

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ РФ  
ИНСТИТУТ СОЦИАЛЬНЫХ И ГУМАНИТАРНЫХ ЗНАНИЙ  
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВ И ПРОЦЕССА**



**0021.02.01**

**Миннеханова С.Х.**

# **АВТОРСКОЕ ПРАВО**

**УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ  
для студентов юридического факультета**

*2-е издание*



**УДК 347.7**  
**ББК 67.404.3**  
**М62**

Рекомендовано к изданию учебно-методическим советом  
Института социальных и гуманитарных знаний

**Рецензент:**

**В.Н. Печников** – к.юрид.н., доцент кафедры социально-трудовых отношений и основ профсоюзного движения Казанского филиала Академии труда и социальных отношений.

**Миннеханова С.Х.**

**М62** Авторское право: Учебное пособие для студентов юридического факультета / Миннеханова С.Х. – Казань: Изд-во «Юниверсум», 2010. – 102 с.

**ISBN 978-5-9991-0087-0**

Учебное пособие составлено в соответствии с требованиями Государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования по специальности 021100 «Юриспруденция». Дисциплина входит в блок специальных дисциплин и является обязательной для изучения.

Предназначено для студентов и преподавателей экономических факультетов высших учебных заведений.

**УДК 347.7**  
**ББК 67.404.3**

© Миннеханова С.Х., 2010

© ИСГЗ, 2010

© Оформление. Издательство «Юниверсум», 2010

## СОДЕРЖАНИЕ

Введение .....	4
Объем дисциплины и виды учебной работы .....	4
Примерная рабочая программа .....	5
Рабочая программа учебной дисциплины .....	6
Краткий курс лекций .....	8
Планы семинарских занятий .....	71
Самостоятельная работа студентов .....	77
Контроль знаний студентов .....	81
Рекомендуемая литература .....	96

## ВВЕДЕНИЕ

Учебное пособие подготовлено в соответствии с требованиями Государственного образовательного стандарта. В нем рассмотрены все основные вопросы авторского права: история становления и развития; субъекты и объекты авторского права; договоры, заключаемые автором произведения; права, смежные с авторскими; защита авторских и смежных прав.

Основные положения законодательства Российской Федерации в области авторского права и смежных прав и правоприменительная практика рассматриваются с учетом положений 4-й части ГК РФ, приведенных в сравнении с нормами, действовавшими до 1 января 2008 г.

Для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов, практических работников, а также всех, кто интересуется проблемами авторского права.

### ОБЪЕМ ДИСЦИПЛИНЫ И ВИДЫ УЧЕБНОЙ РАБОТЫ (Ч.)

Виды учебной работы	Форма обучения	
	Очная	Заочная
Общая трудоемкость дисциплины	110	80
Аудиторные занятия	52	8
Лекции	36	8
Семинары	16	–
Самостоятельная работа	54	72
<b>Итоговая аттестация</b>	<b>Зачет</b>	<b>Зачет</b>

## **ПРИМЕРНАЯ РАБОЧАЯ ПРОГРАММА ДИСЦИПЛИНЫ «АВТОРСКОЕ ПРАВО»**

Интеллектуальная деятельность и ее результаты. Гражданско-правовое регулирование отношений, связанных с интеллектуальной деятельностью. Понятие интеллектуальной деятельности, интеллектуальной собственности, исключительных прав. Классификация результатов интеллектуальной деятельности. Объекты авторского права. Понятие, виды. Произведения науки, литературы, искусства. Программы для ЭВМ. Литературные произведения как объекты авторского права. Речи, лекции, доклады и иные устные выступления. Письма, дневники, личные заметки. Интервью, дискуссии, письма в редакцию. Переводы. Программы для ЭВМ. Объекты авторского права. Драматические, музыкальные, сценарные произведения. Аудиовизуальные произведения. Произведения изобразительного и декоративного искусства. Копии фотографические произведения. Обнародованные (опубликованные) и неопубликованные произведения. Произведения оригинальные и производные. Сборники и другие составные произведения. Служебные и неслужебные произведения. Понятие. Особенности использования служебного произведения. Субъекты авторского права. Граждане и юридические лица как субъекты авторского права. Соавторство. Охрана произведений иностранных авторов. Наследники и иные правопреемники. Личные неимущественные и имущественные права авторов. Авторские договоры. Условия, форма, виды. Авторское право в Интернете. Проблемы регулирования и защиты. Защиты авторских прав и смежных прав

## **РАБОЧАЯ ПРОГРАММА УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЫ**

### **Тема 1. Гражданско-правовое регулирование отношений, связанных с интеллектуальной деятельностью и индивидуализацией товаров и их производителя**

Понятие интеллектуальной деятельности и ее результата. Функции гражданского права по охране и использованию результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

Специальные институты гражданского права, опосредующие интеллектуальную деятельность и ее результаты.

Понятия и признаки объекта авторского права.

Творческий характер произведения. Объективная форма и воспроизводимость произведения. Назначение и достоинства произведения. Выполнение формальностей.

Правовое значение отдельных элементов произведения. Произведения, не охраняемые авторскими правами.

### **Тема 2. Виды объектов авторского права**

Литературные произведения. Речи, лекции и иные устные выступления.

Письма, дневники, личные заметки. Интервью, дискуссии, письма в редакцию. Переговоры. Программы для ЭВМ. Драматические произведения.

Музыкальные произведения с текстом и без текста, музыкально-драматические произведения. Мелодия. Аранжировка, оркестровка, вариации.

Сценарные произведения. Аудиовизуальные произведения. Произведения изобразительного и декоративного искусства. Копии.

Произведения декоративно-прикладного искусства и дизайна. Фотографические произведения. Охрана прав лица, изображенного на произведении изобразительного искусства.

### **Тема 3. Произведения архитектуры, градостроительства, садово-паркового искусства**

Произведения хореографии и пантомимы. Сборники и другие составные произведения. Обнародованные (опубликованные) и необнародованные (неопубликованные) произведения.

Произведения оригинальные и производные.

Служебные произведения. Понятие служебного произведения. Особенности использования служебного произведения.

### **Тема 4. Свободное использование произведения**

Общие положения о свободном использовании произведения. Условия свободного использования произведения. Характеристика основных видов свободного использования произведений.

## **Тема 5. Субъекты авторского права**

Авторы произведений. Охрана прав несовершеннолетних и недееспособных авторов.

Авторские права юридических лиц. Иностранные авторы.

Соавторство. Условия возникновения соавторства.

Осуществление авторских прав на коллективное произведение.

Виды соавторства.

Наследники и иные правопреемники.

Организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе.

## **Тема 6. Права авторов произведений науки, литературы и искусства**

Личные неимущественные права авторов. Право авторства. Право на авторское имя. Право на защиту репутации автора. Право на обнародование произведения и на его отзыв. Право на опубликование. Имущественные права авторов. Общие положения об имущественных правах. Характеристика имущественных прав авторов. Способы использования имущественных прав.

## **Тема 7. Авторский договор**

Понятие. Особенности. Условие авторского договора. Виды авторского договора.

## **Тема 8. Авторское право в Интернете**

Основные понятия сети Интернет: поисковые интернет-системы; веб-системы; провайдеры; электронный документ; гипертекст; протоколы передачи по Интернету гипертекстовой информации; mp3-сайт и mp3-произведение; веб-язык разметки гипертекста.

Проблемы регулирования авторского права в Интернете. Способы доказательств нарушения авторских прав в Интернете. Специфика объектов авторского права в Интернете.

## **Тема 9. Защита авторских и смежных прав.**

### **Юрисдикционная и неюрисдикционная формы защиты авторских и смежных прав**

Способы защиты авторских и смежных прав. Охрана произведений российских авторов за рубежом. Вопросы назначения и проведения экспертизы по делам о нарушении авторских и смежных прав.

## КРАТКИЙ КУРС ЛЕКЦИЙ

### Глава 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ АВТОРСКОМ ПРАВЕ

На протяжении всего существования термина «интеллектуальная собственность» законодатель использовал его в разных значениях: как понятие, охватывающее все результаты творческой деятельности («объекты интеллектуальной собственности»); для обозначения отрасли законодательства («законодательство об интеллектуальной собственности»); как синоним категории «исключительные права» (например, в ст. 128 ГК РФ). Как альтернатива предлагалась категория «интеллектуальное право».

По действующему законодательству (ст. 128 ГК РФ) интеллектуальной собственностью именуется отношения, возникающие по поводу охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

В рамках подотрасли «право интеллектуальной собственности» выделяется правовой институт авторского права и смежных прав, который имеет давнюю историю.

С древних времен человечество стремится защитить и сохранить то, что является необычным, оригинальным и исключительным. Поэтому понятие интеллектуальной собственности появилось достаточно давно. Более 200 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. Закон устанавливал право издателя на опубликованное произведение в течение 14 лет с момента его опубликования, а также давал возможность продлить этот срок еще на 14 лет при жизни автора.

Во Франции в Декрете Учредительного собрания 1789 г. было провозглашено: «Все, что автор открывает для публики, становится общественной собственностью». Однако чуть позже были приняты два закона (1791 и 1793 гг.), которые впервые в истории гарантировали защиту всех форм творчества (литературного, драматического, музыкального, изобразительного) при воспроизведении всеми известными тогда методами.

Вслед за Англией и Францией положения авторского права были восприняты и другими европейскими странами.

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



В XIX веке французский опыт правового регулирования авторских отношений стал основой для Всеобщей декларации прав человека (принята на 3-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН Резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г.), ст. 27 которой гласит: «Каждый имеет право на защиту его моральных прав и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является».

В 1936 г. Австрия и в 1941 г. Италия предоставили исполнителям и производителям звукозаписи смежные права. Поскольку уже тогда была очевидна непосредственная взаимосвязь прав исполнителей, производителей фонограмм и вещателей, была высказана идея об объединении их в одном институте. Эта идея нашла свое отражение в Международной конвенции об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция), заключенной в 1961 г.

Становление и развитие авторского права в России отличаются определенными особенностями.

В России авторское право появилось лишь в 1828 г. Изначально права авторов результатов творческой деятельности в той или иной степени приравнивались к праву собственности, а иногда и прямо относились к движимому имуществу. Такой подход основывался во многом на теории естественного права, которая признавала за создателем произведения право собственности на достигнутый творческий результат.

### **1.1. Понятие и функции авторского права**

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.

Авторские и смежные 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.

Как и любой другой правовой институт, авторское право базируется на ряде принципов и имеет определенные функции.

Первой функцией авторского права является признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства. Как и ранее действовавшее законодательство, ГК РФ закрепляет право авторства – право признаваться автором произведения (ст. 1265) и устанавливает охрану произведений с момента их создания. При этом, как и прежде, нет легального определения понятия произведения. Даются лишь определения отдельных видов произведений. Например, понятие служебного произведения закреплено в ст. 1295 ГК РФ. Статья 1263 ГК РФ содержит понятие аудиовизуального

произведения – это произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Аудиовизуальными являются кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и другие подобные произведения). При этом способ их первоначальной или последующей фиксации значения не имеет.

Второй функцией авторского права следует считать установление режима использования произведений (кто и на каких условиях вправе использовать охраняемое произведение). Согласно ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (правообладатель), вправе использовать его по своему усмотрению любым способом, не противоречащим закону.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать использование произведения другим лицам. При этом отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать произведение без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ (ст.ст. 1273-1280).

Третью функцию авторского права составляет наделение авторов интеллектуальными правами на произведения науки, литературы и искусства (авторскими правами).

Интеллектуальные права включают в себя:

– исключительное право на произведение, являющееся имущественным правом и позволяющее автору произведения или иному правообладателю использовать произведение в соответствии со ст. 1229 ГК РФ в любой форме и любым способом, не противоречащим закону. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение (ст. 1270 ГК РФ);

– личные неимущественные права: право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения (ст. 1255 ГК РФ);

– иные права (право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства и другие).

Четвертой функцией авторского права является защита прав авторов и других правообладателей.

Необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты закреплена п. 1 ст. 1 ГК РФ и является одним из основных условий осуществления гражданами и юридическими лицами своих прав.

Авторские и смежные права по своей природе являются субъективными гражданскими правами, и их защита осуществляется способами, которые применяются при защите любых субъективных гражданских прав (ст. 12

ГК РФ). Однако авторские и смежные права неоднородны по своей природе, что обуславливает наличие специальных способов защиты.

Для защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей.

## **1.2. Источники авторского права**

Порядок осуществления прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальных прав) определяет гражданское законодательство, которое состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов.

Особенностью кодекса является построение его по определенной системе с выделением общих положений (Общей части) и основных правил соответствующей сферы (Особенной части), что предопределяет его основное, «цементирующее» значение в общей системе нормативных актов. Поэтому кодекс становится главным источником права соответствующей отрасли.

Часть четвертая ГК РФ введена в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Она применяется к правоотношениям, возникшим после введения ее в действие.

По правоотношениям, возникшим до введения в действие части четвертой ГК РФ, она применяется к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения ее в действие.

Большое значение имеют федеральные законы, развивающие и конкретизирующие положения ГК РФ. Например, отдельные нормы, касающиеся авторского права, содержатся в Федеральном законе от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», Федеральном законе от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» и др.

Подзаконные нормативные акты и иные правовые акты, содержащие нормы авторского права, принимаются в целях формирования механизма реализации принятых федеральных законов.

Среди подзаконных нормативных актов наибольшей юридической силой обладают указы Президента РФ (см., например, Указ Президента РФ от 5 декабря 1998 г. № 1471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения»).

Постановления Правительства РФ, содержащие нормы гражданского права, принимаются лишь на основании и во исполнение перечисленных выше актов более высокой юридической силы и должны соответствовать ГК РФ, другим федеральным законам и указам Президента РФ (ст. 3 ГК РФ (см., например, Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218

«О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства»)).

В случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации ГК РФ или иному закону применяется ГК РФ или соответствующий закон.

Федеральные органы исполнительной власти также могут издавать акты, содержащие нормы авторского права, в случаях и в пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами.

Для рассматриваемой сферы правоотношений наибольшее значение имеют акты Министерства образования и науки Российской Федерации и Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15 июня 2004 г. № 280 «Об утверждении Положения о Министерстве образования и науки Российской Федерации» Министерство образования и науки Российской Федерации является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере интеллектуальной собственности.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам находится в ведении Министерства образования и науки Российской Федерации и осуществляет функции:

– по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности, патентов и товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот;

– по соблюдению интересов Российской Федерации, российских физических и юридических лиц при распределении прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе создаваемые в рамках международного научно-технического сотрудничества.

Не является источником гражданского, а следовательно, и авторского права судебная и арбитражная практика, так как судебные учреждения не обладают нормотворческими функциями и не создают нормы права, а лишь дают толкования по их применению. Существенное значение для авторских правоотношений имеют нормы международного права. В настоящее время Российская Федерация является участницей следующих международных договоров:

– Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г., в редакции от 2 октября 1979 г.; вступила в силу для СССР 26 апреля 1970 г.);

– Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 г.; вступила в силу для Российской Федерации 13 марта 1995 г.) (далее – Бернская конвенция);

– Всемирной конвенции об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.; пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.; вступила в силу для СССР 27 мая 1973 г.);

– Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав, заключенные в Москве 24 сентября 1993 г.

Кроме того, Россия имеет двусторонние соглашения о взаимной охране авторских прав с такими странами, как Австрия, Болгария, Польша, Венгрия, Швеция, Чехия, и некоторыми другими.

Пункт 2 статьи 7 ГК РФ устанавливает, что «если международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые установлены гражданским законодательством, то применяются правила международного договора».

Согласно ст. 1256 ГК РФ при предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

Предоставление на территории Российской Федерации охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти произведения и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного Кодексом срока действия исключительного права на них. При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения.

Помимо российского гражданского законодательства и норм международного права, следует также учитывать обычаи делового оборота, которые могут регулировать предпринимательскую деятельность в сфере науки, литературы и искусства (независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе – п. 1 ст. 5 ГК РФ). Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Важное практическое значение имеют публикуемые решения по конкретным делам (прецеденты), а также обзоры практики рассмотрения отдельных категорий споров и иные рекомендации высших судебных инстанций, которые публикуются в журналах «Бюллетень Верховного суда Российской Федерации» и «Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации».

Несмотря на то что они не являются источниками права, их роль в установлении единообразного подхода в применении соответствующих норм весьма существенна.

### 1.3. Субъекты авторского права

Субъектами авторского права могут быть авторы произведений науки, литературы или искусства, а также их правопреемники, работодатели и другие лица, приобретающие авторские права по закону или договору.

В настоящее время одним из основополагающих принципов, закрепленных ГК РФ (п. 3 ст. 1228), является положение о том, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у автора. К другим лицам указанное право может перейти от автора только по договору или по иным основаниям, установленным законом.

Автором признается гражданин, творческим трудом которого произведение создано.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата (ст. 1228 ГК РФ). В том числе граждане, оказавшие автору такого результата только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использование. Не признаются авторами также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ. Так, например, автором такого произведения, как курсовая или дипломная работа, является его создатель – студент, а не научный руководитель. Разумеется, он признается автором при условии, что его работа не скачана из Интернета и носит самостоятельный, творческий характер.

Согласно ст. 18 ГК РФ возможность иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства входит в состав правоспособности гражданина, которая возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Следует особо подчеркнуть, что для признания лица автором соответствующего произведения не имеют значения ни его возраст, ни состояние дееспособности. Например, на практике встречаются случаи, когда в возрасте трех – шести лет рисунки создают дети, страдающие аутизмом (от греч. *autos* – «сам» – психопатологическое состояние, при котором личность погружена в собственные внутренние переживания).

Для осуществления авторских прав требуется достижение определенного возраста. Если автором произведения является лицо, не достигшее 14 лет, то его авторские права осуществляют законные представители (родители, опекуны). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства (ст. 26 ГК РФ).

Граждане, ограниченные судом в дееспособности, могут осуществлять свои авторские права только с согласия попечителей (ст. 30 ГК РФ).

За граждан, признанных судом недееспособными, авторские права осуществляют их опекуны (ст. ст. 29, 32 ГК РФ).

Как и ст. 9 ЗоАП РФ, ст. 1257 ГК РФ закрепляет презумпцию авторства: при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения. Эта презумпция действует и в отношении автора, указанного под псевдонимом.

Для возникновения авторских прав необходим юридический факт – создание произведения. В отличие от патентного права для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей (п. 4 ст. 1259 ГК РФ).

В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, которая осуществляется по желанию правообладателя в соответствии с правилами ст. 1262 ГК РФ.

Особой спецификой обладают отдельные субъекты авторского права, к которым прежде всего следует отнести соавторов. Согласно ст. 1258 ГК РФ, граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

Соавторство условно подразделяется на два вида, которые отличаются различным режимом использования произведений:

– раздельное соавторство возникает тогда, когда соавторы имеют единое авторское право на произведение, состоящее из самостоятельных частей, которые могут быть использованы независимо друг от друга (например, песня, состоящая из слов и музыки). Часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, то есть часть, имеющая самостоятельное значение, может быть использована ее автором по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между соавторами;

– нераздельное соавторство предполагает, что соавторы имеют единое авторское право на произведение, образующее единое неразрывное целое (произведения братьев Вайнеров). При этом ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения.

К субъектам авторского права, согласно ст. 1260 ГК РФ, относятся составители сборников и авторы иных составных произведений (антологии, энциклопедии, базы данных, атласа или другого подобного произведения). Им принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство).

Переводчик, составитель либо иной автор производного или составного произведения осуществляет свои авторские права при условии соблюдения прав авторов произведений, использованных для создания производного или составного произведения.

Авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные

объекты авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное или составное произведение.

Следующим субъектом авторского права являются авторы служебных произведений. Согласно ст. 1295 ГК РФ служебным является произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей.

Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если иное не предусмотрено трудовым или иным договором между работодателем и автором.

Исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне.

Если в течение трех лет работодатель начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение. Автор приобретает указанное право на вознаграждение и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом.

В случае когда в соответствии с п. 2 ст. 1295 ГК РФ исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, работодатель вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное.

При этом не ограничивается право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя.

При использовании служебного произведения работодатель может указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

Субъектами авторского права являются наследники и иные правопреемники, так как исключительное право на произведение переходит по наследству (ст. 1283 ГК РФ).

Согласно ст. 1242 ГК РФ обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе.



## 1.4. Объекты авторского права

Творчество представляет собой познание нового, ранее неизвестного и должно приводить к новому, ранее неизвестному результату.

Творческая деятельность – это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только идеальные образы, а не предметы материального мира. Однако для того, чтобы быть объектом охраны, произведение науки, литературы и искусства должно быть доступно для восприятия человеком, т.е. должно существовать в какой-либо объективной форме.

Объективная форма произведения всегда была и остается одним из показателей развития общества. Одной из первых форм произведения, как известно, были наскальные рисунки. Наскальные росписи в пещерах (Южной Франции, Северной Испании и др.) выполнялись земляными красками, черной сажей и древесным углем с помощью расщепленных палочек и кусочков меха. Это были изображения отдельных объектов (животных), а затем и целых сцен (охота).

Появление наскального искусства обычно рассматривается как свидетельство обретения людьми более развитого, чем у их предшественников, интеллекта.

В дальнейшем способом выражения мыслей и источником информации стала письменность, которая позволяла зафиксировать произведение на камне, пергаменте, ткани и т.д.

Стремление к более яркому и правдоподобному отражению реального мира привело к возникновению живописи. Интересно, что живописцы XIII–XVI вв. в качестве основы использовали дерево. Так, Леонардо да Винчи считал кипарис, орех и грушу лучшими для живописи.

В XVI в. делались первые попытки записи звука. Для этого использовались механические инструменты: музыкальные шкатулки, шарманки, игрушки, табакерки, часы, башенные куранты, полифонны и др. Для избранных даже пытались делать кареты «со звуковым сопровождением» – видимо, прототип современных «мигалок».

В XVIII в. европейские мастера живописи широко использовали бумагу, а в XIX веке бумага получила распространение и среди русских художников (пейзажные этюды А. Иванова и С. Щедрина).

Наряду с произведениями изобразительного искусства следующим этапом в эволюции формы произведения стала фотография. Первая фотография была получена Жозефом Ньепсом. После неоднократных попыток Ньепс получил зафиксированное изображение в 1822 г.

В 1826 г. Ньепс с помощью камеры-обскуры получил на металлической пластине, покрытой тонким слоем асфальта, вид из окна своей мастерской. Снимок он так и назвал – гелиография (солнечный рисунок).

В 1829 г. Ньепс заключил договор о сотрудничестве с художником-декоратором Луи Жаком Манде Дагером, который в 1839 г. создал первый практичный метод фотографии, известный как дагеротипия. В 1885 г. были

созданы «движущиеся картинки» – самый старый сохранившийся фильм был снят Луи Эме Огюстен Ле Пренс камерой, запатентованной в Великобритании 16 ноября 1888 г.

Патент на комбинированную кинокамеру получили братья Луи и Огюст Люмьер. Братья представили парижской публике свое изобретение, устроив первый публичный платный киносеанс в подвале «Гран кафе» на бульваре Капуцинов. Как известно, именно с показа фильма «Прибытие поезда на вокзал Ла-Сьота» началась история мирового кино. В XX в. кинофильмы были признаны одним из видов произведений.

В 1887 г. в США Томасом Эдисоном был запатентован фонограф – один из первых приборов для механической записи звука и его воспроизведения.

В 1888 г. немец Эмиль Берлинер изобрел граммофон. Первая в мире граммофонная пластинка была изготовлена из целлулоида, а в 1897 г. вместо него стали использовать диски из шеллака, шпата и сажи. Позднее шеллак был заменен синтетическими смолами. Широкое применение получила винилитовая смола.

В 1907 г. появился «граммофон нового поколения» под названием «патефон» – по названию французской фирмы «Патэ», где служил его изобретатель Гильон Кеммлер. «Ящик с музыкой» отличался размещением рупора внутри корпуса. Почти одновременно с фонографом был изобретен и принцип магнитной записи звука.

Впервые мысль о том, что намагничивание может быть использовано для записи звука, была высказана Оверлингом Смитом в 1888 г. Описанное Смитом устройство имело признаки магнитофона: магнитный носитель информации, механизм для его подачи и магнитную головку.

Введенный в 1953 году стандарт RIAA (по первым буквам названия Record Industry Association of America) установил нормы на частотную зависимость в диапазоне 30–15 000 Гц.

В 1978 г. была создана улучшенная версия стандарта, получившего название RIAA-78. В 1963 г. она вошла в национальные стандарты большинства стран (в том числе и в ГОСТ 7893-79 в России).

Новым, революционным этапом в методах записи звука стали методы, позволившие записывать и воспроизводить цифровую информацию. В 1980 г. появились компакт-диски, которые стали самым популярным носителем звукозаписи. В 1996 г. появились диски DVD (Digital Versatile Disk – универсальный цифровой диск).

В целом можно сказать, что основной перечень произведений сформировался в конце XIX в. Этот список корректируется с учетом вновь появляющихся объектов. Так, например, с распространением Интернета появились сетевые произведения.

Для признания произведения объектом авторского права ранее требовалось наличие возможности его воспроизведения (ст. 134 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г.). ЗоАП такого требования не предъявлял. Не предъявляет подобных требований и ныне действующее законодательство. Это означает, что охраной пользуются даже

те объекты, которые вообще невозпроизводимы в связи с отсутствием необходимых технических средств.

Необходимость объективной формы порождает споры о том, что именно является непосредственным объектом авторско-правовой охраны – форма или содержание произведения. Одни исследователи полагают, что авторское право призвано защищать созданное произведение в целом – и форму, и содержание. Другие считают, что суть авторского права заключается в охране формы произведения, а не его содержания. Думается, что ответ на этот вопрос содержится в ст. 1259 действующего ГК РФ, согласно которой объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

ГК РФ специально указывает, что авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме (п. 3 ст. 1259).

В п. 5 ст. 6 ЗоАП был установлен общий принцип: авторское право на произведение и право собственности на материальный объект, в котором это произведение выражено, не связаны, т.е. существуют независимо друг от друга.

В настоящее время право собственности на вещь возникает в соответствии с нормами ГК РФ, относящимися к праву собственности, т.е. путем создания вещи, приобретения ее по договору и по некоторым другим основаниям (ст.ст. 218–234 ГК РФ). В свою очередь, ст. 1227 ГК РФ указывает, что интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражен соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности, выраженный в этой вещи. Исключением является лишь случай, предусмотренный п. 2 ст. 1291 ГК РФ, – при отчуждении оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения, исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

Положение о независимости прав на произведение от права собственности на его материальный носитель можно рассматривать как точку отсчета для других нововведений части четвертой ГК РФ. Одной из них, наиболее важной, является выделение понятия и особого правового режима оригинала произведения. Статья 1291 указывает, что при отчуждении автором оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и тому подобного), в том числе при отчуждении оригинала произведения по договору авторского заказа, исключительное право

на произведение сохраняется за автором, если договором не предусмотрено иное.

В случае, когда исключительное право на произведение не перешло к приобретателю его оригинала, приобретатель вправе без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения:

- демонстрировать приобретенный в собственность оригинал произведения;

- воспроизводить оригинал этого произведения в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции;

- передавать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами.

При отчуждении оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся его автором, исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

Правила об отчуждении оригинала произведения и исключительного права на произведение (ст. 1291 ГК РФ), относящиеся к автору произведения, распространяются и на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права на произведение.

В свою очередь, ст. 1292 ГК РФ наделяет автора произведения изобразительного искусства правом требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения (право доступа). При этом от собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

Автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено иное.

Далее ст. 1293 ГК РФ указывает, что в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования).

Такой подход законодателя к подлиннику произведения исторически обоснован и логически оправдан, поскольку оригинал произведения – это особая, неповторимая вещь, которая, соответственно, нуждается в особом правовом регулировании.

Согласно ст. 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Тем самым не дается четкого определения понятия «произведения», но закрепляется открытый перечень произведений, которые следует считать объектами авторского права. Это:

– литературные произведения (как литературные произведения охраняются программы для ЭВМ, которые также относятся к объектам авторских прав. Произведениями литературы признаются художественные произведения, выраженные в словесной форме (например, лекции, книги и т.д.));

– драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения (например, драма, комедия, трагедия, опера, оперетта, мюзикл и т.д.);

– хореографические произведения (например, балет) и пантомимы;

– музыкальные произведения с текстом или без текста (например, песня);

– аудиовизуальные произведения (например, кинофильм);

– произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства.

### **1.5. Сфера действия авторских и смежных прав**

На территории Российской Федерации действуют исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, установленные международными договорами Российской Федерации и Гражданским кодексом (ст. 1231 ГК РФ).

При признании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в соответствии с международным договором Российской Федерации содержание права, его действие, ограничения, порядок его осуществления и защиты определяются ГК РФ независимо от положений законодательства страны возникновения исключительного права, если таким международным договором или Кодексом не предусмотрено иное.

Согласно ст. 1256 ГК РФ исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется:

– на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации, или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признаются за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

– на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации, или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признаются за авторами, являющимися гражданами Российской Федерации (их правопреемниками);

– на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации, или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признаются на территории Российской Федерации за авторами (их правопреемниками) – гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Произведение также считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение тридцати дней после

даты первого опубликования за пределами территории 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 или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

Предоставление на территории Российской Федерации охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется:

– в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти произведения;

– в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения срока действия исключительного права на них, предусмотренного ГК РФ.

При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения.

Следует особо подчеркнуть, что часть четвертая ГК РФ применяется к правоотношениям, возникшим после введения ее в действие.

По правоотношениям, возникшим до введения в действие части четвертой ГК РФ, она применяется к тем правам и обязанностям, которые возникли после введения ее в действие.

Права на результаты интеллектуальной деятельности, охранявшиеся на день введения в действие части четвертой ГК РФ, продолжают охраняться в соответствии с правилами части четвертой ГК РФ.

Автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется в соответствии с законодательством, действовавшим на момент создания произведения.

В соответствии со ст. 6 Вводного закона сроки охраны прав, предусмотренные статьями 1281, 1318, 1327 и 1331 ГК РФ, применяются в случаях, когда пятидесятилетний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года.

Авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 года, то есть до вступления в силу ЗоАП, прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения, а если оно не было обнародовано, – со дня создания произведения. К соответствующим правоотношениям по аналогии применяются правила части четвертой ГК РФ. Для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений.

Согласно ст. 7 Вводного закона нормы части четвертой ГК РФ о порядке заключения и форме договоров, а также об их государственной регистрации применяются к договорам, заключенным после введения в действие части четвертой ГК РФ, в том числе к договорам, предложения заключить которые были направлены до 1 января 2008 года и которые заключены после 1 января 2008 года.

Обязательные для сторон договора нормы части четвертой ГК РФ об основаниях, о последствиях и о порядке расторжения договоров применяются также к договорам, которые продолжают действовать после введения в действие части четвертой ГК РФ независимо от даты их заключения.

Обязательные для сторон договора нормы части четвертой ГК РФ об ответственности за нарушение договорных обязательств применяются, если соответствующие нарушения были допущены после введения в действие части четвертой Кодекса, за исключением случаев, когда в договорах, заключенных до 1 января 2008 года, предусматривалась иная ответственность за такие нарушения.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведений науки, литературы и искусства, а также авторство, имя исполнителя и неприкосновенность исполнения охраняются в соответствии с правилами статей 1228, 1267 и 1316 ГК РФ независимо от того, предоставлялась ли правовая охрана таким результатам интеллектуальной деятельности в момент их создания.

Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведений науки, литературы и искусства, а также авторства, имени исполнителя и неприкосновенности исполнения осуществляется в соответствии с правилами статей 1228, 1267 и 1316 ГК РФ, если соответствующее посягательство совершено после введения в действие части четвертой ГК РФ.

## **Глава 2. АВТОРСКИЕ ПРАВА**

Ранее действовавшее законодательство (ст.ст. 15-16 ЗоАП) весь комплекс авторских правомочий подразделяло на личные неимущественные права и имущественные права. При этом основным отличием личных неимущественных авторских прав являлось то, что они не имеют экономического содержания.

По действующему ГК РФ авторскими правами являются интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства.

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).

## **2.1. Исключительное право на произведение**

Рассмотрение исключительного права на произведение целесообразно начать с исследования его правовой природы.

Данный вопрос в науке гражданского права является дискуссионным. Так, А.П. Сергеев указывает на исключительные права как личного, так и имущественного характера. И.А. Зенин к исключительным относит только имущественные права. В.И. Дозорцев определяет исключительное право как имущественное, однако отмечает, что «принято выделять две группы правомочий по исключительным правам – личные неимущественные и имущественные». В.А. Белов также считает исключительные права имущественными по своей природе.

В прежней редакции ГК РФ законодатель употреблял категорию «исключительное право» в качестве синонима интеллектуальной собственности (ст.ст. 128 и 138 ГК РФ).

Разработчики IV части ГК РФ исходили из того, что категория «интеллектуальной собственности» характеризует лишь объекты рассматриваемых отношений, но не права их субъектов. «Названные права являются разнородными по своей юридической природе и в силу этого разделяются на личные неимущественные (неотчуждаемые), исключительные (имущественные и потому в принципе отчуждаемые, т.е. способные оформлять оборот «интеллектуальной собственности») и иные (например, известное «право следования», имеющее как личные, так и имущественные элементы)».

Согласно ст. 1270 ГК РФ автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право на произведение – это право использовать произведение в соответствии со ст. 1229 Кодекса в любой форме и любым способом, не противоречащим закону (в том числе способами, указанными в п. 2 ст. 1270 ГК РФ).

Использованием произведения, в частности, считается:

- воспроизведение произведения, то есть изготовление одного и более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляров трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением. Исключением считается лишь случай, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;



– распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

– публичный показ произведения, то есть любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

– импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;

– прокат оригинала или экземпляра произведения.

Нельзя не сказать и о таком объекте авторских прав, как программы для ЭВМ. Обычным способом их использования является прокат компьютера с установленными на нем программами для ЭВМ.

В отличие от личных неимущественных прав, исключительное право на произведение переходит по наследству (ст. 1283 ГК РФ). В случаях, предусмотренных ст. 1151 Кодекса, исключительное право на произведение, входящее в состав наследства, прекращается, и произведение переходит в общественное достояние.

Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

## **2.2. Право авторства и право на имя**

Согласно ст. 1265 ГК РФ право авторства – это право признаваться автором произведения. Право авторства носит исключительный и абсолютный характер.

Исключительность права авторства означает, что никто другой, кроме самого автора, не может быть носителем этого права на тот же объект.

Абсолютный характер права авторства вытекает из предоставляемой автору возможности требовать от всех третьих лиц признания и уважения того факта, что он является создателем соответствующего произведения.

Как и любое другое нематериальное благо, право авторства является неотчуждаемым и непередаваемым иным способом.

Неотчуждаемость права авторства, как и права на имя, специально оговорена в п. 1 ст. 1265 ГК РФ, что подчеркивает личный характер этих прав и означает невозможность их передачи другому лицу ни при жизни автора, ни, разумеется, после его смерти. Эти права не передаются и при переходе

к другому лицу исключительного права на произведение, и при предоставлении ему права использования произведения.

Несмотря на всю очевидность неотчуждаемости права авторства и права на имя, применение данных положений на практике все же не всегда однозначно. Так, например, ни для кого не секрет, что не всегда лицо, указанное в качестве автора произведения, является таковым. Например, весьма распространенным в последнее время случаем стала покупка дипломной работы или диссертации либо другого научного или литературного произведения. Делается это вполне осознанно как продавцом, так и покупателем произведения. Очевидно, что в таких случаях фактически речь идет о передаче авторства и авторского имени. Хотя с точки зрения закона это недопустимо, поскольку отказ от этих прав ничтожен. Подобная проблема возникает и в тех случаях, когда передача авторских прав происходит «по должности». Например, для публичных выступлений руководителей разного ранга используется интеллектуальный труд так называемых спичрайтеров, основная задача которых как раз и состоит в том, чтобы создать произведение и передать его своему руководителю. Видимо, такие проблемы следует рассматривать не только и не столько с правовой, сколько с моральной точки зрения.

Автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Как и ст. 9 ЗоАП (п. 2), ст. 1257 ГК РФ закрепляет презумпцию авторства – лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное. Доказать иное на практике бывает довольно сложно. Как известно, наиболее распространенным нарушением права авторства является плагиат – от латинского *plagiatus* (кража). Например, талантливый аспирант принес научному руководителю проект своей диссертационной работы, а через некоторое время узнал, что научный руководитель опубликовал ее в качестве монографии под своим именем. В этом случае, если аспирант все же решит обратиться в суд с иском о признании авторства, особое значение будут иметь доказательства, подтверждающие, что произведение создано именно им.

При рассмотрении спора в суде «доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов» (ст. 55 ГПК РФ, ст. 64 АПК РФ). В таких случаях может быть назначена лингвистическая экспертиза, которая позволяет сделать вывод о полном или частичном сходстве, тождестве или различии произведений, оригинальности или неоригинальности произведения.

С правом авторства тесно связано право на имя. Право любого гражданина приобретать и осуществлять права и обязанности под своим

именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество (если иное не вытекает из закона или национального обычая), закреплено в абз. 1 п. 1 ст. 19 ГК РФ. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним, т.е. вымышленное имя. В свою очередь, ст. 1265 ГК РФ указывает, что право автора на имя – это право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно. Другими словами, право на имя – это право на способ указания имени автора при использовании произведения.

В ст. 1265 ГК РФ законодатель упоминает о трех возможных способах указания имени. Первый и наиболее распространенный способ – это указание подлинного имени. При отсутствии особого указания автора произведение персонифицируется фамилией, именем, отчеством автора либо его фамилией и инициалами.

Вторым способом реализации права на имя является указание вымышленного имени (псевдонима). Псевдоним (в переводе с греч.) означает «носящий ложное имя». Нередко псевдоним становится вторым именем автора произведения. Сейчас псевдонимы чаще всего встречаются в шоу-бизнесе и артистической среде (Жасмин, Витас, Валерия, Верка Сердючка и т.д.).

Как известно, в дальнейшем псевдоним может стать не только вторым именем, но и первым, так как ст. 19 ГК РФ (п. 2) предоставляет гражданину право переменить свое имя в порядке, установленном законом (глава VII Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

Автор может иметь несколько псевдонимов. Он может использовать псевдоним для одних произведений, а другие использовать под своим подлинным именем.

Если речь идет об использовании произведения, созданного в соавторстве, порядок указания имен соавторов определяется соглашением между ними (например, псевдоним «Кукрыниксы» объединил фамилии и имя трех художников – М. Куприянова, П. Крылова и Н. Соколова).

ГК РФ, как и ЗоАП, не устанавливает каких-либо ограничений при выборе псевдонима – в качестве псевдонима может быть использовано любое имя. Однако ограничения этого права очевидны и обусловлены самим смыслом гражданского законодательства. Так, вряд ли правомерным будет использование в качестве псевдонима имени, которое совпадает с именем известного человека и тем самым вводит публику в заблуждение относительно авторства данного произведения (например, использование псевдонима В.В. Путин или А.Б. Пугачева). Разумеется, выбор такого псевдонима будет нарушать права и интересы других лиц и может рассматриваться как злоупотребление правом. В общем виде запрет ненадлежащего осуществления гражданских прав, включая и злоупотребление правом, установлен ст. 10 ГК РФ.

Произведение может быть использовано и без обозначения имени автора (анонимно), что представляет собой третий способ реализации права автора на имя.

Если произведение используется под псевдонимом или без указания имени автора (анонимно), лица, которым известно подлинное имя автора, не вправе без согласия автора раскрывать его подлинное имя.

На практике способ указания имени автора и условия соблюдения анонимности устанавливается в договоре, по которому автор приобретает права и обязанности под своим подлинным именем. По общему правилу после заключения договора стороны не вправе изменить способ обозначения имени автора в одностороннем порядке.

Право авторства и право на имя автора охраняются бессрочно. После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, когда автор в порядке, предусмотренном ст. 1134 ГК РФ, указал лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения (абз. 2 п. 1 ст. 1266 ГК РФ) после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно.

Право на имя, как и право авторства, является личным неимущественным правом. Поэтому в соответствии со ст. 208 ГК РФ на требования о защите этих прав исковая давность не распространяется.

### **2.3. Право на неприкосновенность произведения**

Право на неприкосновенность произведения существовало еще в советском законодательстве. В частности, ст. 480 ГК РСФСР 1964 года гарантировала охрану неприкосновенности произведений, указывая, что при издании, публичном исполнении или ином использовании произведения воспрещается без согласия автора вносить какие бы то ни было изменения как в само произведение, так и в его название и в обозначение имени автора. Воспрещалось также без согласия автора снабжать произведение при его издании иллюстрациями, предисловиями, послесловиями, комментариями и какими бы то ни было пояснениями.

В российском законодательстве были объединены два правомочия: право на защиту репутации автора и право на переработку. В ГК РФ законодатель формулирует право на неприкосновенность произведения как самостоятельное право, которое по своему содержанию значительно шире, чем право на защиту репутации автора.

Согласно статье 1266 ГК РФ не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения).

Следует особо обратить внимание на то, что не допускается снабжение произведения иллюстрациями, комментариями и т.п. Это не означает запрет

комментировать, критиковать, анализировать, объяснять, иллюстрировать чужие произведения, не спрашивая согласия автора. Все перечисленное возможно, но при обязательном соблюдении двух условий. Во-первых, отдельно от самого объекта критики или комментирования. Во-вторых, в этически допустимой форме.

Статьей 1266 ГК РФ впервые законодательно закреплено, что при использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений. При этом не должен искажаться замысел автора; не должна быть нарушена целостность восприятия произведения; это не должно противоречить воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащее честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с правилами ст. 152 Кодекса.

Согласно ст. 150 ГК РФ в случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

В свою очередь, ст. 152 ГК РФ указывает на то, что по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

Таким образом, норма ст. 1266 ГК РФ о заинтересованных лицах, уполномоченных защищать честь и достоинство автора и после его смерти, является логическим продолжением положений Общей части ГК РФ.

## **2.4. Право на обнародование произведения. Другие авторские права**

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).

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).

Согласно ст. 1255 ГК РФ в случаях, предусмотренных Кодексом, автору произведения принадлежат право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Право на вознаграждение за использование служебного произведения. В соответствии со ст. 1295 ГК РФ автору принадлежат права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение).

Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору.

Если работодатель в течение трех лет начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение. Автор приобретает указанное право на вознаграждение и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом.

Когда исключительное право на служебное произведение принадлежит автору (п. 2 ст. 1295 ГК РФ), работодатель вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное. При этом не ограничивается право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя.

В каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, автор имел право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены (право следования).

В настоящее время право следования в измененном виде сформулировано в ст. 1293 ГК РФ.

В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой его публичной перепродаже, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования). При этом, в отличие от ЗоАП, размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты должны определяться Правительством Российской Федерации.

Авторы пользуются правом следования также и в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений.

Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

## **2.5. Организации, осуществляющие управление правами на коллективной основе**

Управление авторскими и смежными правами на коллективной основе в российском законодательстве появилось сравнительно недавно.

Впервые организации, управляющие имущественными правами авторов и обладателей смежных прав на коллективной основе, к числу субъектов авторского права были отнесены ЗоАП (ст. 44). Такие организации создавались непосредственно обладателями авторских и смежных прав и действовали в пределах полученных от них полномочий на основе устава, который утверждался в установленном законом порядке. Допускалось создание либо отдельных организаций по различным правам и различным категориям обладателей прав, либо организаций, управляющих разными правами в интересах разных категорий обладателей прав, либо одной организации, одновременно управляющей авторскими и смежными правами.

До ЗоАП законодательство не предусматривало создания подобных организаций. Регистрация публично исполняемых произведений, сбор и выплата гонорара за их использование осуществлялись Всесоюзным агентством по авторским правам (ВААП). В 1991 году ВААП было трансформировано в Государственное агентство по авторским и смежным правам (ГААСП), а в 1992 г. в соответствии с Указом Президента РФ от 24 февраля 1992 г. № 184 «О Российском агентстве интеллектуальной собственности при Президенте Российской Федерации (РАИС)» – в Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС).

В связи с принятием ЗоАП и созданием российскими авторами организации по управлению их имущественными правами на коллективной основе – Российского авторского общества (РАО) Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС) было упразднено.

РАО стало правопреемником РАИС в отношении имущества и внебюджетных финансовых средств на всех рублевых и валютных счетах, а также, с согласия сторон, по договорам, заключенным РАИС или перешедшим к РАИС в порядке правопреемства, с российскими и зарубежными авторами, соглашениям с зарубежными авторско-правовыми организациями и иными юридическими лицами (см. Указ Президента РФ от 7 октября 1993 г. № 1607 «О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав»).

РАО обеспечивает имущественные интересы российских и зарубежных авторов и их правопреемников (сбор, распределение и выплата авторского вознаграждения), а также их неимущественные права (право на имя, право на неприкосновенность произведения и т.д.). У РАО есть региональные филиалы с центрами в Санкт-Петербурге, Новосибирске, Екатеринбурге, Волгограде, Ростове-на-Дону, Хабаровске, Воронеже, Самаре, Краснодаре, Казани, Уфе, Нижнем Новгороде, а также представители в автономных республиках, краях, областях и крупных городах России.

Полномочия на коллективное управление РАО передаются как авторами, так и их правопреемниками (драматурги, композиторы, писатели, поэты, художники, хореографы и другие категории авторов).

РАО заключает договоры о возмездном представительстве интересов с авторско-правовыми иностранными организациями, объединяющими авторов и их правопреемников.

Правовое положение РАО и других организаций по управлению правами на коллективной основе, функции этих организаций, права и обязанности их членов определяются ГК РФ, законами о некоммерческих организациях (см. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях») и уставами соответствующих организаций.

Согласно ст. 1242 ГК РФ обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (далее также – организации). Такие организации создаются в двух случаях:

– когда осуществление прав в индивидуальном порядке затруднено (например, при публичном исполнении, в том числе на радио и телевидении, воспроизведении произведения путем механической, магнитной и иной записи, репродуцировании и в других случаях);

– когда ГК РФ допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия их обладателей, но с выплатой им вознаграждения. Например, ст. 1326 ГК РФ допускает публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, а также ее сообщение в эфир или по кабелю без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму



и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, но с выплатой им вознаграждения.

Создание организаций по управлению правами на коллективной основе не препятствует осуществлению представительства обладателей авторских и смежных прав другими юридическими лицами и гражданами.

Согласно п. 1 ст. 1243 ГК РФ организация по управлению правами на коллективной основе заключает с пользователями лицензионные договоры о предоставлении им прав, переданных ей в управление правообладателями, на соответствующие способы использования объектов авторских и смежных прав на условиях простой (неисключительной) лицензии. Ранее (п. 3 ст. 45 ЗоАП) условия таких лицензий должны были быть одинаковыми для всех пользователей одной категории. От этого положения ЗоАП в части четвертой ГК РФ законодатель отказался. Это обусловлено тем, что «лицензионные договоры с пользователями заключаются на определенный срок и в течение действия этих договоров становится очень хорошо видно, что так называемые пользователи «одной категории» ведут себя совсем не одинаково. Неодинаково прежде всего в том, что касается их добросовестности, точности и аккуратности исполнения ими договоров». Отказываясь от прежнего положения ЗоАП в части четвертой ГК РФ, законодатель тем самым усиливает охрану интересов правообладателей.

В случаях, когда объекты авторских и смежных прав в соответствии с ГК РФ могут быть использованы без согласия правообладателя, но с выплатой ему вознаграждения, организации по управлению правами на коллективной основе заключают с пользователями договоры о выплате вознаграждения и собирают средства на эти цели.

Организация по управлению правами на коллективной основе не вправе отказать пользователю в заключении договора без достаточных оснований.

Если лицензионный договор с пользователем заключает непосредственно правообладатель, организация по управлению правами на коллективной основе может собирать вознаграждение за использование объектов авторских и смежных прав только при условии, что это прямо предусмотрено указанным договором.

Пользователи обязаны по требованию организации по управлению правами на коллективной основе представлять ей отчеты об использовании объектов авторских и смежных прав, а также иные сведения и документы, необходимые для сбора и распределения вознаграждения. Перечень и сроки представления таких сведений и документов определяются в договоре.

Государственная аккредитация осуществляется на основе принципов открытости процедуры и учета мнения заинтересованных лиц, включая правообладателей. Условия и порядок проведения государственной аккредитации организаций определяются Положением о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, утв. Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 992 «Об утверждении Положения о государственной

аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами».

Аккредитацию проводит федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в сфере авторского права и смежных прав.

Государственная аккредитация на осуществление деятельности в каждой из сфер коллективного управления, указанных в п. 1 ст. 1244 ГК РФ, может быть получена только одной организацией по управлению правами на коллективной основе.

Организация по управлению правами на коллективной основе может получить государственную аккредитацию на осуществление деятельности в одной, двух и более сферах коллективного управления, указанных в п. 1 ст. 1244 ГК РФ.

Государственная аккредитация предоставляется:

- на 5 лет – для организаций, аккредитуемых впервые;
- на срок от 5 до 10 лет – для организаций, аккредитованных ранее и не имевших замечаний к своей деятельности со стороны контролирующих органов.

Информация об аккредитованных организациях и об отзыве аккредитации размещается уполномоченным органом на его официальном сайте в сети Интернет.

По отношению к деятельности аккредитованной организации не применяются ограничения, предусмотренные антимонопольным законодательством.

Наличие аккредитованной организации не препятствует созданию других организаций по управлению правами на коллективной основе, в том числе в сферах коллективного управления, указанных в п. 1 ст. 1244 ГК РФ. Такие организации вправе заключать договоры с пользователями только в интересах правообладателей, предоставивших им полномочия по управлению правами в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 1242 ГК РФ.

## **2.6. Свободное использование произведений**

Ранее действовавшее законодательство (ч. 1 п. 3 ст. 16 ЗоАП) устанавливало правило, известное как «принцип исчерпания авторских прав» (англ. – *exhaustion*, нем. – *Erschopfung*). Смысл принципа сводился к тому, что распространение экземпляров произведения могло осуществляться без согласия автора и без выплаты ему авторского вознаграждения, если экземпляры произведения:

- были правомерно опубликованными, то есть были выпущены в обращение с согласия автора в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики;
- были выпущены в обращение посредством их продажи.

В ГК РФ принцип исчерпания авторских прав сохранен с некоторыми изменениями. Согласно ст. 1272 ГК РФ распространение оригинала

или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения при условии, что оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения. В отличие от ГК РФ, по ЗоАП принцип исчерпания авторских прав применялся, если экземпляры произведения были выпущены в обращение только посредством их продажи, то есть возмездной передачи права собственности на них.

Таким образом, по действующему ГК РФ допускается распространение оригинала или экземпляров произведения без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения при соблюдении двух условий:

– произведение было правомерно опубликовано. При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения (ст. 1268 ГК РФ). Произведение также считается впервые обнаруженным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории Российской Федерации (п. 2 ст. 1256 ГК РФ);

– оригинал или экземпляры произведения были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения. В частности, введением в гражданский оборот считаются: изготовление, применение, предложение о продаже, продажа и т.д.

Если эти условия соблюдены, то дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения возможно без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, за исключением случая, предусмотренного ст. 1293 Кодекса, закрепляющей право следования.

Оно означает право автора оригинала произведения изобразительного искусства на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация.

### **Свободное воспроизведение произведения в личных целях**

Согласно ст. 1273 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение гражданином исключительно в личных целях правомерно обнаруженного произведения.

Не допускается (запрещается):

- воспроизведение произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;
- воспроизведение баз данных или их существенных частей;
- воспроизведение программ для ЭВМ, кроме случаев, предусмотренных ст. 1280 Кодекса;

– репродуцирование (п. 2 ст. 1275 ГК РФ) книг (полностью) и нотных текстов;

– видеозапись аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи;

– воспроизведение аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях.

### **Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях**

В соответствии со ст. 1274 ГК РФ, допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения:

– цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

– использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

– воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера, в случаях, когда такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

– воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью. При этом за авторами таких произведений сохраняется право на их опубликование в сборниках;

– воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, путем сообщения в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

– воспроизведение без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых правомерно опубликованных произведений, кроме произведений, специально созданных для воспроизведения такими способами.

Нельзя не обратить внимание на изменения, коснувшиеся библиотек и их пользователей. Библиотеки по-прежнему могут предоставлять экземпляры

произведений (правомерно введенные в гражданский оборот) во временное безвозмездное пользование (п. 2 ст. 1274 ГК РФ). Такое пользование допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения.

Без согласия автора (иного правообладателя) оригинального произведения и без выплаты ему вознаграждения допускается создание произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии либо в жанре карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно обнародованного произведения и использование этой пародии либо карикатуры.

### **Свободное использование произведения путем репродуцирования**

Под репродуцированием (репрографическим воспроизведением) понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания.

Репродуцирование не включает воспроизведение произведения или хранение его копий в электронной (в том числе в цифровой), оптической или иной машиночитаемой форме. Исключением является лишь создание с помощью технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования.

Статья 1275 ГК РФ допускает без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения репродуцирование (подп. 4 п. 1 ст. 1273 ГК РФ) в единственном экземпляре без извлечения прибыли:

– правомерно опубликованного произведения – библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения и для предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим их по каким-либо причинам из своих фондов;

– отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) – библиотеками и архивами по запросам граждан для использования в учебных или научных целях, а также образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

### **Свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения**

Согласно ст. 1276 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю фотографического произведения, произведения архитектуры или произведения изобразительного искусства, которые постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения (например, парк, кинотеатр и т.д.).

Исключением являются случаи, когда изображение произведения таким способом является основным объектом этого воспроизведения, сообщения

в эфир или по кабелю либо когда изображение произведения используется в коммерческих целях.

### **Свободное публичное исполнение музыкального произведения**

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения публичное исполнение музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии либо похорон в объеме, оправданном характером такой церемонии (ст. 1277 ГК РФ).

### **Свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения**

Статья 1278 ГК РФ допускает без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение произведения для осуществления производства по делу об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства в объеме, оправданном этой целью.

### **Свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования**

Согласно ст. 1279 ГК РФ организация эфирного вещания вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись в целях краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на сообщение в эфир. Такая запись должна быть сделана организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для собственных передач.

Организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев со дня ее изготовления, если более продолжительный срок не согласован с правообладателем или не установлен законом. Запись может быть сохранена без согласия правообладателя в государственных или муниципальных архивах, если она носит исключительно документальный характер.

### **Свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных.**

#### **Декомпилирование программ для ЭВМ**

В соответствии со ст. 1280 ГК РФ лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

– внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществить исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения изучать, исследовать или испытывать функционирование такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем осуществления вышеуказанных действий;

– изготовить копию программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей или для замены правомерно приобретенного экземпляра, в случаях, когда такой экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден для использования. При этом копия программы для ЭВМ или базы данных не может быть использована в иных целях, чем цели, указанные в подп. 1 п. 1 ст. 1280, и должна быть уничтожена, если владение экземпляром таких программы или базы данных перестало быть правомерным.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить осуществить эти действия иным лицам.

Условием правомерности совершения таких действий является то, что они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой.

### **Глава 3. ДОГОВОРЫ, ЗАКЛЮЧАЕМЫЕ АВТОРОМ ПРОИЗВЕДЕНИЯ**

Нормы части четвертой ГК РФ о порядке заключения и форме договоров, а также об их государственной регистрации применяются к договорам, заключенным после введения в действие части четвертой ГК РФ, в том числе к договорам, предложения заключить которые были направлены до 1 января 2008 года и которые заключены после 1 января 2008 года.

Обязательные для сторон договора нормы части четвертой ГК РФ об основаниях, о последствиях и о порядке расторжения договоров применяются также к договорам, которые продолжают действовать после введения в действие части четвертой ГК РФ независимо от даты их заключения.

В части четвертой ГК РФ законодатель отказывается от понятия «авторский договор» и предусматривает два типа договоров, которые могут быть заключены по поводу любых результатов интеллектуальной деятельности (в том числе произведений науки, литературы и искусства): договор об отчуждении исключительного права на произведение и лицензионный договор о предоставлении права использования произведения.

### 3.1. Договор об отчуждении исключительного права на произведение

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности любым способом, не противоречащим закону и существу такого исключительного права, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (ст. 1233 ГК РФ).

Согласно ст. 1234 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю).

В силу ст. 1285 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права, т.е. предполагается полное отчуждение исключительных прав.

Договор об отчуждении исключительного права на произведение является новеллой части четвертой ГК РФ. Ранее законодательство (ст. 31 ЗоАП) требовало указывать в авторском договоре способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); срок и территорию, на которые передается право; размер вознаграждения и/или порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора. Все права на использование произведения, прямо не переданные по авторскому договору, считались непередаваемыми. В части четвертой ГК РФ все эти требования сохранены только для лицензионных договоров (ст. 1286). Безусловно, такие нововведения могут вызвать определенные трудности при их практической реализации.

К договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права, применяются общие положения об обязательствах (ст.ст. 307–419 ГК РФ) и о договоре (ст.ст. 420–453 ГК РФ), поскольку иное не установлено правилами раздела VII ГК РФ и не вытекает из содержания или характера исключительного права.

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 1232 ГК РФ. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора. Исключения из этого правила устанавливаются ГК РФ. Например, договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме (п. 2 ст. 1286 ГК РФ).



Согласно ст. 1262 ГК РФ договоры об отчуждении исключительного права на зарегистрированные программу для ЭВМ или базу данных и переход исключительного права на такую программу или базу данных к другим лицам без договора подлежат государственной регистрации. Регистрацию договоров о предоставлении права на охраняемые программы для ЭВМ и базы данных осуществляет Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (см. Постановление Правительства РФ от 16 июня 2004 г. № 299 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам»).

Сведения об изменении обладателя исключительного права вносятся в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

По договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

Существенным условием возмездного договора об отчуждении исключительного права является условие о размере вознаграждения или порядке его определения. При отсутствии такого условия договор считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

При существенном нарушении приобретателем обязанности выплатить правообладателю вознаграждение в срок, установленный договором об отчуждении исключительного права (подп. 1 п. 2 ст. 450 ГК РФ), прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

### **3.2. Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения**

Лицензионные договоры пришли на смену договорам о предоставлении прав на исключительной или неисключительной основе.

В соответствии со ст. 1286 ГК РФ, по лицензионному договору одна сторона – автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

Характерной чертой лицензионного договора, в отличие от договора об отчуждении исключительного права, является переход к лицензиату прав на объект интеллектуальной собственности в ограниченном объеме. При этом объем прав, переходящих к лицензиату, определяется условиями лицензионного договора.

Лицензионный договор заключается в письменной форме. Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме.

Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения договора присоединения (ст. 428 ГК РФ). Условия этого договора должны быть изложены на приобретаемом экземпляре такой программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования программы для ЭВМ или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора.

Существенные условия лицензионного договора установлены в ст. 1235 ГК РФ. К ним относятся:

- предмет договора, который определяется путем указания на соответствующий результат интеллектуальной деятельности. При этом необходимо четко указать данные, идентифицирующие произведение и документ, удостоверяющий исключительное право на него (если такой документ имеется);

- способы использования объекта авторских или смежных прав.

Эти условия должны быть обязательно урегулированы сторонами при заключении лицензионного договора, поскольку при отсутствии одного из них он будет считаться незаключенным.

Кроме того, согласно п. 1 ст. 432 ГК, существенными являются условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения за использование произведения или порядок его исчисления.

Размер вознаграждения устанавливается в форме:

- процентных отчислений от дохода (выручки) за соответствующий способ использования (роялти);
- фиксированных платежей (паушальная сумма);
- в иной форме.

Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

ГК РФ (ст. 1229) предоставляет правообладателю разрешать или запрещать другим лицам использование произведения или объекта смежных прав по своему усмотрению. Заключив договор без сохранения за собой права выдачи лицензий другим лицам, лицензиат становится единственным лицом, которое имеет право использовать объект авторских или смежных прав в пределах, установленных договором.

В одном лицензионном договоре в отношении различных способов использования могут содержаться условия для лицензионных договоров разных видов.

В ст. 1287 ГК РФ закреплено особое условие издательского лицензионного договора, возлагающее на лицензиата обязанность начать использование произведения не позднее определенного срока, установленного

в договоре. При неисполнении этой обязанности лицензиар вправе отказаться от договора без возмещения лицензиату причиненных таким отказом убытков.

В случае отсутствия в договоре конкретного срока начала использования произведения такое использование должно быть начато в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования. Такой договор может быть расторгнут лицензиаром по основаниям и в порядке, которые предусмотрены ст. 450 ГК РФ. В случае расторжения издательского лицензионного договора на основании положений, предусмотренных п. 1 ст. 1287 ГК РФ, лицензиар вправе требовать выплаты ему вознаграждения, предусмотренного данным договором, в полном объеме.

Нельзя не отметить, что применение нормы о «сроке, обычном для данного вида произведений и способа их использования» на практике будет затруднительным и не будет однозначным. Видимо, для выработки единого подхода в трактовке данного положения потребуются разъяснения высших судебных инстанций.

### **3.3. Договор авторского заказа**

В соответствии со ст. 1288 действующего ГК РФ по договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

Из определения договора следует его особенность – предмет такого договора необходимо указывать точно и конкретно: объем, вид, жанр, сфера применения, название, способы будущего использования заказчиком как произведения в целом, так и его отдельных частей.

Статья 1289 ГК РФ устанавливает сроки исполнения договора авторского заказа. Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным. Из чего следует вывод о том, что условие о сроке исполнения является для договора авторского заказа существенным.

В случае, когда срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую часть срока, установленного для исполнения договора. Более длительный льготный срок может быть предусмотрен соглашением сторон.

По истечении льготного срока, предоставленного автору в соответствии с п. 2 ст. 1289 ГК РФ, заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского заказа.

Заказчик также вправе отказаться от договора авторского заказа непосредственно по окончании срока, установленного договором для его исполнения, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору.

Договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

### **3.4. Ответственность по договорам, заключаемым автором произведения**

Ответственность за нарушение договора другой стороны – организации – сводилась к тому, что если организация не осуществит или не начнет использования одобренного ею произведения в установленный договором срок, она обязана по требованию автора уплатить ему обусловленное вознаграждение полностью. Организация освобождалась от обязанности уплатить автору часть вознаграждения, которую он должен был бы получить после начала использования произведения, если докажет, что не могла использовать произведение по обстоятельствам, зависящим от автора.

ЗоАП, предоставляя сторонам большую свободу при заключении авторских договоров, отказался от столь жесткой регламентации оснований и размера ответственности. Согласно ст. 34 ЗоАП, сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду. Предельный размер ответственности был установлен лишь для авторского договора заказа. Если автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан был возместить реальный ущерб, причиненный заказчику. В соответствии со ст. 1290 действующего ГК РФ, ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне. Договором может быть предусмотрен меньший размер ответственности. В случае же неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором.

Обязательные для сторон договора нормы части четвертой ГК РФ об ответственности за нарушение договорных обязательств применяются, если соответствующие нарушения были допущены после введения в действие части четвертой ГК РФ, за исключением случаев, когда в договорах, заключенных до 1 января 2008 года, предусматривалась иная ответственность за такие нарушения.

Краткие выводы:

– в части четвертой ГК РФ законодатель отказывается от понятия «авторский договор» и предусматривает два типа договоров, которые могут быть заключены в отношении любых результатов интеллектуальной деятельности (в том числе произведений науки, литературы и искусства): договор об отчуждении исключительного права на произведение и лицензионный договор о предоставлении права использования произведения;

– новеллой части четвертой ГК РФ является договор об отчуждении исключительного права на произведение, по которому автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права;

– характерной чертой лицензионного договора, в отличие от договора об отчуждении исключительного права, является переход к лицензиату прав на объект интеллектуальной собственности в ограниченном объеме. При этом объем прав, переходящих к лицензиату, определяется условиями лицензионного договора;

– закреплено особое условие издательского лицензионного договора, возлагающее на издателя обязанность начать использование произведения не позднее определенного срока, установленного в договоре. Неисполнение этой обязанности влечет за собой возможность одностороннего расторжения договора по инициативе автора без возмещения издателю причиненных этим убытков, а также возможность взыскать с издателя предусмотренное договором вознаграждение в полном объеме;

– ответственность автора по договорам ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности.

#### **Глава 4. ПРАВА, СМЕЖНЫЕ С АВТОРСКИМИ**

На территории СССР и России смежные права не охранялись до 3 августа 1992 года, когда вступили в действие Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 года (по ГК РСФСР 1964 года охранялись авторские права организаций эфирного вещания на радио- и телепередачи). Статья 141 Основ к смежным правам относила права исполнителей, создателей звуко- и видеозаписей, организаций эфирного вещания.

Раздел III ЗоАП предоставлял охрану следующим категориям смежных прав: права исполнителей на их исполнения и постановки (исполнительские права); права производителей фонограмм на их фонограммы (фонограммные права); права организаций эфирного вещания и кабельного вещания на их передачи для всеобщего сведения (права вещательных организаций). Они отличались друг от друга по субъектам, содержанию, срокам охраны и т.п.

Новеллой действующего ГК РФ стало отнесение к смежным правам двух новых видов интеллектуальных прав, ранее не охранявшихся российским законодательством: смежного права на содержание баз данных (ст.ст. 1333-1336); смежного права публикатора произведения (ст.ст. 1337-1344).

#### 4.1. Общие положения о смежных правах

В соответствии со ст. 1304 ГК РФ смежными правами являются интеллектуальные права:

- на результаты исполнительской деятельности (исполнения);
- на фонограммы;
- на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания);
- на содержание баз данных;
- на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

К смежным правам относится исключительное право, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права.

Объектами смежных прав являются:

- исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;
- фонограммы, то есть любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;
- сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией;
- базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;
- произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

При регулировании объектов смежных прав существенное значение имеют нормы международного права. В настоящее время Российская Федерация является участницей следующих международных договоров:

- Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г., в редакции от 2 октября 1979 г.; вступила в силу для СССР 26 апреля 1970 г.);
- Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 26 октября 1961 г.; вступила в силу для Российской Федерации 26 мая 2003 г.);
- Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женева, 29 октября 1971 г.; вступила в силу для Российской Федерации 13 марта 1995 г.);
- Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав (Москва, 24 сентября 1993 г.).

Предоставление на территории Российской Федерации охраны объектам смежных прав в соответствии с международными договорами

Российской Федерации осуществляется в отношении исполнений, фонограмм, сообщений передач организаций эфирного или кабельного вещания:

– не перешедших в общественное достояние в стране их происхождения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти объекты;

– не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного ГК РФ срока действия исключительного права.

Как и в отношении авторских прав, для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также иной обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре.

Знак охраны смежных прав состоит из трех элементов:

– латинской буквы «Р» в окружности;

– имени или наименования обладателя исключительного права;

– года первого опубликования фонограммы.

При этом под экземпляром фонограммы понимается ее копия на любом материальном носителе, изготовленная непосредственно или косвенно с фонограммы и включающая все звуки или часть звуков либо их отображения, зафиксированные в этой фонограмме. Под отображением звуков понимается их представление в цифровой форме, для преобразования которой в форму, воспринимаемую слухом, требуется использование соответствующих технических средств.

Авторам, исполнителям, изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений принадлежит право на вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях (ст. 1245 ГК РФ). Такое вознаграждение имеет компенсационный характер и выплачивается правообладателям за счет средств, которые подлежат уплате изготовителями и импортерами оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения.

Согласно ст. 1306 ГК РФ использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения допускается в случаях свободного использования произведений (ст.ст. 1273, 1274, 1277, 1278 и 1279 ГК РФ), а также в иных случаях, предусмотренных главой 71 ГК РФ.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также иной обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение вправе самостоятельно распоряжаться своими интеллектуальными правами.

## 4.2. Права на исполнение

Согласно ст. 1313 ГК РФ исполнителем (автором исполнения) признается гражданин, творческим трудом которого создано исполнение:

– артист-исполнитель (актер, певец, музыкант, танцор или другое лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом участвует в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного номера);

– режиссер-постановщик спектакля (лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления);

– дирижер.

В науке гражданского права остается дискуссионным вопрос о целесообразности предоставления статуса субъекта смежных прав театральному режиссеру.

Б.С. Антимонов и Е.А. Флейшиц полагали, что результат творческого труда театрального режиссера не является объектом авторского права и не только не облечен в объективную форму, но «обречен умереть в актерском творчестве».

А.П. Сергеев отмечает, что «режиссеры-постановщики, в частности театральные режиссеры, непосредственного участия в исполнении произведения не принимают, хотя прежде всего благодаря их творческим усилиям создается художественно целостное сценическое произведение».

Несмотря на это, по мнению А.П. Сергеева, режиссеры-постановщики могут считаться исполнителями только условно.

Однако действующий ГК РФ, как и ЗоАП, относит режиссера-постановщика спектакля, в том числе театрального, к числу субъектов смежных прав.

Исполнителю как субъекту смежных прав принадлежат:

– исключительное право на исполнение;

– право авторства – право признаваться автором исполнения;

– право на имя – право на указание своего имени или псевдонима на экземплярах фонограммы и в иных случаях использования исполнения, а в случае, предусмотренном п. 1 ст. 1314 ГК РФ, право на указание наименования коллектива исполнителей, кроме случаев, когда характер использования произведения исключает возможность указания имени исполнителя или наименования коллектива исполнителей;

– право на неприкосновенность исполнения – право на защиту исполнения от всякого искажения, то есть от внесения в запись, в сообщение в эфир или по кабелю изменений, приводящих к извращению смысла или к нарушению целостности восприятия исполнения.

Что касается первого из указанных прав – исключительного права на исполнение, то в п. 2 ст. 1317 ГК РФ содержится перечень способов



использования исполнения, который не является исчерпывающим. Так, использованием исполнения считается:

– сообщение в эфир, т.е. сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением кабельного телевидения.

Под сообщением понимается любое действие, посредством которого исполнение становится доступным для слухового и/или зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой.

При сообщении исполнения в эфир через спутник под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых исполнение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой;

– сообщение по кабелю, то есть сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции);

– запись исполнения, то есть фиксация звуков и/или изображения или их отображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение;

– воспроизведение записи исполнения, то есть изготовление одного и более экземпляра фонограммы либо ее части.

Запись исполнения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случаев, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение исполнения до всеобщего сведения;

– распространение записи исполнения путем продажи или иного отчуждения ее оригинала или экземпляров, представляющих собой копии такой записи на любом материальном носителе;

– действие, осуществляемое в отношении записи исполнения и предусмотренное пунктами 1 и 2 ч. 2 ст. 1317;

– доведение записи исполнения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к записи исполнения из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения);

– публичное исполнение записи исполнения, т.е. любое сообщение записи с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается запись в месте ее сообщения или в другом месте одновременно с ее сообщением;

– прокат оригинала или экземпляров записи исполнения.

Исключительное право на исполнение не распространяется на воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю и публичное исполнение записи исполнения в случаях, когда:

- такая запись была произведена с согласия исполнителя;
- ее воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю либо публичное исполнение осуществляется в тех же целях, для которых было получено согласие исполнителя при записи исполнения.

При заключении с исполнителем договора о создании аудиовизуального произведения, согласие исполнителя на использование исполнения в составе аудиовизуального произведения предполагается. Согласие исполнителя на отдельное использование звука или изображения, зафиксированных в аудиовизуальном произведении, должно быть прямо выражено в договоре.

Срок исключительного права на исполнение не ограничивается 50 годами. В соответствии со ст. 1318 ГК РФ, исключительное право на исполнение действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение, либо запись исполнения, либо сообщение исполнения в эфир или по кабелю.

Если исполнитель был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным и пятьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации исполнителя.

Если исполнитель работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права продлевается на четыре года.

Право на исполнение переходит в общественное достояние:

- по истечении срока действия исключительного права на исполнение;
- при переходе права на исполнение по наследству в составе выморочного имущества.

Исполнение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность исполнения.

Исполнитель может распоряжаться исключительным правом на исполнение.

Кроме того, исключительное право на исполнение переходит по наследству.

Согласно ст. 1319 ГК РФ на исключительное право на исполнение не допускается обращение взыскания. Однако может быть обращено взыскание:

- на права требования исполнителя к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на исполнение и по лицензионным договорам;

- на доходы, полученные от использования исполнения.

Взыскание также может быть обращено:

- на исключительное право, принадлежащее не самому исполнителю, а другому лицу;

- на право использования исполнения, принадлежащее лицензиату.

Правила ст. 1319 ГК РФ распространяются на наследников исполнителя, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права.

В случае продажи принадлежащего лицензиату права использования исполнения с публичных торгов, в целях обращения взыскания на это право исполнителю предоставляется преимущественное право его приобретения.

В силу ст. 1321 ГК РФ, исключительное право на исполнение действует на территории РФ в случаях, когда:

- исполнитель является гражданином РФ;
- исполнение впервые имело место на территории РФ;
- исполнение зафиксировано в фонограмме, охраняемой в соответствии с положениями ст. 1328 ГК РФ;
- исполнение, не зафиксированное в фонограмме, включено в сообщение в эфир или по кабелю, охраняемое в соответствии с положениями ст. 1332 ГК РФ;
- в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Авторство, имя исполнителя и неприкосновенность исполнения охраняются бессрочно, в соответствии с правилами ст. 1316 ГК РФ, независимо от того, предоставлялась ли правовая охрана таким результатам интеллектуальной деятельности в момент их создания.

Охрана авторства, имени исполнителя и неприкосновенности исполнения осуществляется в соответствии с правилами ст. 1316 ГК РФ, если соответствующее посягательство совершено после введения в действие части четвертой Кодекса.

Исполнитель вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (ст. 1134 ГК РФ), указать лицо, на которое он возлагает охрану своего имени и неприкосновенности исполнения после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно.

При отсутствии таких указаний или в случае отказа назначенного исполнителем лица от осуществления соответствующих полномочий, а также после смерти этого лица охрана имени исполнителя и неприкосновенности исполнения осуществляется его наследниками, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами.

Права исполнителя признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав на исполняемое произведение, но исполнители должны осуществлять свои права с соблюдением прав авторов исполняемых произведений.

Смежные права на совместное исполнение принадлежат совместно принимавшим участие в его создании членам коллектива исполнителей (актерам, занятым в спектакле, оркестрантам и другим членам коллектива исполнителей) независимо от того, образует такое исполнение неразрывное целое или состоит из элементов, каждый из которых имеет самостоятельное значение.

Смежные права на совместное исполнение осуществляются руководителем коллектива исполнителей (например, продюсером). При отсутствии руководителя смежные права на совместное исполнение

осуществляются членами коллектива совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Если совместное исполнение образует неразрывное целое, ни один из членов коллектива исполнителей не вправе без достаточных оснований запретить его использование.

Элемент совместного исполнения, использование которого возможно независимо от других элементов, то есть элемент, имеющий самостоятельное значение, может быть использован создавшим его исполнителем по своему усмотрению. Иное может быть предусмотрено соглашением между членами коллектива исполнителей.

К отношениям членов коллектива исполнителей, связанным с распределением доходов от использования совместного исполнения, применяются правила п. 3 ст. 1229 ГК РФ.

Каждый из членов коллектива исполнителей вправе самостоятельно принимать меры по защите своих смежных прав на совместное исполнение, в том числе в случае, когда такое исполнение образует неразрывное целое.

### **4.3. Право на фонограмму**

Изготовителем фонограммы является лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков. В силу презумпции, установленной ст. 1322 ГК РФ, при отсутствии доказательств иного, изготовителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого указано обычным образом на экземпляре фонограммы и (или) его упаковке.

Изготовителю фонограммы принадлежат:

- исключительное право на фонограмму;
- право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования;
- право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании;
- право на обнародование фонограммы, то есть на осуществление действия, которое впервые делает фонограмму доступной для всеобщего сведения путем ее опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо иным способом. При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров фонограммы с согласия изготовителя в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики.

Изготовителю фонограммы принадлежит исключительное право использовать фонограмму в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым способом, не противоречащим закону (исключительное право на фонограмму).

Согласно п. 2 ст. 1324 ГК РФ использованием фонограммы считается:

- публичное исполнение, то есть любое сообщение фонограммы с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих

к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается фонограмма в месте ее сообщения или в другом месте одновременно с ее сообщением;

– сообщение в эфир, то есть сообщение фонограммы для всеобщего сведения посредством ее передачи по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю.

Использованием в форме распространения является в том числе предложение к продаже экземпляра фонограммы, совершенное лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу. Данный вывод основан на материалах судебной практики.

Следует также учитывать, что у лица, взявшего на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения, т.е. у изготовителя (производителя) фонограммы, возникает исключительное право на ее использование, в том числе право распространять (продавать) экземпляры фонограммы.

Кроме того, если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения.

Однако доводам ответчика об исчерпании прав авторов произведений (правообладателей) судом оценки не дано.

При таких обстоятельствах Президиум ВАС РФ постановил дело направить на новое рассмотрение.

Авторам, исполнителям, изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений принадлежит право на вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях (ст. 1245 ГК РФ). Такое вознаграждение имеет компенсационный характер и выплачивается правообладателям за счет средств, которые подлежат уплате изготовителями и импортерами оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения.

Перечень оборудования и материальных носителей, а также размер и порядок сбора соответствующих средств утверждаются Правительством Российской Федерации.

Сбор средств для выплаты вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях осуществляется аккредитованной организацией (ст. 1244 ГК РФ).

Публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, а также ее сообщение в эфир или по кабелю допускаются без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, но с выплатой им вознаграждения.

В соответствии со ст. 1326 и Правилами сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 988, сбор вознаграждения, его распределение и выплата исполнителям и изготовителям

фонограмм осуществляются организациями по управлению правами исполнителей и изготовителей фонограмм на коллективной основе, имеющими государственную аккредитацию на осуществление соответствующих видов деятельности (далее – аккредитованные организации).

Аккредитованная организация производит распределение поступившего от плательщиков вознаграждения между получателями вознаграждения, а также осуществляет выплату им вознаграждения.

В случае если сбор вознаграждения осуществляется одной аккредитованной организацией в отношении исполнителей и изготовителей фонограмм, то вознаграждение распределяется между получателями вознаграждения в следующей пропорции: 50 процентов – исполнителям, 50 процентов – изготовителям фонограмм. Распределение вознаграждения между конкретными исполнителями и изготовителями фонограмм осуществляется пропорционально фактическому использованию соответствующих фонограмм на основании отчетов об их использовании, предоставляемых пользователями фонограмм в аккредитованную организацию, а также других данных об использовании объектов авторского права и смежных прав, в том числе сведений статистического характера.

Выплата вознаграждения получателям осуществляется аккредитованной организацией в сроки, предусмотренные уставом данной организации, но не реже 4 раз в год.

Выплата вознаграждения может быть осуществлена непосредственно получателю вознаграждения либо через организацию, управляющую правами указанного лица на основе договора с ним, о чем аккредитованная организация в письменной форме уведомляет получателя вознаграждения.

Пользователи фонограмм должны представлять в организацию по управлению правами на коллективной основе отчеты об использовании фонограмм, а также иные сведения и документы, необходимые для сбора и распределения вознаграждения.

Статья 1327 ГК РФ устанавливает срок действия исключительного права на фонограмму – оно действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись. В случае обнародования фонограммы исключительное право действует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором она была обнародована при условии, что фонограмма была обнародована в течение пятидесяти лет после осуществления записи. К наследникам и другим правопреемникам изготовителя фонограммы исключительное право на фонограмму переходит в пределах оставшейся части указанных сроков. По истечении срока действия исключительного права на фонограмму она переходит в общественное достояние. К фонограмме, перешедшей в общественное достояние, применяются правила ст. 1282 ГК РФ.

#### 4.4. Право организаций эфирного и кабельного вещания

В соответствии со ст. 1329 ГК РФ организацией эфирного или кабельного вещания признается юридическое лицо, осуществляющее сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (совокупности звуков и/или изображений или их отображений).

Организации эфирного или кабельного вещания принадлежит исключительное право использовать правомерно осуществляемое или осуществленное ею сообщение в эфир или по кабелю передач в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым способом, не противоречащим закону (исключительное право на сообщение радио- или телепередачи). Использованием сообщения радио- или телепередачи (вещания) считается:

– запись сообщения радио- или телепередачи, то есть фиксация звуков и (или) изображения или их отображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять ее неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение;

– воспроизведение записи сообщения радио- или телепередачи, то есть изготовление одного и более экземпляра записи сообщения радио- или телепередачи либо ее части.

Запись сообщения радио- или телепередачи на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением. Исключения составляют случаи, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение сообщения радио- или телепередачи до всеобщего сведения;

– распространение сообщения радио- или телепередачи путем продажи либо иного отчуждения оригинала или экземпляров записи сообщения радио- или телепередачи;

– ретрансляция, то есть сообщение в эфир (в том числе через спутник) либо по кабелю радио- или телепередачи одной организацией эфирного или кабельного вещания одновременно с получением ею такого сообщения этой передачи от другой такой организации;

– доведение сообщения радио- или телепередачи до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к сообщению радио- или телепередачи из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения);

– публичное исполнение, то есть любое сообщение радио- или телепередачи с помощью технических средств в местах с платным входом независимо от того, воспринимается оно в месте сообщения или в другом месте одновременно с сообщением.

Использованием сообщения радио- или телепередачи организации эфирного вещания считаются как ретрансляция его в эфир, так и сообщение по кабелю, а организации кабельного вещания – как ретрансляция его по кабелю, так и сообщение в эфир.

Организации эфирного и кабельного вещания осуществляют свои права с соблюдением прав авторов произведений, прав исполнителей, а в соответствующих случаях – обладателей прав на фонограмму и прав других организаций эфирного и кабельного вещания на сообщения радио- и телепередач.

Права организации эфирного или кабельного вещания признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав, прав исполнителей, а также прав на фонограмму.

Организация эфирного или кабельного вещания может распоряжаться исключительным правом на сообщение радио- или телепередачи.

В соответствии со ст. 1331 ГК РФ, исключительное право на сообщение радио- или телепередачи действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором имело место сообщение радио- или телепередачи в эфир или по кабелю. К правопреемникам организации эфирного или кабельного вещания исключительное право на сообщение радио- или телепередачи переходит в пределах оставшейся части указанного срока.

По истечении срока действия исключительного права на сообщение радио- или телепередачи оно переходит в общественное достояние (ст. 1282 ГК РФ).

#### **4.5. Право изготовителя базы данных**

Часть IV ГК РФ устанавливает специальный режим охраны содержания базы данных (ст.ст. 1333-1336). В отличие от программ для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения, на базы данных распространяется режим составных произведений (п. 2 ст. 1260 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1260 ГК РФ (п. 2) базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов (ст. 1333 ГК РФ).

В силу презумпции, закрепленной в п. 1 ст. 1333 ГК РФ, при отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признается гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано обычным образом на экземпляре базы данных и/или его упаковке.

Для подтверждения прав в отношении баз данных возможна регистрация, которая осуществляется по желанию правообладателя.

Согласно ст. 1262 ГК РФ правообладатель в течение срока действия исключительного права на базу данных может зарегистрировать такую базу данных в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.



Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию базы данных устанавливает федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности (см. Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 25 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных»).

Заявка на государственную регистрацию базы данных должна относиться к одной базе данных.

Заявка на регистрацию должна содержать:

– заявление о государственной регистрации базы данных с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и места жительства или места нахождения каждого из них;

– депонируемые материалы, идентифицирующие базу данных, включая реферат. Реферат, содержащий сведения, предназначенные для последующей публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, представляется в 2 экземплярах;

– документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном размере или наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины, либо для уменьшения ее размера, либо для отсрочки ее уплаты.

На основании заявки на регистрацию федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности проверяет наличие необходимых документов и материалов, их соответствие предъявляемым требованиям.

Рассмотрение заявки на регистрацию в целях проверки наличия необходимых документов и их соответствия установленным требованиям осуществляется в двухмесячный срок с даты поступления заявки на регистрацию.

По результатам проверки заявителю направляется либо уведомление о принятии заявки на регистрацию, либо запрос отсутствующих или исправленных материалов заявки на регистрацию.

При положительном результате проверки база данных вносится в реестр баз данных, заявителю, в соответствии с Приказом Роспатента от 26 марта 2004 г. № 41 «Об изменении формы свидетельства на официальную регистрацию программы для ЭВМ, формы свидетельства на официальную регистрацию базы данных, формы свидетельства на официальную регистрацию топологии интегральной микросхемы», выдается свидетельство о государственной регистрации.

Исключительное право изготовителя базы данных действует на территории Российской Федерации в случаях, когда:

– изготовитель базы данных является гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом;

– изготовитель базы данных является иностранным гражданином или иностранным юридическим лицом при условии, что законодательством соответствующего иностранного государства предоставляется на его

территории охрана исключительному праву изготовителя базы данных, изготовителем которой является гражданин Российской Федерации или российское юридическое лицо;

– в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Если изготовитель базы данных является лицом без гражданства, в зависимости от того, имеет это лицо место жительства на территории Российской Федерации или иностранного государства, соответственно применяются правила п. 1 ст. 1336 ГК РФ, относящиеся к гражданам Российской Федерации или иностранным гражданам.

#### **4.6. Право публикатора на произведение науки, литературы или искусства**

В соответствии со ст. 1337 ГК РФ, публикатором признается гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом.

Права публикатора распространяются на произведения, которые независимо от времени их создания могли быть признаны объектами авторского права в соответствии с правилами ст. 1259 ГК РФ.

Публикатору как субъекту смежных прав принадлежат:

– исключительное право публикатора на обнародованное им произведение (п. 1 ст. 1339 ГК РФ);

– право на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения.

При обнародовании произведения публикатор обязан учитывать, что произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если это не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

В течение срока действия исключительного права публикатора на произведение публикатор, а также лицо, к которому перешло исключительное право публикатора на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений. Такое разрешение может быть дано при наличии следующих условий:

– внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений не искажает замысел автора;

– не нарушается целостность восприятия произведения;

– внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

Публикатору произведения принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со ст. 1229 ГК РФ, независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели. В частности, использованием произведения считается:

– воспроизведение произведения, т.е. изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения.

Под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и/или зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой.

Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;

– доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

Публикатор произведения может распоряжаться исключительным правом.

Исключительное право публикатора распространяется на произведение:

– обнародованное на территории Российской Федерации, независимо от гражданства публикатора;

– обнародованное за пределами территории Российской Федерации гражданином Российской Федерации;

– обнародованное за пределами территории Российской Федерации иностранным гражданином или лицом без гражданства, при условии что законодательством иностранного государства, в котором обнародовано произведение, предоставляется на его территории охрана исключительному праву публикатора, являющегося гражданином Российской Федерации. При этом срок действия исключительного права публикатора на произведение на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права публикатора на произведение, установленный в государстве, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения такого исключительного права;

– в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

## **Глава 5. ЗАЩИТА АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ**

Авторские и смежные права охраняются законом, предусматривающим гражданско-правовые, административно-правовые, уголовно-правовые и другие меры защиты. При этом важно различать понятия «охрана прав» и «защита прав».

Охрана прав – это установление общего правового режима, который позволяет обеспечить нормальное и беспрепятственное осуществление авторских и смежных прав. Охрана осуществляется путем регулирования соответствующих отношений.

Защита права – это те меры, которые предпринимаются в случаях, когда авторские или смежные права нарушены или оспорены.

### **5.1. Гражданско-правовая защита авторских и смежных прав: общие положения**

В содержании субъективного права обычно выделяют несколько правомочий: возможность требовать от обязанного лица определенного поведения, возможность осуществить субъективное право своими действиями и, наконец, возможность обратиться к суду за защитой нарушенного или оспариваемого права. Следовательно, право на защиту является составным элементом субъективного гражданского права.

Одним из основополагающих принципов, призванных обеспечить защиту авторских и смежных прав, является положение о том, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у автора (п. 3 ст. 1228 ГК РФ). Поэтому субъектами права на защиту являются прежде всего сами авторы.

Защищать права автора и обеспечивать их осуществление может и издатель. ГК РФ допускает такую возможность в тех случаях, когда произведение опубликовано анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности). При отсутствии доказательств иного представителем автора считается издатель, имя или наименование которого указано на произведении. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве (п. 2 ст. 1265 ГК РФ).

После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 1267 и п. 2 ст. 1316 ГК РФ.

От имени правообладателей или от своего имени защиту авторских и смежных прав могут осуществлять и организации по управлению правами на коллективной основе.

Аккредитованная организация (ст. 1244 ГК РФ) также вправе предъявлять требования в суде от имени неопределенного круга правообладателей, если это необходимо для защиты прав, управление которыми она осуществляет.

В соответствии со ст. 1248 ГК РФ споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом.

Автор или обладатель смежных прав может использовать технические средства защиты, под которыми понимаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения (ст. 1299 ГК РФ).

Иными словами, технические средства защиты (англ. DRM – *digital rights management*) – это программные либо программно-аппаратные средства, которые затрудняют создание копий охраняемых объектов интеллектуальной собственности (распространяемых в электронной форме) либо позволяют отследить создание таких копий. Например, в сети существуют технологии, наделяющие электронный документ возможностью саморазрушения в случае его незаконного использования. Возможно использование web-депозитария, который позволяет автору подтвердить факт и время публикации произведения в сети Интернет.

Для того чтобы предотвратить обход подобных барьеров, в соответствии со ст. 1299 ГК РФ в отношении произведений не допускается:

– осуществление без разрешения автора или иного правообладателя действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты авторских прав;

– изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное безвозмездное пользование, импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использование таких технических средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты авторских прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.

В случае нарушения указанных положений автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со ст. 1301 ГК РФ, кроме случаев, когда ГК РФ допускает использование произведения без согласия автора или иного правообладателя.

Примерный перечень способов защиты гражданских прав содержится в ст. 12 ГК РФ и включает в себя: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащиту права; присуждение к исполнению обязанности

в натуре; возмещение убытков; взыскание неустойки; компенсацию морального вреда; прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; иные способы, предусмотренные законом.

## **5.2. Защита личных неимущественных прав**

В последнее время растет количество гражданских дел, связанных с защитой авторских прав на произведения науки, литературы и искусства.

Поэтому особое внимание ГК РФ уделяет способам защиты личных неимущественных прав, к которым относятся право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения, а также другие права в случаях, предусмотренных ГК РФ.

Нередко нарушения авторских прав выражаются в том, что произведения литературы и науки незаконно копируются, тиражируются, воспроизводятся без ссылок на автора или издаются под чужой фамилией.

Следует отметить, что, реализуя право на имя, автор персонифицирует его посредством указания своего подлинного имени или псевдонима. Поэтому на практике нарушение права автора на имя нередко заключается в том, что его имя не упоминается.

Согласно ст. 1251 ГК РФ в случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется, в частности, путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- компенсации морального вреда;
- публикации решения суда о допущенном нарушении.

Первый способ защиты – признание права – применяется, когда наличие у лица авторского или смежного права подвергается сомнению, оспаривается, отрицается или имеется реальная угроза таких действий.

Как известно, нарушение личных неимущественных прав автора нередко выражается в том, что его произведения незаконно копируются, тиражируются, воспроизводятся без ссылок на автора или издаются под чужой фамилией. В таких случаях защита может осуществляться посредством иска о признании права авторства. Для подтверждения авторства может быть назначена лингвистическая экспертиза, в рамках которой решаются вопросы о полном или частичном сходстве, тождестве или различии произведений (например, литературно-художественного, публицистического или научного произведения); является ли объект результатом индивидуального творчества (например, персонаж, видеоклип и т.п.); является ли произведение самобытным или переработанным, отредактированным и др.

При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства.

Степень нравственных или физических страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств причинения морального вреда, индивидуальных особенностей потерпевшего и других конкретных обстоятельств, свидетельствующих о тяжести перенесенных им страданий.

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда», ответственность за причиненный моральный вред напрямую не зависит от наличия имущественного ущерба и может применяться как наряду с имущественной ответственностью, так и самостоятельно.

Автор вправе использовать и такой способ защиты, как публикация решения суда о допущенном нарушении. В соответствии со ст. 35 Закона РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации», редакция обязана опубликовать бесплатно и в предписанный срок вступившее в законную силу решение суда, содержащее требование об опубликовании такого решения через данное средство массовой информации.

Защита чести, достоинства и деловой репутации автора осуществляется в соответствии с правилами ст. 152 ГК РФ, согласно которой гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Иски по делам данной категории, следуя Постановлению Пленума Верховного суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», вправе предъявить граждане и юридические лица, которые считают, что о них распространены не соответствующие действительности порочащие сведения.

При распространении таких сведений в отношении несовершеннолетних или недееспособных иски о защите их чести и достоинства, в соответствии с п.п. 1 и 3 ст. 52 ГПК РФ, могут предъявить их законные представители. По требованию заинтересованных лиц (например, родственников, наследников) защита чести и достоинства гражданина допускается и после его смерти (п. 1 ст. 152 ГК РФ).

Судебная защита чести, достоинства и деловой репутации лица, в отношении которого распространены не соответствующие действительности порочащие сведения, не исключается также в случае, когда невозможно установить лицо, распространившее такие сведения (например, при распространении сведений в сети Интернет лицом, которое невозможно идентифицировать).

В соответствии с п. 6 ст. 152 ГК РФ, суд вправе по заявлению заинтересованного лица признать распространенные в отношении его сведения не соответствующими действительности порочащими сведениями.

Надлежащими ответчиками по искам о защите чести, достоинства и деловой репутации являются авторы не соответствующих действительности порочащих сведений, а также лица, распространившие эти сведения.

Автор вправе требовать защиты чести, достоинства или деловой репутации и в случае нарушения его права на неприкосновенность произведения. Согласно п. 2 ст. 1266 ГК РФ извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащее честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации.

На требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных авторских прав, не распространяется действие исковой давности (ст. 208 ГК РФ).

### **5.3. Ответственность за нарушение исключительного права на произведение и исключительного права на объект смежных прав**

Действующий ГК РФ внес значительные изменения в правила, регулирующие применение конфискации контрафактных экземпляров произведений, фонограмм и используемых для их воспроизведения материалов и оборудования.

По ранее действовавшему законодательству (ст. 49.1 ЗоАП) контрафактные экземпляры произведений или фонограмм, а также материалы и оборудование, используемые для воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, и иные орудия совершения правонарушения подлежали конфискации в судебном порядке. Следовательно, могли конфисковываться лишь произведения, фонограммы, а также материалы и оборудование, используемые для воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, и иные орудия совершения правонарушения.

ГК РФ распространил возможность применения конфискации практически на все материальные носители, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности, если эти материальные носители являются контрафактными. По решению суда они подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены ГК РФ (п. 4 ст. 1252 ГК РФ).

Оборудование, прочие устройства и материалы, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации (п. 5 ст. 1252 ГК РФ).

Нарушителями авторских и смежных прав чаще всего оказываются лица, которые допускают незаконное использование охраняемых объектов авторских и смежных прав. Подобные действия именуются контрафактными, а сами нарушители – пиратами, от английского неологизма *piracy* – нарушение прав интеллектуальной собственности.

Слово «контрафактный» происходит от французского слова *contrefason* и означает «нарушающий авторские или смежные права».



Понятие контрафактности экземпляров произведений и/или фонограмм является юридическим. В соответствии с п. 4 ст. 1252 ГК РФ (п. 3 ст. 48 ЗоАП), контрафактными являются материальные носители, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности (средство индивидуализации) и изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение которых влечет за собой нарушение исключительного права на такой результат (средство). Например, правомерно воспроизведенные и распространяемые на территории другой страны экземпляры произведений, не предназначенные для распространения на территории Российской Федерации, являются контрафактными при распространении на территории Российской Федерации.

В случаях нарушения исключительного права на произведение, автор (иной правообладатель) наряду с использованием уже указанных способов защиты и мер ответственности (ст.ст. 1250, 1252 и 1253 ГК РФ) вправе требовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации. Компенсация является особым способом защиты исключительного права. Несмотря на то что этот способ защиты в сфере интеллектуальной собственности появился достаточно давно, многие вопросы, касающиеся компенсации как средства защиты исключительного права, не нашли однозначного ответа в науке гражданского права. В частности, компенсация рассматривается как особая мера ответственности, как неустойка, как имущественная санкция, аналогичная возмещению убытков.

Законодатель указывает компенсацию как один из возможных способов защиты исключительного права на произведение «наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности». По сути, это альтернатива возмещению убытков, которое, как известно, представляет собой не только способ защиты, но и меру ответственности.

Обладатели исключительных прав вправе требовать по своему выбору вместо возмещения убытков выплаты компенсации. Основанием для взыскания с нарушителя авторских и смежных прав компенсации является факт нарушения таких прав, установленный судом.

Согласно п. 2 ст. 1064 ГК РФ лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Ответчик отсутствие вины в своих действиях не доказал.

Установив факт нарушения ответчиком исключительных прав истца как правообладателя, суд заявленное требование удовлетворил и взыскал с ответчика компенсацию.

#### **5.4. Обеспечение иска по делам о нарушении авторских и смежных прав**

В порядке обеспечения иска по делам о нарушении исключительных прав к материальным носителям, оборудованию и материалам, в отношении которых выдвинуто предположение о нарушении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, могут быть приняты обеспечительные меры (п. 2 ст. 1252 ГК РФ).

Согласно ст. 1302 ГК РФ, суд может запретить ответчику или лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских прав, совершать определенные действия (изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт либо иное предусмотренное Гражданским кодексом использование, а также транспортировку, хранение или владение) в целях введения в гражданский оборот экземпляров произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

Суд может наложить арест на все экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для их изготовления или воспроизведения.

При наличии достаточных данных о нарушении авторских прав органы дознания или следствия обязаны принять меры для розыска и наложения ареста:

– на экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными;

– на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для изготовления или воспроизведения указанных экземпляров произведения, включая в необходимых случаях меры по их изъятию и передаче на ответственное хранение.

Меры обеспечения гражданских исков применяются в соответствии с общими правилами обеспечения исков, установленными процессуальным законодательством (глава 13 ГПК РФ и глава 8 АПК РФ). Арбитражный суд удовлетворяет ходатайство о предварительном обеспечении доказательств, если заявитель привел обстоятельства, для подтверждения которых необходимы доказательства, а также причины, побудившие обратиться с заявлением об их обеспечении.

#### **5.5. Административная ответственность за нарушение авторских и смежных прав**

Помимо гражданско-правовой ответственности за нарушения в области авторских и смежных прав устанавливается административная ответственность, предусмотренная ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ.

Правонарушение выражается в действиях лиц, незаконно использующих произведения или фонограммы, которые являются контрафактными либо на них

указана ложная информация об их изготовителях, месте их производства, обладателях авторских и смежных прав, а равно иным образом нарушающих авторские и смежные права в целях извлечения доходов.

Совершение указанных действий влечет наложение административного штрафа:

– на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения;

– на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения;

– на юридических лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла.

В соответствии с письмом ФТС от 29 июня 2007 г. № 01-06/24387 «О направлении методических рекомендаций» основными способами совершения правонарушения в области воспроизведения фонограмм являются:

– фальсификация (подделка под идентичность), что подразумевает полное повторение оригинала. Пиратские копии и их упаковка внешне практически не отличается от оригинала. При этом воспроизводятся также товарные знаки, голографические наклейки, прочие символы оригинального товара;

– монтаж, то есть комбинация различных фонограмм в несвойственной оригиналу последовательности, но с сохранением оригинальных названий;

– компиляция, то есть компоновка фрагментов оригинальных фонограмм без сохранения оригинальных названий;

– бутлегерство, то есть нелегальная запись исполнения музыкального произведения. Например, запись концерта без разрешения фирмы звукозаписи с помощью тайно пронесенной звукозаписывающей аппаратуры.

К действиям, нарушающим авторские и смежные права, ч. 1 ст. 7.12 относит ввоз, продажу, сдачу в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными.

С учетом положений ст. 11 ТмК РФ под ввозом в Российскую Федерацию применительно к диспозиции ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ экземпляров произведений и фонограмм, являющихся контрафактными, следует понимать фактическое пересечение такими товарами таможенной границы и все последующие,

предусмотренные ТК РФ действия с экземплярами произведений и фонограмм, до их выпуска таможенными органами.

В качестве доказательств контрафактности аудио- и видеопродукции суды принимают письма и методические рекомендации Российской антипиратской организации (РАПО), согласно которым аудиовизуальные произведения на оптических носителях с записью более одного фильма являются контрафактными.

К признакам контрафактности аудиовизуальных произведений могут относиться:

– отсутствие маркировки, содержащей наименование лицензиата и номера лицензии на корпусе аудио- или видеокассеты, на корпусе (защитном кожухе) иного магнитного или немагнитного носителя, а также на внутреннем кольце оптического диска вокруг установочного отверстия со стороны считывания.

Предметами административных правонарушений являются контрафактные:

- экземпляры произведений литературы, науки, искусства;
- экземпляры фонограмм.

К орудиям совершения административного правонарушения относят в том числе материалы и оборудование, используемые для воспроизведения контрафактных экземпляров произведений и фонограмм.

В случае, когда незаконное использование авторского права или смежных прав совершается в крупном размере, т.е. если стоимость экземпляров произведений или фонограмм превышает пятьдесят тысяч рублей, правонарушение влечет уголовную ответственность, предусмотренную ст. 146 УК РФ. При этом возможна совокупность преступлений, предусмотренных ст.ст. 171, 180, 188, 242, 327 УК РФ.

После составления протокола об административном правонарушении, в соответствии со ст. 23.1 КоАП РФ, протокол и материалы дела в течение суток направляются для рассмотрения в суды общей юрисдикции.

Привлечение лица к административной ответственности за использование контрафактной продукции не исключает возможность привлечения его к гражданской ответственности за это же правонарушение.

## **5.6. Уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав**

Вопросы, связанные с охраной авторских и смежных прав, сегодня продолжают оставаться актуальными. Всем известно, что в России пиратство распространено повсеместно и купить оригинальную продукцию гораздо сложнее, чем контрафактную.

По данным правоохранительных и контролирующих органов, доля контрафактной продукции на потребительском рынке продолжает увеличиваться. Активный рост количества контрафакта обеспечивают прежде всего сами потребители, создающие спрос на контрафактную продукцию.

Основная масса российских потребителей располагает небольшими финансовыми средствами, которые не позволяют им покупать оригинальные товары. Кроме того, качество пиратской продукции зачастую не намного хуже оригинала, так, если нет разницы, зачем платить больше?

В понимании обычного российского потребителя пиратская продукция ассоциируется прежде всего с аудио- и видеопродукцией. Однако сейчас пиратскую продукцию можно встретить во всех сферах потребительского рынка (от детских игрушек до автомобилей). Особую тревогу продолжает вызывать проблема фальсификации лекарственных средств.

Производство и реализация контрафактной и фальсифицированной продукции не только вредят здоровью и угрожают жизни потребителей, но и представляют серьезную угрозу экономической безопасности России.

В соответствии с ч. 1 ст. 146 УК РФ, нарушением авторских и смежных прав является присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю. Это деяние наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев (ч. 1 ст. 146 УК РФ).

Факт нарушения авторских прав путем присвоения авторства (плагиата), предусмотренный ч. 1 ст. 146 УК РФ, может состоять в объявлении себя автором чужого произведения, выпуске чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем, издании под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имени.

Часть 2 ст. 146 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере. Данное деяние наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет. Если деяния, предусмотренные ч. 2 ст. 146 УК РФ, совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в особо крупном размере, лицом с использованием своего служебного положения, то это влечет лишение свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового (ч. 3 ст. 146 УК РФ). При этом указанные деяния признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышают пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере – двести пятьдесят тысяч рублей.

Незаконным является умышленное использование объектов авторских и смежных прав, осуществляемое в нарушение положений действующего законодательства Российской Федерации.

Устанавливая факт незаконного использования объектов авторских и смежных прав, суд выясняет и указывает в приговоре, какими именно действиями были нарушены права авторов произведений, их наследников, исполнителей, производителей фонограмм, организаций кабельного и эфирного вещания, а также иных обладателей этих прав.

Таковыми действиями могут быть совершаемые без согласия автора или обладателя смежных прав:

- воспроизведение (изготовление одного или нескольких экземпляров произведения либо его части в любой материальной форме, в том числе запись произведения или фонограммы в память ЭВМ, на жесткий диск компьютера);
- продажа, сдача в прокат экземпляров произведений или фонограмм;
- публичный показ или публичное исполнение произведения;
- обнародование произведений, фонограмм, исполнений, постановок для всеобщего сведения посредством их передачи по радио или телевидению (передача в эфир);
- распространение в сети Интернет;
- перевод произведения;
- переработка произведения, переработка фонограммы, модификация программы для ЭВМ или базы данных;
- иные действия, совершенные без оформления в соответствии с законом договора либо соглашения.

## ПЛАНЫ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ

### Методические указания

Семинарские (практические) занятия – одна из важных форм аудиторных занятий со студентами, обеспечивающая наиболее активное участие их в учебном процессе и требующая от них углубленной самостоятельной работы. В планах для подготовки студентов к занятию сформулированы вопросы, определены номера задач или упражнения, которые необходимо решить при домашней подготовке или обсудить в ходе аудиторных групповых занятий, указаны контрольные вопросы или тесты для самопроверки.

При домашней подготовке к занятиям по каждой теме студенты должны проработать конспекты лекций, литературные источники, выбрать дополнительную литературу по своему усмотрению, подготовить ответы на вопросы, решить задачи и т.д.

Сформулированные вопросы и задачи в планах занятий по теме коллективно обсуждаются. По мере необходимости в ходе занятия преподаватель может задавать другие вопросы и задачи.

### Семинар 1. Авторское право и смежные права

#### Вопросы для обсуждения

1. Понятие, функции и источники авторского права.
2. Понятие и критерии охраноспособности объекта авторского права.
3. Виды объектов авторского права.
4. Произведения, не являющиеся объектами авторского права.
5. Сфера действия авторского права.

#### Литература

1. П. 2 ст. 3 ЗПЭВМ (в редакции Закона от 24 декабря 2002 г. № 177-ФЗ) «творческий характер деятельности авторов (соавторов) предполагается до тех пор, пока не доказано обратное».
2. Сборник постановлений Пленумов Верховных судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. – М., 1995. – С. 163. (Далее – Сборник постановлений Пленумов Верховных судов.)
3. Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике. – М., 1967; Сергеев А.П. Авторское право России. – СПб, 1994. – С. 39-41.
4. Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. – М., 1972. – С. 9, 10.
5. Тексты Конвенций см.: Права на результаты интеллектуальной деятельности. Сборник нормативных актов / Сост. В.А. Дозорцев. – М., 1994. – С. 92-110, 234-261, 312-317.
6. ВВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242. Действует в редакции Закона от 19 июля 1995 г. (СЗ РФ. 1995. № 30. Ст. 2866) и Закона от 20 июля 2004 г.

№ 72-ФЗ (РГ. 2004. 28 июля), действующего (в основном) с 28 июля 2004 г. (далее – ЗоАП).

7. Действует в редакции Закона от 24 декабря 2002 г. № 177-ФЗ (РГ. 2002. 28 дек.) (далее – ЗПЭВМ).

8. ВВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2325, 2328. Действует в редакции Закона от 9 июля 2002 г. № 82-ФЗ (РГ. 2002. 13 июля).

## **Семинар 2. Субъекты авторских прав**

### **Вопросы для обсуждения**

1. Виды субъектов авторского права и его возникновение.
2. Соавторы как субъекты авторского права.
3. Составители как субъекты авторского права.
4. Авторы производных произведений.
5. Субъекты авторского права на служебные произведения.
6. Правопреемники и иные лица как субъекты авторского права.

### **Литература**

1. Постановление Правительства РФ от 2 декабря 2004 г. № 726 «О порядке распоряжения исключительным правом Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии».

2. Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства».

3. Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 988 «Об утверждении правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях».

4. Близнец И.А. Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав // Закон. 2007. № 10.

## **Семинар 3. Авторско-правовая охрана программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем**

### **Вопросы для обсуждения**

1. Понятие программы для ЭВМ, базы данных и топологии интегральной микросхемы и основные правила их охраны.
2. Регистрация программ, баз данных и охраняемых топологий.
3. Использование программ для ЭВМ, баз данных и топологий ИМС третьими лицами.
4. Смежные права и их границы.
5. Объекты смежных прав.



## **Литература**

1. 24 июля 1971 г. Пересмотренная Конвенция и протоколы к ней вступили в силу 10 июля 1974 г.
2. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женева, 29 октября 1971 г.). Конвенция принята Международной конференцией государств по охране фонограмм, состоявшейся в Женеве 18–29 октября 1971 г. Конвенция вступила в силу 18 апреля 1973 г.
3. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г., в редакции от 2 октября 1979 г.; вступила в силу для СССР 26 апреля 1970 г.).
4. Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 988 «Об утверждении правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях».
5. Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 992 «Об утверждении Положения о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами».

## **Семинар 4. Защита авторских и смежных прав**

### **Вопросы для обсуждения**

1. Гражданско-правовые меры защиты авторских и смежных прав.
2. Конфискация контрафактных экземпляров или фонограмм.
3. Обеспечение исков по делам о нарушении авторских и смежных прав.

## **Литература**

1. Богуславский М.М. Вопросы авторского права в международных отношениях. – М., 1973.
2. КонсультантПлюс: примечание.
3. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах Э.П. Гаврилова включен в информационный банк согласно публикации. – 4-е изд., перераб. и доп. – Экзамен, 2005.
4. Гаврилов Э.П. Комментарий Закона об авторском праве и смежных правах. – 3-е изд. – М., 2003.
5. Макагонова Н.В. Авторское право. – М., 1999.
6. Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав. – М., 1987.
7. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права // Серебровский В.И. Избранные труды (Серия «Классика российской цивилистики»). – М., 2001.
8. Чернышева С.А. Правоотношения в области художественного творчества. – М., 1979.

## **Семинар 5. Патентное право, права на средства индивидуализации товаров и их производителей («Промышленная собственность»)**

### **Вопросы для обсуждения**

1. Понятие и источники патентного права.
2. Патентоспособность изобретения.
3. Патентоспособность полезной модели.
4. Патентоспособность промышленного образца.
5. Субъекты патентного права.
6. Субъекты прав на служебные объекты.
7. Права публично-правовых образований на объекты «промышленной собственности».
8. Оформление прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец (право на патент).
9. Заявка на выдачу патента на полезную модель или промышленный образец

### **Литература**

1. Авторское право и средства массовой информации. Законодательные и другие нормативные акты // Библиотечка «Российской газеты», 2002.
2. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. – М.: Госюриздат, 1957.
3. Белов В.А. Гражданское право: Общая и Особенная части: Учебник. – М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2003.
4. Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения. – М.: Юристъ, 1999.
5. Блинец И., Леонтьев К. Нужны работающие механизмы защиты авторских прав // Российская юстиция. 1999. № 11.
6. Блинец И.А. Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав // Закон. 2007. № 10.
7. Кайль А.Н. Комментарий к части IV Гражданского кодекса РФ. Правовая охрана интеллектуальной собственности. – М.: ГроссМедиа; РОСБУХ, 2007.
8. Постановление Президиума правления Торгово-промышленной палаты РФ от 24 декабря 2003 г. № 36-6 «О предложениях ТПП РФ по совершенствованию мер в сфере борьбы с контрафактной и фальсифицированной продукцией».

## **Семинар 6. Исключительные патентные права («права из патента») и их границы**

### **Вопросы для обсуждения**

1. Права и обязанности патентообладателя.
2. Границы исключительных патентных прав.
3. Патентные споры. Защита прав патентообладателей и авторов.
4. Досрочное прекращение и восстановление действия патента.

Право послепользования.

5. Судебная защита прав патентообладателей и авторов.
6. Патентно-правовая охрана селекционных достижений.

### **Литература**

1. Галяшина Е.И., Горбаневский М.В. Роль лингвистической экспертизы при защите интеллектуальной собственности // ЭЖ-Юрист. 2005. № 46.
2. Галяшина Е.И. Возможности судебных речеведческих экспертиз по делам о защите прав интеллектуальной собственности // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2005. № 9.
3. Глоссарий терминов ВОИС по авторскому праву и смежным правам // [www.wipo.org](http://www.wipo.org)
4. КонсультантПлюс: примечание.
5. Гражданское право: Учебник. Т. I / Под ред. О.Н. Садикова. – Включен в информационный банк согласно публикации. – КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2006.
6. Гражданское право России. Общая часть: Курс лекций / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: Юристь, 2001.
7. Гражданское право: Учебник. Т. I / Под ред. д.юрид.н., проф. Е.А. Суханова. – М.: Волтерс Клувер, 2008.
8. Гражданское право: Учебник для вузов. В 3 т. / Под ред. проф. А.П. Сергеева. – М., 2009.

## **Семинар 7. Исключительные права на средства индивидуализации товаров и их производителей**

### **Вопросы для обсуждения**

1. Право на фирменное наименование.
2. Правовая охрана товарного знака (знака обслуживания).
3. Регистрация и использование товарного знака.
4. Понятие и охрана наименования места происхождения товара.
5. Защита прав на товарный знак и наименование места происхождения товара правоприменительными (юрисдикционными) органами.

### **Литература**

1. Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 24 // РГ. 2003. 3 апр.
2. Правила подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам утверждены Приказом Роспатента от 22 апреля 2003 г. № 56 (РГ. 2003. 21 мая) в редакции Приказа от 11 декабря 2003 г. № 164 (РГ. 2003. 30 дек.).
3. Богуславский М.М. Патентные вопросы в международных отношениях. – М., 1962.
4. Блинников В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Комментарий евразийского патентного законодательства. – М., 2003.
5. Свядосц Ю.И. Правовая охрана товарных знаков в капиталистических странах. – М., 1969.
6. Яичков К.К. Изобретение и его правовая охрана в СССР. – М., 1961.

### **Семинар 8. Гражданско-правовой режим информации, составляющей коммерческую тайну (ноу-хау)**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Правовой режим ноу-хау.
2. Коммерческое значение и состав ноу-хау.
3. Гражданско-правовое обеспечение интересов обладателя ноу-хау.
4. Сущность и меры охраны ноу-хау.
5. Первоначальные и производные формы приобретения (присвоения) ноу-хау.

### **Литература**

1. Международная передача технологии: правовое регулирование / Отв. ред. М.М. Богуславский. – М., 1985. – С. 16, 17, 164, 170.
2. Зенин И.А. Правовой режим ноу-хау // Основы гражданского права России. – М., 1993. – С. 208-215.
3. Зенин И.А., Князев О.К. Правовые проблемы использования и передачи ноу-хау (на примере Франции и ФРГ) // Теория и практика изобретательства, рационализации и патентно-лицензионной работы. – М., 1986. – С. 110-115.
4. Добрынин О.В. Особенности правовой регламентации ноу-хау: Автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2003. – С. 8.
5. Гайнуллина З.Ф. Правовое обеспечение прав и законных интересов обладателей необщедоступной информации (коммерческой тайны, ноу-хау): Автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – М., 1998.
6. Зенин И., Моргунова Е., Погуляев В. Что такое информация и как ее защищать? // Закон. 2001. № 12.
7. Князев О.К. Правовое обеспечение имущественных интересов обладателей ноу-хау в ФРГ и Франции: Автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – М., 1991.

# САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА СТУДЕНТОВ

## Методические указания

Самостоятельная работа студентов, предусмотренная учебным планом, должна соответствовать более глубокому усвоению изучаемого материала, формировать навыки исследовательской работы и ориентировать их на умение применять теоретические знания на практике. В процессе этой деятельности решаются следующие задачи:

- научить работать с учебной литературой;
- формировать у них соответствующие знания, умения и навыки;
- стимулировать профессиональный рост студентов, воспитывать творческую активность и инициативу.

Самостоятельная работа студентов предполагает:

- подготовку к занятиям (изучение лекционного материала, чтение рекомендуемой литературы, ответы на вопросы, решение задач и т.д.);
- подготовку к итоговой аттестации.

## Самостоятельное изучение материала

### **Тема 1. Функции гражданского права по охране и использованию результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации**

1. Перечислите функции исключительных прав как подотрасли гражданского права.

*См.:* Гражданское право: Учебник. В 4 т. / Под ред. Е.А. Суханова. – М., 2008. (Разд. XII т. IV настоящего учебника.)

2. Существенные различия между физическим и умственным трудом, создающими объекты вещных и исключительных прав.

*См.:* Гл. 50, 51 т. IV настоящего учебника.

### **Тема 2. Взаимосвязь специальных институтов гражданского права, опосредующих интеллектуальную деятельность и ее результаты**

1. Письменно ответьте на вопрос: «Что является объектом авторских прав?»

*См.:* Дозорцев В.А. Новая эра в охране исключительных прав // Право и экономика. 1995. № 15/16; Он же. Комментарий к схеме «Система исключительных прав» // Дело и право. 1996. № 4, 5; Он же. Интеллектуальные права. – М., 2003. – С. 11–51.

2. Подготовьте письменное сообщение на тему: «Объективные предпосылки проприетарной «собственнической» концепции исключительных прав».

**См.:** Пиленко А.А. Право изобретателя (Серия «Классика российской цивилистики»). – М., 2001. – С. 586; Раевич С.И. Исключительные права. Право на товарные знаки, промышленные образцы, изобретения, авторское право. – Л., 1926. – С. 6.

### **Тема 3. Интеллектуальная собственность как совокупность авторских, смежных, патентных и других исключительных прав**

1. Дайте характеристику такому изречению: «Вещно-правовой режим собственности, используемый на протяжении веков в отношении материальных объектов и включающий традиционные правомочия владения, пользования и распоряжения данными объектами, неприменим к нематериальным достижениям умственного труда».

**См.:** Зенин И.А. Товарно-денежная форма научно-технической продукции // Вопросы изобретательства. 1989. № 7. С. 9.

### **Тема 4. Понятие, функции и источники авторского права**

1. Перечислите функции авторского права.

**См.:** Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. – М., 1972. – С. 9, 10.

2. Перечислите объекты авторских прав.

**См.:** Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике. – М., 1967; Сергеев А.П. Авторское право России. – СПб, 1994. – С. 39-41.

### **Тема 5. Личные неимущественные авторские права**

1. Автор в отношении своего произведения обладает следующими правами: *(перечислите)*

**См.:** Авторское право. Нормативные акты / Сост. И. Силонов. – М., 1998. – С. 104-117.

2. Опишите сроки действия авторских прав.

**См.:** Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 25 и Приказ Роспатента от 23 февраля 2003 г. № 26 // РГ. 2003. 19 марта, 3 апр.

### **Тема 6. Понятие, источники и сфера действия смежных прав**

1. Опишите смежные права и их границы.

**См.:** Матвеев Ю.Г. Международные конвенции по авторскому праву. – М., 1978. – С. 140–151.

2. Объекты и субъекты смежных прав (реферат).

**См.:** Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права // Серебровский В.И. Избранные труды (Серия «Классика российской цивилистики»). – М., 2001.

## **Тема 7. Патентное право, права на средства индивидуализации товаров и их производителей («Промышленная собственность»)**

1. Перечислите источники патентного права.

**См.:** Права на результаты интеллектуальной деятельности. Сборник нормативных актов. С. 449; Г. Боденхаузен. Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Комментарий. – М., 1977.

2. Опишите значение патентоспособности изобретения.

**См.:** Гражданское право: Учебник. В 4 т. / Под ред. Е.А. Суханова. – М., 2008. (Разд. XII т. IV настоящего учебника.)

## **Тема 8. Заявка на выдачу патента Роспатентом**

1. Порядок подачи заявки, сроки рассмотрения и выдача свидетельства (*опишите в виде конспекта*).

**См.:** Приказ Роспатента от 22 апреля 2003 г. № 56, изм. и доп. Приказ Роспатента от 11 декабря 2003 г. № 164 / РГ. 2003. 30 дек.

2. Просмотрите судебную защиту прав патентообладателей.

**См.:** Государственная комиссия РФ по испытанию и охране селекционных достижений далее – Госкомиссия / РГ. 1994. 6 мая.

## **Тема 9. Исключительные права на средства индивидуализации товаров и их производителей**

1. В виде конспекта покажите различие индивидуализирующих средств юридического лица:

1) фирменное наименование и коммерческое обозначение;

2) товарный знак и знак обслуживания.

**См.:** Закон РФ от 2 апреля 1993 г. № 4737-1 «О сборе за использование наименований «Россия», «Российская Федерация» и образованных на их основе слов и словосочетаний» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 17. Ст. 600; СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1930; 1997. № 18. Ст. 2100.

2. Опишите правовую охрану товарного знака (знака обслуживания) юридического лица.

**См.:** ВВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2322 (далее – Закон о товарных знаках). Действует в редакции Закона от 11 декабря 2002 г. № 166-ФЗ, от 24 декабря 2002 г. № 176-ФЗ, от 30 декабря 2001 г. № 194-ФЗ // РГ. 2002. 17 дек.

## **Тема 10. Содержание заявки на патент**

1. Заявка должна содержать... (*Ответьте письменно.*)

**См.:** Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 24 // РГ. 2003. 3 апр.

2. Защита прав на товарный знак и наименование места происхождения товара правоприменительными (юрисдикционными) органами. (*Опишите.*)

**См.:** Богуславский М.М. Патентные вопросы в международных отношениях. – М., 1962; Блинные В.И., Григорьев А.Н., Еременко В.И. Комментарий евразийского патентного законодательства. – М., 2003; Свядосц Ю.И. Правовая охрана товарных знаков в капиталистических странах. – М., 1969; Яичков К.К. Изобретение и его правовая охрана в СССР. – М., 1961.



## КОНТРОЛЬ ЗНАНИЙ СТУДЕНТОВ

### Тесты для промежуточной аттестации студентов

**1. Какой договор должен быть заключен, если правообладатель передает право на использование своего фирменного наименования?**

- а) договор коммерческой концессии;
- б) договор об уступке патента;
- в) авторский договор;
- г) лицензионный договор.

**2. В какой форме должен быть заключен авторский договор?**

- а) только в письменной форме;
- б) в любой форме по соглашению сторон;
- в) в письменной форме, за исключением договоров об использовании произведения в периодической печати;
- г) в письменной форме, за исключением договоров об использовании произведения в средствах массовой информации.

**3. Может ли автор, заключивший авторский договор о передаче исключительных прав, сам использовать произведение тем способом, который указан в договоре?**

- а) нет;
- б) да;
- в) да, если иное не предусмотрено договором;
- г) да, при условии уведомления об этом пользователя.

**4. Какими считаются права, передаваемые по авторскому договору?**

- а) исключительными;
- б) неисключительными;
- в) неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное;
- г) исключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

**5. Какие условия авторского договора не являются существенными?**

- а) условие об ответственности сторон;
- б) условие о территории, на которые передаются права;
- в) условие о способах использования произведения;
- г) условие о вознаграждении.

**6. В течение какого срока будет действовать авторский договор, если в нем не указано условие о сроке?**

- а) договор будет действовать в течение 5 лет с момента заключения;
- б) договор действует бессрочно и не может быть расторгнут;
- в) договор может быть расторгнут по инициативе автора по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора;
- г) в течение срока действия авторских прав без права расторжения, за исключением случаев существенного нарушения договора.

**7. Может ли пользователь по авторскому договору передать полученные права другим лицам?**

- а) нет;
- б) да, если это прямо предусмотрено договором;
- в) да, если это не запрещено договором;
- г) да, без ограничений.

**8. Какую ответственность несет автор за нарушение обязанности представить произведение по авторскому договору заказа?**

- а) автор освобождается от ответственности;
- б) автор обязан возместить ущерб, причиненный заказчику;
- в) вернуть аванс и уплатить неустойку, если она предусмотрена договором;
- г) автор обязан возместить упущенную выгоду.

**9. Требуется ли регистрация авторского договора при его заключении?**

- а) нет;
- б) да, регистрацию осуществляет Патентное ведомство;
- в) нет, за исключением договоров о передаче прав на программы для ЭВМ и базы данных, которые могут быть зарегистрированы в Патентном ведомстве;
- г) да, за исключением договоров об использовании произведений в периодических изданиях.

**10. Какой государственный орган по общему правилу осуществляет регистрацию договора коммерческой концессии?**

- а) государственный орган, регистрирующий правообладателя;
- б) государственный орган, регистрирующий пользователя;
- в) Российское Агентство по патентам и товарным знакам;
- г) Патентное ведомство.

**11. По какому договору могут передаваться права на товарный знак?**

- а) по лицензионному договору;
- б) по авторскому договору;
- в) по договору о передаче ноу-хау;
- г) по договору об уступке патента.

**12. В течение какого срока с момента выдачи патента патентообладатель не использует запатентованное изобретение, чтобы заинтересованное лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект, могло потребовать предоставления принудительной лицензии?**

- а) в течение 4 лет;
- б) в течение 5 лет;
- в) в течение 3 лет;
- г) в течение 10 лет.

**13. Какая лицензия выдается в качестве принудительной лицензии?**

- а) исключительная;
- б) неисключительная;
- в) полная;
- г) открытая.

**14. Какие требования предъявляет законодательство к оформлению патентно-лицензионных договоров?**

а) договор должен быть составлен в письменной форме и подлежит государственной регистрации в Патентном ведомстве;

б) договор должен быть составлен в письменной форме и нотариально удостоверен;

в) договор должен быть составлен в письменной форме, нотариальное удостоверение и государственная регистрация не требуются;

г) договор может быть заключен в устной форме при условии, что правообладатель получает вознаграждение при заключении договора.

**15. Подлежит ли государственной регистрации договор о передаче ноу-хау?**

а) нет;

б) да, в Российском Агентстве по патентам и товарным знакам;

в) да, в Федеральном институте промышленной собственности;

г) возможна факультативная регистрация договора в Патентном ведомстве.

**16. При отсутствии каких условий авторский договор считается незаключенным?**

а) условие о способах использования произведения;

б) условие о территории действия авторских прав;

в) условие о сроке действия авторских прав;

г) условия об ответственности автора.

**17. В отношении каких объектов интеллектуальной собственности осуществляется заключение договоров в виде «оберточных» лицензий?**

а) программ для ЭВМ;

б) изобретений;

в) произведений искусства;

г) полезных моделей.

**18. Влечет ли признание договора об уступке товарного знака незаключенным при отсутствии в нем условия о том, что качество товара пользователя не должно быть ниже качества товаров правообладателя?**

а) нет;

б) да;

в) да, но при определенных условиях;

г) нет, если производимый товар удовлетворяет требования потребителей.

**19. Какой территорией ограничивается действие передаваемого по договору права при отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую передается право?**

а) территорией Российской Федерации;

б) территорией субъекта РФ, на которой заключен договор;

в) территорией всего мира;

г) территорией стран СНГ.

**20. Кто может выступать в качестве сторон договора коммерческой концессии?**

а) коммерческие организации и предприниматели без образования юридического лица;

б) коммерческие и некоммерческие организации;

в) любые субъекты гражданских прав;

г) юридические лица и публичные образования.

**21. Может ли соавтор использовать произведение, созданное им в соавторстве, без согласия другого соавтора?**

а) нет, ни при каких обстоятельствах;

б) право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно;

в) да, каждый из соавторов использует созданное ими произведение по своему усмотрению;

г) да, без каких либо ограничений.

**22. Может ли работодатель, уведомленный о создании работником изобретения, передать право на подачу заявки на получение патента другому лицу?**

а) да;

б) нет;

в) да, но только при наличии согласия работника;

г) нет, за исключением тех случаев, когда работник согласен с таким решением.

**23. Какой государственный орган осуществляет регистрацию патентно-лицензионных договоров?**

а) Российское Агентство по патентам и товарным знакам;

б) Министерство юстиции Российской Федерации;

в) Российское авторское общество;

г) федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

**24. Может ли быть передано право преждепользования по патентно-лицензионному договору?**

а) нет, ни при каких условиях;

б) нет, право преждепользования может быть передано только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления;

в) да, без каких-либо ограничений по патентно-лицензионному договору, предметом которого является право на изобретение;

г) нет, за исключением случаев, предусмотренных договором.

**25. Кто может приобрести права на фирменное наименование по договору?**

а) любое юридическое лицо;

б) только коммерческая организация, в том числе на основании договора коммерческой концессии;

в) любой субъект гражданских правоотношений;

г) при приобретении прав по договору коммерческой концессии – коммерческие организации, также индивидуальные предприниматели.

**26. Права на какие объекты могут передаваться по лицензионному договору?**

- а) на товарные знаки;
- б) на наименования мест происхождения товаров;
- в) на фирменные наименования;
- г) на информацию «ноу-хау».

**27. Права на какие из объектов не могут передаваться по договору коммерческой концессии?**

- а) исключительные права на товарный знак;
- б) исключительные права на промышленный образец;
- в) коммерческая информация правообладателя;
- г) «деловая репутация» правообладателя.

**28. Какие действия могут не входить в круг обязанностей пользователя по договору коммерческой концессии?**

а) использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности фирменное наименование;

б) обеспечивать соответствие качества производимых им на основе договора товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем и др.;

в) выплатить вознаграждение;

г) обеспечить регистрацию договора коммерческой концессии.

**29. Какие действия входят в круг обязанностей правообладателя по договору коммерческой концессии?**

а) предоставить права на фирменное наименование или коммерческое обозначение;

б) предоставить информацию ноу-хау, необходимую пользователю для осуществления прав;

в) оказывать консультационные услуги, в частности, проинструктировать работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав;

г) все вышеперечисленные действия.

**30. За какой период времени стороны договора коммерческой концессии, заключенного без указания срока, отказавшись от договора, должны уведомить об этом другую сторону?**

а) правообладатель должен уведомить пользователя за шесть месяцев, а пользователь – за три месяца, если договором не предусмотрено иное;

б) за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более продолжительный срок;

в) за шесть месяцев, если договором не предусмотрен иной срок;

г) правообладатель должен уведомить пользователя за девять месяцев, а пользователь – за шесть месяцев, если договором не предусмотрено иное.

**31. Каким признакам должна удовлетворять информация для приобретения охраноспособности в качестве коммерческой тайны?**

а) информация имеет действительную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;

б) информация имеет действительную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности;

в) информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности;

г) информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности, и эта информация имеет признаки «ноу-хау».

**32. В каком международном договоре перечисляются различные виды охраняемых объектов интеллектуальной собственности, включая объекты, не охраняемые российским законодательством об интеллектуальной собственности?**

а) в Стокгольмской Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности 1967 г.;

б) в Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.;

в) в Бернской конвенции об охране литературной и художественной собственности 1886 г.;

г) в Договоре ВОИС 1996 г. об авторском праве.

**33. Распространяется ли режим вещных прав на объекты интеллектуальной собственности?**

а) нет, на эти объекты распространяется режим исключительных прав;

б) да;

в) нет, права на эти объекты не охраняются в Российской Федерации;

г) нет, за исключением топологий интегральных микросхем.

**34. Все ли объекты интеллектуальной собственности являются результатами творческой деятельности?**

а) да;

б) нет, исключения составляют, например, фонограммы и некоторые другие объекты;

в) нет, объекты интеллектуальной собственности не являются результатами творческой деятельности;

г) да, за исключением полезных моделей.

**35. Может ли охраняться авторским правом название произведения?**

а) нет;

б) да, во всех случаях;

в) да, но при условии, что оно представляет собой результат творческой деятельности;

г) нет, за исключением названий, зарегистрированных в качестве товарного знака.

**36. Какие из произведений не охраняются авторским правом в Российской Федерации?**

- а) произведения народного творчества;
- б) аудиовизуальные произведения;
- в) произведения, опубликованные анонимно или под псевдонимом;
- г) необнародованные произведения.

**37. В течение какого срока охраняется право автора на имя?**

- а) бессрочно;
- б) в течение 50 лет после смерти автора;
- в) в течение жизни автора;
- г) в течение 50 лет с момента опубликования произведения.

**38. С какого момента начинается исчисление срока охраны авторских прав?**

а) с 1 января года, следующего за годом, в котором произведение было создано;

б) с 1 января текущего года, в котором имел место юридический факт, послуживший основанием для начала течения срока;

в) всегда с момента опубликования произведения;

г) с момента создания произведения.

**39. Какие произведения являются общественным достоянием?**

- а) произведения, автор которых неизвестен;
- б) произведения, на которые истек срок действия авторского права;
- в) произведения, опубликованные под псевдонимом;
- г) необнародованные произведения.

**40. Как исчисляется срок действия авторских прав на произведение, созданное в результате соавторства?**

а) авторское право действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов;

б) авторское право действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти первого автора;

в) авторское право действует в течение 50 лет после смерти каждого из соавторов;

г) авторское право действует в течение 50 лет после создания произведения.

**41. Каков срок действия авторских прав?**

- а) в течение всей жизни автора и 50 лет после смерти;
- б) в течение всей жизни автора и 70 лет после смерти;
- в) после смерти автора авторское право прекращается;
- г) в течение всей жизни автора и 100 лет после смерти.

**42. Кому принадлежат исключительные права на использование «служебного произведения»?**

- а) автору;
- б) всегда работодателю;
- в) работодателю, если иное не предусмотрено договором между автором и работодателем;
- г) автору, если иное не предусмотрено договором между автором и работодателем.

**43. Охраняются ли в Российской Федерации фотографические произведения?**

- а) да;
- б) нет;
- в) да, если на фотографии указан ее автор;
- г) да, если на обратной стороне фотографии автор указал свою фамилию.

**44. Может ли соавтор использовать произведение, созданное им в соавторстве, без согласия другого соавтора?**

- а) нет, ни при каких обстоятельствах;
- б) право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно;
- в) да, каждый из соавторов использует созданное ими произведение по своему усмотрению;
- г) да, без каких либо ограничений.

**45. Кто из нижеперечисленных лиц являются авторами аудиовизуального произведения?**

- а) режиссер-постановщик, автор сценария и автор музыкального произведения, специально созданного для этого аудиовизуального произведения;
- б) продюсер;
- в) режиссер-постановщик, автор сценария и актеры;
- г) режиссер-постановщик, автор сценария, оператор и автор музыкального произведения, специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

**46. Какие права, принадлежащие автору, относятся к личным неимущественным?**

- а) право авторства;
- б) право на воспроизведение;
- в) право на переработку;
- г) право на распространение.

**47. Кто возмещает пользователю убытки, причиненные в результате отзыва автором произведения?**

- а) автор;
- б) государство;
- в) убытки не подлежат возмещению, поскольку право на отзыв является неимущественным правом;



г) автор возмещает причиненный реальный ущерб, а упущенная выгода не подлежит возмещению.

**48. Кому может переходить по наследству право следования?**

- а) только наследникам по закону;
- б) только наследникам по завещанию;
- в) любым наследникам;
- г) другим соавторам.

**49. В каких случаях не допускается воспроизведение произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения?**

- а) во всех случаях, когда произведение используется в личных целях;
- б) при репродуцировании книг (полностью) и нотных текстов;
- в) при репродуцировании отдельных статей библиотеками по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях;
- г) при использовании произведения в суде.

**50. Какие из авторских прав не переходят по наследству?**

- а) право авторства и право на имя;
- б) право на воспроизведение произведения;
- в) право на обнародование произведения;
- г) право на перевод произведения.

**51. Как охраняются в Российской Федерации программы для ЭВМ?**

- а) как объекты авторского права;
- б) как объекты патентного права;
- в) как объекты смежных прав;
- г) программы для ЭВМ имеют особый режим, отличный от авторского и патентного права.

**52. Какие из объектов авторского права могут быть по желанию автора зарегистрированы в Патентном ведомстве?**

- а) программы для ЭВМ и базы данных;
- б) аудиовизуальные произведения;
- в) любые объекты;
- г) фотографии.

**53. Какие объекты не охраняются законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности?**

- а) топологии интегральных микросхем;
- б) защита от недобросовестной конкуренции;
- в) полезные модели;
- г) программы для ЭВМ.

**54. Может ли в Российской Федерации юридическое лицо быть субъектом авторских прав?**

- а) может быть автором произведения;
- б) не может;
- в) может, но только некоммерческая организация;
- г) может получить авторские права по договору либо по наследству (по завещанию).

**55. Кто являются субъектами смежных прав?**

- а) исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания;
- б) авторы и исполнители;
- в) авторы, исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания;
- г) авторы, исполнители и производители фонограмм.

**56. Какие права принадлежат производителю фонограммы?**

- а) право авторства;
- б) право на имя;
- в) право на использование фонограммы в любой форме;
- г) право на защиту репутации.

**57. Необходимо ли для осуществления смежных прав на постановку получить согласие автора литературного произведения, по которому осуществлена постановка?**

- а) да;
- б) нет;
- в) да, но лишь для осуществления смежных прав артистами;
- г) да, но лишь для осуществления смежных прав постановщика.

**58. Может ли юридическое лицо выступать в качестве субъекта смежных прав?**

- а) да, например, в качестве производителя фонограмм;
- б) нет, не может;
- в) может, но при условии, что оно является не коммерческой организацией;
- г) да, в том числе и в качестве исполнителя.

**59. Какой размер компенсации установлен законом за нарушение авторских и смежных прав?**

- а) от 10 000 до 5 000 000 рублей;
- б) от 5 до 10 000 минимальных размеров оплаты труда;
- в) от 10 до 50 000 рублей;
- г) таких размеров законом не установлено.

**60. Кто из перечисленных лиц не может взыскать компенсацию за нарушение авторских и смежных прав?**

- а) обладатель прав по договору о передаче исключительных прав;
- б) обладатель прав по договору о передаче неисключительных прав;
- в) автор;
- г) все вышеназванные лица.

**61. Какие обстоятельства необходимо доказать для взыскания компенсации за нарушение авторских и смежных прав?**

- а) факт правонарушения;
- б) факт правонарушения и размер причиненных убытков;
- в) факт правонарушения, размер причиненных убытков, а также причинение морального вреда;

г) факт правонарушения, размер причиненных убытков, размер полученного нарушителем дохода, а также причинение морального вреда.

**62. Какие признаки охраноспособности имеет изобретение?**

- а) новизна, изобретательский уровень, промышленная применимость;
- б) новизна, оригинальность, промышленная применимость;
- в) новизна, творческий уровень, промышленная применимость;
- г) новизна, изобретательский уровень.

**63. Кому принадлежит право на получение патента на изобретение, созданное в связи с выполнением работником служебных обязанностей?**

- а) работнику, если иное не предусмотрено договором;
- б) работодателю, если иное не предусмотрено договором;
- в) во всех случаях работнику;
- г) всегда работнику и работодателю совместно.

**64. Каков срок действия патента на изобретение?**

- а) 20 лет;
- б) 10 лет;
- в) 5 лет;
- г) 15 лет.

**65. В каких случаях возможно досрочное прекращение действия патента?**

- а) при неуплате в установленный срок пошлины за поддержание патента в силе;
- б) при неиспользовании запатентованного объекта;
- в) при передаче патента по договору об уступке патента;
- г) при заключении договора о передаче прав на условиях полной лицензии.

**66. Каким документом подтверждается исключительное право на полезную модель?**

- а) патентом или свидетельством;
- б) патентом;
- в) свидетельством;
- г) ценной бумагой.

**67. Какие объекты не признаются патентоспособными изобретениями?**

- а) научные теории и математические методы;
- б) устройства;
- в) культуры клеток растений и животных;
- г) способы.

**68. Какие объекты охраняются в качестве полезных моделей?**

- а) способы, вещества, штаммы микроорганизмов;
- б) средства производства и их составные части;
- в) предметы потребления;
- г) устройства.

**69. Может ли работодатель, уведомленный о создании работником изобретения, сохранить его в тайне, не подавая заявки на получение патента?**

- а) да;

- б) нет;
- в) да, но только при наличии согласия работника;
- г) нет, за исключением тех случаев, когда работник согласен с таким решением.

**70. Какой государственный орган осуществляет регистрацию объектов патентного права?**

- а) Российское Агентство по патентам и товарным знакам;
- б) Министерство юстиции Российской Федерации;
- в) Российское авторское общество;
- г) Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

**71. Каков срок действия патента на полезную модель?**

- а) 20 лет;
- б) 10 лет;
- в) 5 лет;
- г) 3 года.

**72. Может ли быть передано право преждепользования?**

- а) нет, ни при каких условиях;
- б) да, но только совместно с производством, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления;
- в) да, без каких-либо ограничений по патентно-лицензионному договору;
- г) нет, за исключением случаев, предусмотренных договором.

**73. Какие действия не признаются нарушением исключительных прав патентообладателя?**

- а) применение средств, содержащих изобретение, в личных целях без получения дохода;
- б) применение средств, содержащих изобретение, в рекламных целях;
- в) применение средств, содержащих изобретение, в строительстве;
- г) хранение средств, содержащих изобретение.

**74. Как называются лица, которые могут представлять от имени правообладателя в Патентном ведомстве?**

- а) патентные поверенные;
- б) коммерческие поверенные;
- в) патентные представители;
- г) адвокаты.

**75. Какие виды экспертизы проводятся в отношении полезной модели?**

- а) только формальная экспертиза;
- б) только экспертиза по существу;
- в) формальная экспертиза и экспертиза по существу;
- г) формальная экспертиза, а по желанию заявителя – экспертиза по существу.

**76. На какой срок может быть продлено действие патента на промышленный образец?**

- а) десять лет;

- б) пять лет;
- в) три года;
- г) на два года.

**77. Кто может быть субъектом патентного права?**

- а) граждане и юридические лица;
- б) только юридические лица;
- в) только физические лица, при условии, что они являются индивидуальными предпринимателями без образования юридического лица;
- г) только физические лица.

**78. Как иностранные заявители могут подать заявку в Патентное ведомство для получения охранного документа на патент?**

- а) только через патентных поверенных;
- б) через любого гражданина РФ, если на него будет выписана доверенность;
- в) могут сами подать заявку в Патентное ведомство;
- г) они лишены права подачи заявки в Патентное ведомство России.

**79. Каким документом подтверждается исключительное право на полезную модель?**

- а) патентом или свидетельством, выданным Патентным ведомством;
- б) патентом, выданным Патентным ведомством;
- в) свидетельством, выданным Патентным ведомством;
- г) авторским свидетельством, выданным Патентным ведомством.

**80. Имеет ли право на вознаграждение автор служебного изобретения?**

- а) да, при условии использования работодателем изобретения, созданного работником;
- б) нет;
- в) да, вознаграждение определяется соразмерно выгоде, которая получена работодателем или могла бы быть им получена при надлежащем использовании объекта промышленной собственности;
- г) нет, за исключением случаев, предусмотренных законом.

**81. Кто может быть субъектом права на фирменное наименование?**

- а) любое юридическое лицо;
- б) только коммерческая организация, в том числе на основании договора коммерческой концессии;
- в) любой субъект гражданских правоотношений;
- г) при регистрации – только коммерческие организации, при приобретении прав по договору коммерческой концессии – также индивидуальные предприниматели.

**82. На чье имя может быть зарегистрирован товарный знак?**

- а) на имя юридического лица, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность;
- б) на имя коммерческой организации, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность;
- в) на имя любого лица, которое осуществляет соответствующую деятельность (продажа товаров, выполнение работ, оказание услуг);

г) исключительно на имя любого коммерческой организации.

**83. Какие обозначения не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака?**

а) обозначения, указывающие на вид, качество, количество, свойства товаров;

б) товарные знаки, зарегистрированные в отношении других товаров, работ, услуг;

в) любые имена и фамилии;

г) исторические названия населенных пунктов.

**84. Каков срок действия свидетельства на товарный знак?**

а) 10 лет;

б) 20 лет;

в) 5 лет;

г) 15 лет.

**85. Может ли быть продлено действие регистрации товарного знака?**

а) да, каждый раз на 10 лет;

б) да, только один раз на 10 лет;

в) да, только два раза по 10 лет;

г) нет.

**86. Права на какие объекты могут передаваться по лицензионному договору?**

а) на товарные знаки;

б) на наименования мест происхождения товаров;

в) на фирменные наименования;

г) на информацию «ноу-хау».

**87. В течение какого срока действует регистрация наименования места происхождения товара?**

а) бессрочно;

б) 10 лет с момента регистрации;

в) 5 лет с даты получения свидетельства;

г) 10 лет с даты получения свидетельства.

**88. В течение какого срока действует исключительное право на фирменное наименование?**

а) в течение 10 лет с момента регистрации юридического лица;

б) в течение всего срока существования юридического лица;

в) в течение 20 лет с момента подачи заявки на регистрацию;

г) в течение 10 лет с момента подачи заявки на регистрацию.

**89. Может ли наименованием места происхождения товара быть историческое название географического объекта?**

а) нет;

б) да;

в) да, но при условии, что оно является общеизвестным и употребляется как обозначение товара определенного вида;

г) нет, за исключением названий государств.

**90. В течение какого срока проводится формальная экспертиза заявки на товарный знак?**

- а) в течение одного месяца с даты подачи заявки в Патентное ведомство;
- б) в течение двух месяцев с даты подачи заявки в Патентное ведомство;
- в) в течение трех месяцев с даты подачи заявки в Патентное ведомство;
- г) законодательством не установлены сроки проведения предварительной экспертизы.

**91. В течение какого срока действует регистрация наименования места происхождения товара?**

- а) бессрочно;
- б) 10 лет с момента регистрации;
- в) 5 лет с даты получения свидетельства;
- г) 20 лет с момента регистрации.

## РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Всеобщая декларация прав человека (принята на 3-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН Резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г.).
2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. в ред. от 28 сентября 1979 г.
3. Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.). Пересмотренная Конвенция и протоколы к ней вступили в силу 10 июля 1974 г.
4. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женева, 29 октября 1971 г.). Конвенция принята Международной конференцией государств по охране фонограмм, состоявшейся в Женеве 18–29 октября 1971 г. Конвенция вступила в силу 18 апреля 1973 г.
5. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г., в редакции от 2 октября 1979 г.; вступила в силу для СССР 26 апреля 1970 г.).
6. Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций принята Дипломатической конференцией по международной охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 10-26 октября 1961 г.). Конвенция вступила в силу 18 мая 1964 г. Российская Федерация стала участницей Конвенции 26 мая 2003 г.
7. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».
8. Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».
9. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».
10. Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».
11. Указ Президента РФ от 5 декабря 1998 г. № 1471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения».
12. Указ Президента РФ от 7 октября 1993 г. № 1607 «О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав».
13. Постановление Правительства РФ от 16 июня 2004 г. № 299 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам».
14. Постановление Правительства РФ от 2 декабря 2004 г. № 726 «О порядке распоряжения исключительным правом Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии».



15. Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства».

16. Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 988 «Об утверждении правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях».

17. Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 992 «Об утверждении Положения о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами».

18. Постановление Правительства РФ от 29 мая 1998 г. № 524 «О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г.».

19. Приказ Министерства культуры и массовых коммуникаций РФ от 9 ноября 2005 г. № 539 «Об Экспертном совете по авторскому праву и смежным правам при Министерстве культуры и массовых коммуникаций Российской Федерации».

20. Свод законов Российской империи. – СПб: Государственная типография, 1990.

### **Материалы судебной практики**

1. Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ от 30 марта 2001 г. № 36-15-01 «О практике применения законодательства по защите интеллектуальной собственности, состоянии прокурорского надзора и мерах по усилению борьбы с пиратством в аудиовизуальной сфере».

2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 декабря 2007 г. № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности».

3. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 28 сентября 1999 г. № 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».

4. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 7 июля 2004 г. № 78 «Об обзоре практики применения арбитражными судами предварительных обеспечительных мер».

5. Определение СК по гражданским делам Верховного суда РФ от 15 декабря 2000 г. «Решение суда об отказе в иске о взыскании денежной компенсации за нарушение авторских прав отменено как постановленное с нарушением требований закона» (извлечение).

6. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда РФ от 10 апреля 2007 г. № 42-В07-4.

7. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Российской Федерации от 5 декабря 2003 г. Дело № 78-Г03-77.

8. Постановление от 24 марта 1998 г. № 6961/97.

9. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 19 июня 2006 г. № 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах».

10. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака».

11. Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 27 мая 2003 г. № 3034/03.

12. Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 25 октября 2005 г. № 3919/05.

13. Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 27 июня 2006 г. № 2039/06.

14. Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 14 февраля 2006 г. № 11997/05.

15. Постановление Президиума правления Торгово-промышленной палаты РФ от 24 декабря 2003 г. № 36-6 «О предложениях ТПП РФ по совершенствованию мер в сфере борьбы с контрафактной и фальсифицированной продукцией».

16. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 16 октября 2006 г. № КГ-А40/10082-06.

17. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 30 марта 2005 г. № КГ-А40/813-05.

18. Постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 26 декабря 2005 г. Дело № А17-295/1-2005.

### **Основная литература**

1. Авторское право и средства массовой информации. Законодательные и другие нормативные акты // Библиотечка «Российской газеты», 2002.

2. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. – М.: Госюриздат, 1957.

3. Белов В.А. Гражданское право: Общая и Особенная части: Учебник. – М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2003.

4. Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения. – М.: Юрист, 1999.

5. Блинец И., Леонтьев К. Нужны работающие механизмы защиты авторских прав // Российская юстиция. 1999. № 11.

6. Блинец И.А. Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав // Закон. 2007. № 10.

7. Богуславский М.М. Вопросы авторского права в международных отношениях. – М.: Наука, 1973.

8. Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность. – М.: Юрид. лит., 1976.

9. Бромберг Г.В., Розов Б.С. Интеллектуальная собственность: действительность переходного периода и рыночные перспективы. – М.: ИНИЦ Роспатента, 1998.

10. Гаврилов Э.П. Судебные споры по вопросам интеллектуальной собственности // Хозяйство и право. 2000. № 2.

11. Гаврилов Э.П. Авторское право на произведения декоративно-прикладного искусства // Советское государство и право. 1983. № 7.

12. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. – М.: Фонд «Правовая культура», 1996.

13. Гаврилов Э.П. Некоторые актуальные вопросы авторского права и смежных прав // Хозяйство и право. 2005. № 1.

14. Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. – М.: Наука, 1996.

15. Галяшина Е.И., Горбаневский М.В. Роль лингвистической экспертизы при защите интеллектуальной собственности // ЭЖ-Юрист. 2005. № 46.

16. Галяшина Е.И. Возможности судебных речеведческих экспертиз по делам о защите прав интеллектуальной собственности // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2005. № 9.

17. Глоссарий терминов ВОИС по авторскому праву и смежным правам // [www.wipo.org](http://www.wipo.org).

*КонсультантПлюс: примечание.*

Учебник «Гражданское право: Т. I» (под ред. О.Н. Садикова) включен в информационный банк согласно публикации – КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2006.

18. Гражданское право России. Общая часть: Курс лекций / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: Юристъ, 2001.

19. Гражданское право: Учебник. Т. I / Под ред. д.юрид.н., проф. Е.А. Суханова. – М.: Волтерс Клувер, 2008.

20. Гражданское право: Учебник для вузов. В 3 т. / Под ред. проф. А.П. Сергеева. – М., 2009.

21. Гражданское право: Учебник для вузов. Ч. 1 / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. – М.: Норма, 2001.

22. Григорьян Е. Может ли авторский договор быть безвозмездным // Хозяйство и право. 2001. № 3.

23. Гурский Р.А. Компенсация в системе гражданско-правовых способов защиты авторского права // Новая правовая мысль. 2006. № 1.

24. Дедова Е.А. Особенности гражданско-правовой защиты смежных прав // Законодательство. 2005. № 10.

25. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей / Исслед. центр частного права. – М.: Статут, 2003.

26. Дозорцев В.А. Система исключительных прав // Дело и право. 1996. № 4-5.

27. Дозорцев В.А. Новая эра в охране исключительных прав // Право и экономика. 1995. № 15–16.
28. Дюма Р. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции: Пер. с фр. / Отв. ред. И.В. Савельева (предисл. и коммент.); Пер. Т.П. Лукина., З.А. Полякова. – М.: Междунар. отношения, 1989.
29. Елизаров Е.А. Авторский договор в гражданском праве России // Внешнеторговое право. 2006. № 2.
30. Заместитель Генпрокурора предложил сажать пиратов на 10 лет // Лента новостей. 2006. 14 февр. // <http://lenta.ru/news/2006/02/14/claim>.
31. Защита прав создателей и пользователей программ для ЭВМ и баз данных (комментарий российского законодательства). – М.: РПА МЮ РФ, 1996.
32. Зенин И.А. Гражданское право Российской Федерации: Учебно-практическое пособие. – М.: НОРУС, 1999.
33. Зенин И.А. Интеллектуальная собственность и ноу-хау: Учебно-практическое пособие / Московский государственный университет экономики, статистики и информатики. – М.: МЭСИ, 2001.
34. Зенин И.А. Основы гражданского права России (конспект лекций для специалистов по праву интеллектуальной собственности). – М., 1993.
35. Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве в судебной практике. – М.: Юрид. лит., 1967.
36. Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. – М.: Юрид. лит., 1972.
37. Иоффе О.С. Советское гражданское право: Учебник. Т. 2. – М.: Юрид. лит., 1967.
38. Казаков Ю.В. Защита интеллектуальной собственности: Учебное пособие. – М.: Мастерство, 2002.
39. Казьмина С.А. Интеллектуальная собственность в современных технологиях // Информационное право. 2006. № 3.
40. Кайль А.Н. Комментарий к части IV Гражданского кодекса РФ. Правовая охрана интеллектуальной собственности. – М.: ГроссМедиа; РОСБУХ, 2007.
41. Как защитить интеллектуальную собственность в России: Справочное пособие / Под ред. канд. экон. наук А.Д. Корчагина. – М.: ИНФРА-М, 1995.
42. Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. – Саратов: Изд-во Саратовск. ун-та, 1976.
43. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (исключительные права): Учебник для вузов. – М.: Норма, 2000.
44. Канторович Я.А. Литературная собственность. С приложением всех постановлений действующего законодательства о литературной, художественной и музыкальной собственности. – СПб.: Я. Канторович, 1895.
45. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). 3-е изд., испр., доп. и перераб. с использованием судебно-арбитражной практики / Рук. авт. коллектива и отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»; ИНФРА-М, 2005.

46. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ / Под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Ю. Кабалкина, А.Г. Лисицына-Светланова. – М.: Юрайт-Издат, 2005.
47. Корчагина Н.П. Спорные вопросы охраны авторских прав // Право и экономика. 2006. № 3.
48. Макагонова Н.В. Авторское право. – М.: Юристъ, 2000.
49. Маковский А.Л. О кодификации законодательства об интеллектуальной собственности // Закон. 2007. № 10.
50. Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав. – М.: Юрид. лит., 1987.
51. Мачковский Л.Г. Интеллектуальная собственность: уголовно-правовая охрана // Законодательство. 2005. № 11.
52. Памятка по вопросам назначения судебной лингвистической экспертизы. Для судей, следователей, дознавателей, прокуроров, экспертов, адвокатов и юрисконсультов / Под ред. М.В. Горбаневского. – М.: Медея, 2004.
53. Риверс Т. Справочник для вещателей о владении, приобретении, освобождении, взыскании и административном управлении прав. – Лондон: ЕСВ/АКТ, 1998.
54. Савельева И.В. Правовое регулирование отношений в области художественного творчества. – М.: Изд-во МГУ, 1986.
55. Сергеев А.П. Авторское право России. – СПб: Изд-во С.-Петербургск. ун-та, 1994.
56. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, 2004.
57. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. – М.: Издательство Академии наук СССР, 1956.
58. Симкин Л.С. Из практики рассмотрения дел о правовой охране программ для ЭВМ // Вестник ВАС РФ. 1997. № 8.
59. Советское гражданское право / Отв. ред. В.А. Рясенцев. – М.: Юридическая литература, 1987.
60. Советское гражданское право: Учебник. Т. 1 / Под ред. В.П. Грибанова, С.М. Корнеева. – М.: Юридическая литература, 1979.
61. Спорные тексты СМИ и судебные иски / Под ред. М.В. Горбаневского. – М.: Престиж, 2005.
62. Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. д.юр.н., проф. И.В. Решетниковой. 2-е изд., перераб. – М.: Норма, 2005.
63. Судариков С.А. Основы авторского права. – Мн.: Амалфея, 2000.
64. Трофименко А. «Сетевые публикации»: понятие и правовое регулирование // Российская юстиция. 2000. № 3.
65. Туктаров Ю.Е. Передача как объект смежных прав // Журнал российского права. 2000. № 10.
66. Хохлов В.А. Вопросы практики применения правил о компенсации в связи с нарушением исключительных прав // Закон. 2007. № 10.

67. Черных П.Я. Историко-этимологический словарь современного русского языка. – М.: Русский язык, 1999.
68. Чернышева С.А. Авторский договор в гражданском праве России. – М.: Гардарики, 1996.
69. Чернышева С.А. Правоотношения в сфере художественного творчества. – М.: Наука, 1979.
70. Чупова И.Д. История авторского права в России XIX века: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М.: Моск. гос. юрид. акад., 2000.
71. Шестаков Д. Интеллектуальная собственность в Российской Федерации: теоретико-правовой анализ: Дис. ... докт. юрид. наук. – М., 2000.
72. Шестаков Д. Интеллектуальная собственность в системе российского права и законодательства // Российская юстиция. 2000. № 5.
73. Юрченко А.К. Издательский договор. – Л.: Изд-во Ленинградск. ун-та, 1998.
74. Яковлев В.Ф., Суханов Е.А. Кодификация законодательства об интеллектуальной собственности // ЭЖ-Юрист. 2006. № 19.

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**



**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

*Учебное издание*

МИННЕХАНОВА Сания Хазиповна

## **АВТОРСКОЕ ПРАВО**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ  
для студентов юридического факультета

Корректор *Орлова М.Л.*  
Технический редактор, оформление *Александровой М.Н.*

---

Формат 60\*90<sup>1/16</sup>. Бумага газетная. Гарнитура New Roman. Печать офсет.  
Усл. печ. л. 7,0. Уч.-изд. л. 5,75. Тираж 1000 экз. Заказ №

Издательство «Юниверсум».  
420012, г. Казань, ул. Достоевского, д. 10.  
Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных материалов  
в типографии ОАО «Щербинская типография».  
117623, г. Москва, ул. Типографская, д. 10. Тел. 659-2327