

М. А. Невская, Е. Е. Сухарев, Е. Н. Тарасова

АВТОРСКОЕ ПРАВО

В ИЗДАТЕЛЬСКОМ БИЗНЕСЕ И СМИ

ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ



Марина Невская

**Авторское право в
издательском бизнесе и СМИ**

«Научная книга»

«Научная книга»

Невская М. А.

Авторское право в издательском бизнесе и СМИ /
М. А. Невская — «Научная книга», «Научная книга»,

Практическое пособие посвящено вопросам авторского права в таких сферах, как издательский бизнес и средства массовой информации. Кто-то нарушает ваши авторские права или вас необоснованно обвиняют в нарушении таковых? Вы хотите быть уверены в том, что все ваши договоры, связанные с авторским правом, составлены правильно? В предлагаемом пособии на эти и многие другие вопросы вы найдете подробные ответы, основанные на положениях действующего законодательства. Кроме этого, книга содержит обзор судебной практики по делам, связанным с защитой авторских прав, и раскрывает положения о мерах ответственности при их нарушении.

© Невская М. А.
© Научная книга
© Научная книга

Содержание

Глава 1. Законодательство в области интеллектуальной собственности и авторского права	5
§ 1. Интеллектуальная собственность как объект правовой охраны	5
§ 2. Субъекты авторских прав	8
§ 3. История развития авторского права	9
§ 4. Основные международные документы в области авторского права	10
§ 5. Международные и национальные принципы в области авторского права	15
§ 6. Система законодательства в области авторского права	17
§ 7. Срок действия исключительного права на произведение	19
§ 8. Переход имущественных авторских прав по наследству	21
Конец ознакомительного фрагмента.	25

М. А. Невская, Е. Е. Сухарев, Е. Н. Тарасова

Вопросы авторского права в издательском бизнесе и СМИ. Практическое пособие

Глава 1. Законодательство в области интеллектуальной собственности и авторского права

§ 1. Интеллектуальная собственность как объект правовой охраны

Под авторским правом в объективном смысле слова понимают совокупность правовых норм, которые регулируют отношения, возникающие в результате создания произведения (научного, художественного, в области искусства и др.).

Произведения науки, литературы и искусства в соответствии со ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) являются интеллектуальной собственностью. В Российской Федерации, так же как и в других государствах, термин «интеллектуальная собственность» является собирательным.

Как отмечает А.П. Сергеев, право интеллектуальной собственности исторически возникло как специфическое средство правовой охраны интересов инвесторов (издателей, книготорговцев, владельцев мануфактур и др.), которые в условиях рыночной экономики всегда оставались главными партнерами создателей художественных произведений и технических решений. Он также отмечает, что происхождение термина «интеллектуальная собственность» связано с французским законодательством конца XVIII в.¹

Что касается международных документов, то впервые упоминание об интеллектуальной собственности встречается в Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) (Стокгольм, 14 июля 1967 г.), которая определяла целый перечень прав, подлежащих включению в это понятие, в том числе и права на литературные, художественные и научные произведения.

В России долгое время термин «интеллектуальная собственность» не использовался, а в научных трудах часто высказывались мнения о том, что права авторов на результаты интеллектуальной деятельности необходимо относить к праву собственности. Чаще всего можно было встретить термин «исключительное право», который, по сути, отождествлялся с термином «интеллектуальная собственность». Однако впоследствии вышеуказанный термин все-таки стал использоваться в российском законодательстве. Впервые он появился в российском законодательстве в 1990 г. с принятием Закона «О собственности в СССР», а впоследствии – в одноименном Законе РСФСР, которые содержали положения об объектах интеллектуальной собственности. Затем термин «интеллектуальная собственность» появился в Конституции Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. Статья 44 Конституции РФ гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. После этого произошло включение вышеуказанного термина в ГК РФ.

¹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М.: Проспект, 2001. С. 10.

В частности, в ст. 128 ГК РФ, которая в качестве объектов гражданских прав, т. е. материальных или духовных благ, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правовые отношения, указываются и результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность).

В настоящее время произошло уточнение термина **«интеллектуальная собственность»**, который в соответствии со ст. 1225 ГК РФ **включает в себя:**

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронно-вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщения в эфир или по кабелю радио– или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименование мест происхождения товара;
- 16) коммерческие обозначения.

Кроме того, новеллой является ст. 1226 ГК РФ, которая вводит определение «интеллектуальные права», ранее неизвестное гражданскому законодательству. Так, интеллектуальные права включают в себя:

- 1) исключительное право, являющееся имущественным правом;
- 2) личные неимущественные права;
- 3) иные права (право следования, право доступа и др.).

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражен результат интеллектуальной деятельности (ст. 1227 ГК РФ). Если право собственности на вещь переходит другому лицу, это не влечет переход или предоставление этому лицу интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности, выраженный в этой вещи.

Исключением является случай, предусмотренный п. 2 ст. 1291 ГК РФ. Речь идет об оригинале произведения, который отчуждает его собственник, обладающий исключительным правом на произведение, но не являющийся автором произведения. В этом случае исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не установлено иное.

Необходимо отметить, что к объектам авторских прав относят также производные и составные произведения. Составные произведения – это произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда (ст. 1259 ГК РФ). Производное произведение представляет собой переработку другого произведения.

На охрану произведения не влияет факт того, было обнаружено произведение или нет. Главным условием охраноспособности является творческий характер произведения и выражение его в какой-либо объективной форме. Например, письменной, устной, в форме изображения, звуко– или видеозаписи и т. п.

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения в каких-либо органах или соблюдения каких-либо формальностей.

§ 2. Субъекты авторских прав

Автором произведения считается гражданин, творческим трудом которого было создано данное произведение. Согласно положениям ГК РФ в качестве субъектов можно выделить граждан Российской Федерации, иностранных граждан, а также лиц без гражданства. Закон не ограничивает создателей произведений какими-то возрастными рамками. Поэтому правовой охраной пользуются не только произведения совершеннолетних граждан, но также малолетних и несовершеннолетних лиц.

За малолетних в соответствии со ст. 28 ГК РФ авторские права осуществляют их законные представители (родители или лица, их заменяющие). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют свое авторское право самостоятельно (ст. 26 ГК РФ). В отношении недееспособных или ограниченно дееспособных граждан права осуществляются опекунами и попечителями.

Юридические лица не могут быть авторами произведений, но могут являться приобретателями имущественного авторского права. Однако личные неимущественные права даже в случае передачи имущественного права всегда сохраняются за автором произведения.

В качестве субъекта авторского права могут выступать издатели, под которыми в соответствии со ст. 1287 ГК РФ понимают лицо, на которое согласно договору возлагается обязанность издать произведение. Однако правовое положение издательств недостаточно четко определено в гражданском законодательстве.

В качестве субъектов авторского права могут выступать и такие коллективные образования, как государство, государственные органы, субъекты РФ. Например, в отношениях, связанных с выморочным имуществом, переходящим по наследству в качестве субъектов авторского права, выступают и организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами (например, РАО).

§ 3. История развития авторского права

Историю развития авторского права применительно к российскому государству можно вести с начала XIX в. Развитие данного института в столь поздний период было связано с тем, что длительное время в России издание печатных произведений было исключительной монополией государства. Кроме того, неразвитость частного бизнеса в области книгопечатания и полное отсутствие конкуренции в данной сфере тормозили развитие института авторского права.

В начале XIX в. были предприняты попытки на законодательном уровне урегулировать отношения в книгоиздательском бизнесе. Это было вызвано участвовавшими случаями обмана издателями произведений своих читателей относительно того, кто является автором опубликованных текстов.

Министерством народного просвещения было издано распоряжение относительно рукописей произведений, поступающих на цензуру. Распоряжение министерства обязывало издателей при передаче рукописей на цензуру предоставлять доказательства права писателя на подачу рукописи к напечатанию.

И лишь к концу XIX в. была признана необходимость в принятии специального документа, регулирующего вопросы в области авторского права. Такой документ, получивший название «Положение об авторском праве», появился в 1911 г. Однако был отменен после событий Октябрьской революции 1917 г.

В этот период был принят ряд декретов о признании достоянием государства любых произведений (опубликованных и неопубликованных, независимо от того, жив ли автор произведения), отменялось большое количество договоров с издательствами, провозглашалось положение, в соответствии с которым авторское право в случае смерти автора по наследству не переходило. Такое положение сохранялось вплоть до 1925 г. Этот период охарактеризован принятием Основ авторского права, который можно назвать прогрессивным для своего времени. Он закреплял исключительное право за авторами произведений в течение 25 лет. Момент отсчета данного срока начинался с момента первого издания (или исполнения) произведения. Впоследствии исключительное право стало охраняться пожизненно.

Очередным этапом в развитии авторского права можно назвать 1960-1970 гг. В этот период принимаются Основы гражданского законодательства, составной частью которых было авторское право. С распадом СССР в 1991 г. документ был отменен и вступил в силу только в 1992 г. Он предопределил издание в будущем целого ряда специальных нормативных актов в области авторского права, в том числе и Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».

Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ названный ФЗ признан утратившим силу с 1 января 2008 г. в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса РФ.

В настоящее время авторское право регулируется положениями ГК РФ.

§ 4. Основные международные документы в области авторского права

В соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ и ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» международные договоры и соглашения Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Они обладают более высокой юридической силой по отношению к федеральным законам, поэтому в случае возникновения противоречия между международным документом и национальным законодательством должны применяться положения международного документа.

Частью правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства – правопреемника СССР.

В качестве источников авторского права выступают как двусторонние, так и многосторонние договоры и соглашения начиная с 1968 г., когда СССР вступил во Всемирную организацию интеллектуальной собственности.

Согласно п. «а» ст. 2 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» **международный договор Российской Федерации** означает международное соглашение, заключенное РФ с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Международные договоры Российской Федерации могут заключаться от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), Правительства Российской Федерации (межправительственные договоры) и федеральных органов исполнительной власти (межведомственные договоры).

Международный договор подлежит применению, если Российская Федерация в лице компетентных органов государственной власти выразила согласие на обязательность для нее международного договора посредством одного из действий, перечисленных в ст. 6 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» (путем подписания договора, обмена документами, его образующими, ратификации договора, утверждения договора, принятия договора, присоединения к договору, любым иным способом, о котором условились договаривающиеся стороны), а также при условии, что указанный договор вступил в силу для Российской Федерации.

В качестве источников авторского права могут выступать общепризнанные нормы и принципы международного права. Однако, как справедливо отмечает О.В. Костькова, Конституция РФ не содержит определения общепризнанных принципов и норм международного права, в связи с чем следует иметь в виду, что эти принципы и нормы должны быть признаны таковыми Российской Федерацией; без подобного признания они не могут считаться частью ее правовой системы, порождающей для государства в целом, его органов и должностных лиц юридические обязательства².

² Костькова О.В. Постатейный комментарий к ФЗ «Об авторском праве и смежных правах». СПС Гарант, 2005.

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

К общепризнанным принципам международного права, в частности, относится принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений.

Например, ст. 38 Статута международного суда ООН не проводит различия между общепризнанными нормами и принципами международного права и выделяет следующие источники международного права:

- 1) международные конвенции (как общие, так и специальные);
- 2) международный обычай как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы;
- 3) общие принципы права, признанные цивилизованными народами.

Следует более подробно рассмотреть основные **международные документы в области авторского права.**

1. Конвенция об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности 1967 г. Данная Конвенция была принята в Стокгольме и изменена 2 октября 1979 г., она провозглашала создание Всемирной организации интеллектуальной собственности, целью которой должно было стать содействие охране интеллектуальной собственности во всем мире, взаимодействие в данной области с международными организациями и государствами, обеспечение международного сотрудничества государств. Большое значение данной Конвенции заключалось в том, что она давала определение интеллектуальной собственности путем перечисления прав, подлежащих включению в это понятие.

2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (9 сентября 1886 г.). Этот документ по праву можно назвать старейшим международным документом в области авторского права. С момента принятия данный документ много раз пересматривался. Конвенция в последней редакции 1971 г. состоит из 47 статей и содержит дополнительный раздел, касающийся развивающихся стран. Он состоит из 6 статей. В настоящее время к данному документу присоединились 150 стран. Россия присоединилась к данной Конвенции с 13 марта 1995 г.

Конвенция предполагала создание Бернского союза для охраны прав авторов на их литературные и художественные произведения.

Согласно Бернской конвенции правовая охрана предоставляется литературным и художественным произведениям, как созданным одним автором, так и созданным в соавторстве. В данном случае определение «литературные и художественные произведения» является собирательным и включает в себя любую продукцию в области литературы, науки и искусства вне зависимости от способа и формы ее выражения, включая книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, гравирования и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства;

иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам.

Статья 7 Конвенции определяет срок правовой охраны – это все время жизни автора и 50 лет после его смерти.

Отдельные положения Конвенции касаются личных неимущественных прав автора, произведений, созданных в соавторстве, прав авторов произведений, случаев свободного использования произведения.

Многие положения Бернской конвенции нашли отражение в законах РФ, касающихся правового регулирования и охраны авторских и смежных прав.

3. *Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.)*. Россия присоединилась к данной Конвенции (в ее Парижской редакции 1971 г.) 9 марта 1995 г. В настоящее время в ней участвуют более 90 государств.

Конвенция закрепляет положение о том, что произведения, выпущенные в свет гражданами любого государства – участника Конвенции, и произведения, впервые выпущенные в свет в таком государстве, пользуются в любом другом государстве, присоединившемся к Конвенции, такой же охраной, как та, которая предоставляется этим государством произведениям, созданным его гражданами.

Не выпущенные в свет произведения граждан любого государства – участника Конвенции пользуются в любом другом договариваемом государстве такой же охраной, как и охрана, предоставляемая этим государством не выпущенным в свет произведениям его граждан.

Любое договариваемое государство может своим внутренним законодательством приравнять к своим гражданам любое лицо, постоянно проживающее в этом государстве.

Россия присоединилась к протоколам № 1 и 2 названной Конвенции.

Дополнительный протокол № 1 был подписан в Париже 24 июля 1971 г. и касался применения рассматриваемой Конвенции к произведениям лиц без гражданства и беженцев.

В соответствии с данным протоколом действует правило, согласно которому лица без гражданства и беженцы, постоянно проживающие в государстве, подписавшем настоящий протокол, приравниваются для целей Конвенции 1971 г. к гражданам этого государства.

Дополнительный протокол № 2 касался применения указанной Конвенции к произведениям, издаваемым различными международными организациями. В частности, согласно данному протоколу охрана распространяется на произведения, впервые выпущенные в свет Организацией Объединенных Наций, специализированными учреждениями Организации Объединенных Наций и Организацией американских государств.

4. *Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства (Женева, 29 октября 1971 г.)*. Россия присоединилась к ней, а также к дополнительным протоколам данной Конвенции № 1 и 2 13 марта 1995 г. Конвенция была принята в Женеве и касается производителей фонограмм, под которыми понимается физическое или юридическое лицо, которое первым сделало запись звуков на фонограмме. Фонограмма – любая, исключительно звуковая запись.

Конвенция закрепляет важное положение о том, что каждое государство-участник обязуется охранять интересы производителей фонограмм, являющихся гражданами других государств-участников, от производства копий фонограмм без согласия производителя и от ввоза таких копий всякий раз, когда упомянутые производство или ввоз осуществляются с целью их распространения среди публики, а также от непосредственного распространения этих копий.

За государствами сохраняется право определения юридических мер в обеспечение положений Конвенции. Таких, например, как предоставление авторского права или другого особого права, охрана посредством законодательства, относящегося к нечестной конкуренции, охрана посредством уголовных санкций.

Конвенция определяет и особый знак правовой охраны, представляющий собой специальную надпись в виде символа **P** с указанием года первого издания, проставленную так, чтобы было отчетливо видно, что данная фонограмма находится под охраной.

5. Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (Брюссель, 21 мая 1974 г.).

Данная конвенция была ратифицирована Указом Президиума Верховного Совета СССР от 12 августа 1988 г. Россия присоединилась к этой Конвенции в качестве правопреемника СССР в 1989 г. В настоящее время в ней участвуют более 23 государств. Документ касается спутниковой связи, передающей теле- и радиосигналы. Брюссельская конвенция установила важное положение о том, «что государства-участники конвенции берут на себя обязательство принимать соответствующие меры по предотвращению распространения на своей или со своей территории любого несущего программы сигнала любым распространяющим органом, для которого сигнал, переданный на спутник или проходящий через него, не предназначен». Это обязательство применяется в том случае, когда орган-источник подпадает под юрисдикцию другого договаривающегося государства и когда распространяемый сигнал является вторичным сигналом. Таким образом, как справедливо отмечают Л.И. Подшибихин и К.Б. Леонтьев, Брюссельская конвенция обеспечивает охрану от несанкционированного распространения посредниками несущих программы сигналов, однако непосредственно права организаций вещания Брюссельская конвенция не затрагивает³.

Конвенция дает такие важные с точки зрения правового регулирования определения, как:

1) **программа**, под которой понимается совокупность материалов, получаемых непосредственно или в записи, состоящих из изображений, звуков, передаваемая посредством сигналов с целью последующего распространения;

2) **сигнал**, под которым понимается создаваемая с помощью электронных средств несущая частота, способная передавать программы;

3) **спутник**, под которым понимается любое устройство, находящееся во внеземном пространстве, способное передавать сигналы;

4) **распространяющий орган**, т. е. физическое или юридическое лицо, решающее, должна ли иметь место передача вторичных сигналов широкой публике или любой ее части. Под распространением сигналов Конвенция подразумевает действие, посредством которого распространяющий орган передает вторичные сигналы широкой публике или любой ее части.

6. **Договор по исполнениям и фонограммам**, заключенный в Женеве в 1996 г., касается имущественных и личных неимущественных прав двух субъектов авторского права – исполнителей и производителей фонограмм.

Договор не только определяет имущественные и личные неимущественные права указанных субъектов в результате исполнения или производства фонограммы, но и устанавливает срок правовой охраны таких смежных прав в 50 лет. Особо оговаривается право исполнителей и производителей фонограмм на получение справедливого единовременного вознаграждения за прямое или косвенное использование созданных ими фонограмм для вещания и сообщения для публики.

После распада СССР Российская Федерация в рамках Содружества Независимых Государств заключила с вновь возникшими суверенными государствами как двусторонние, так и многосторонние договоры и соглашения в области авторского права. В качестве многостороннего документа можно назвать Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского

³ Леонтьев К.Б., Подшибихин Л.И. Проблемы охраны прав организаций вещания // Интеллектуальная собственность: авторское право и смежные права. 2001. № 12.

права и смежных прав от 24 сентября 1993 г., которое подписали 11 бывших союзных республик (ныне суверенных государств).

§ 5. Международные и национальные принципы в области авторского права

Под принципами подразумеваются основополагающие начала в области авторского права и смежных прав.

Исходя из анализа положений Бернской конвенции, можно выделить **два основных принципа правовой охраны произведений**:

1) принцип «национального режима» (или принцип ассимиляции), согласно которому государства – участники Конвенции обязуются предоставлять правовую охрану авторским произведениям лиц, являющихся гражданами какого-либо из государств, участвующих в Конвенции по объему совпадающую с правовой охраной произведений граждан данной страны;

2) принцип «автоматической охраны», в соответствии с которым охрана прав авторов произведений осуществляется без соблюдения каких-либо формальностей в отношении созданного произведения.

Ю.Г. Матвеев в своей монографии «Международная охрана авторских прав» выделяет принцип минимального объема охраны. Названный принцип означает, что международные конвенции устанавливают лишь минимальный уровень охраны авторских прав.

Государства – участники конвенций могут предусмотреть более высокий уровень охраны прав автора в своем внутреннем законодательстве или в других международных соглашениях⁴.

П.Д. Барановский выделяет принцип осуществления охраны в пользу автора и его правопреемников, ссылаясь на п. 6 ст. 2 Бернской конвенции.

Суть принципа заключена в том, отмечает он, что, если в отношении положений Конвенции возможны различные толкования, должен выбираться вариант, наиболее благоприятный для автора и его правопреемников⁵.

Он также выделяет принцип срочного характера охраны авторского права, отмечая, что данное положение зафиксировано в п. 4 ст. 4 Всемирной конвенции и п. 8 ст. 7 Бернской конвенции и заключается в том, что хотя срок охраны авторских прав определяется национальным законодательством, но, если законодательством специально не предусмотрено иное, этот срок не может быть более продолжительным, чем срок, установленный в стране происхождения произведения⁶.

Существуют и другие принципы международного характера, выделяемые в различных источниках, посвященных авторскому праву.

В качестве основных принципов, закрепленных в законодательстве РФ и посвященных охране авторских прав, можно выделить следующие.

1. Принцип свободы заключения авторского договора, в соответствии с которым авторы произведений своей волей и в своих интересах заключают договоры на передачу или использование другими лицами созданного ими произведения. Законодательством определены только существенные условия того или иного договора, а стороны в договорных отношениях самостоятельно определяют в отношении договора содержание и дополнительные условия.

2. Принцип свободы творчества, который нашел отражение в Конституции РФ. Суть его заключается в том, что каждому обеспечивается свобода творчества. Государство создает все необходимые условия для этого. В Российской Федерации запрещены цензура, ограничение или запрет выпуска в свет произведений или их отдельных частей. Авторское право охра-

⁴ Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав. М.: Юридическая литература, 1987. С. 7–8.

⁵ Барановский П.Д. О принципах международной охраны авторских прав // Журнал российского права. 2001. № 8.

⁶ Там же.

няет все без исключения произведения независимо от того, высокохудожественный это труд или нет. Проявление данного принципа заключается также и в том, что авторы произведений свободны в выборе тем, сюжета, жанра, формы выражения произведения.

3. Принцип сочетания личных интересов автора с интересами общества.

Несмотря на то что авторское право охраняет авторские права на произведение от каких-либо нарушений, необходимо отметить и то, что каждый гражданин и общество в целом имеют право на доступ к достижениям науки, литературы и искусства. Поэтому, если произведение автора стало общедоступным по воле автора или его правопреемников, другие члены общества имеют право свободного использования произведения без выплаты автору вознаграждения (например, ст. 1268–1280 ГК РФ). Кроме того, по истечении срока правовой охраны авторское произведение переходит в общественное достояние.

§ 6. Система законодательства в области авторского права

Главенствующее место в системе законодательства в области авторского права занимает Конституция РФ.

Конституция РФ в ст. 44 провозглашает **свободу творчества**. Статья 71 Конституции РФ посвящена разграничению компетенции между РФ и ее субъектами по вопросам, связанным с изданием нормативно-правовых актов, связанных с регулированием отношений, возникающих по поводу результатов интеллектуальной деятельности. В частности, п. «о» ст. 71 Конституции РФ предусматривает положение о том, что принятие подобных законов является исключительной компетенцией РФ. Отсюда можно сделать вывод, что регулирование отношений, предметом которых является интеллектуальная собственность, может осуществляться только с помощью норм федерального законодательства.

До недавнего времени отношения, связанные с созданием и использованием авторских и смежных прав, регулировались специальным Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах», принятым 9 июля 1993 г. Этот документ регулировал две группы отношений. В первую группу входили отношения, которые возникают по поводу авторских прав, во вторую – отношения по поводу возникновения и использования смежных прав, производных от авторских. Принятие данного Закона было важным этапом в развитии российского авторского права. Так как он был составлен в соответствии с международными стандартами в данной области, впервые в законе нашли отражение нормы, касающиеся охраны смежных прав, и нормы, посвященные правовому положению организаций, осуществляющих коллективное управление имущественными правами авторов и владельцев смежных прав. В настоящее время названный Закон утратил свое действие в связи с принятием четвертой части ГК РФ, которая полностью посвящена результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации. Данный документ вступил в действие 1 января 2008 г. На основании Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» вновь принятый документ отменял ряд специальных законов в области авторского права. Во многие документы были внесены изменения и уточнения.

Часть четвертая ГК РФ применяется только к тем правоотношениям, которые возникли после введения ее в действие. Если же правоотношение возникло раньше, то нормы части четвертой ГК РФ применяются только к тем правам и обязанностям, которые возникли после введения ее в действие. Преимущество данного нормативного акта заключается в том, что он впервые объединил в себе нормы в отношении различных результатов интеллектуальной деятельности, которые ранее содержались в различных законах. К иным источникам авторского права можно отнести специальное законодательство, касающееся отдельных объектов авторского права, а также законы, посвященные регулированию других отношений, но содержащие внутри себя отдельные нормы в области авторского права.

В качестве таких источников можно выделить:

- 1) Федеральный закон от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации»;
- 2) Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 209-ФЗ «О геодезии и картографии»;
- 3) Федеральный закон от 6 января 1999 г. № 7-ФЗ «О народных художественных промыслах»;
- 4) Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»;
- 5) Уголовный кодекс Российской Федерации (УК РФ) и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ), содержащие составы преступлений и правонарушений, связанных с нарушением авторских и смежных прав;

б) Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (ГПК РФ), содержащий нормы об особенностях рассмотрения в суде споров, касающихся интеллектуальной собственности.

В качестве источников авторского права можно выделить и многочисленные подзаконные нормативные акты, среди которых весьма важную роль играют указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. Конституция РФ в п. «о» ст. 71 устанавливает, что принятие нормативных актов, регулирующих отношения, связанные с результатами интеллектуальной деятельности, относится к исключительному ведению Российской Федерации. Статья 1246 ГК РФ определяет, что издание нормативных правовых актов в целях регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с объектами авторских и смежных прав, осуществляет уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере авторского права и смежных прав. В качестве таких органов в настоящее время выступают Министерство культуры РФ, Министерство связи и массовых коммуникаций РФ и Министерство образования и науки РФ.

Правовое положение указанных министерств регулируется указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, в частности:

1) Указом Президента РФ от 12 мая 2008 г. № 724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти»;

2) постановлением Правительства РФ от 17 июня 2004 г. № 289 «О Министерстве культуры и массовых коммуникаций Российской Федерации»;

3) постановлением Правительства РФ от 6 апреля 2004 г. № 157 «Вопросы Министерства культуры и массовых коммуникаций Российской Федерации»;

4) постановлением Правительства РФ от 15 июня 2004 г. № 280 «Об утверждении Положения о Министерстве образования и науки Российской Федерации»;

5) постановлением Правительства РФ от 6 апреля 2004 г. № 158 «Вопросы Министерства образования и науки Российской Федерации».

В качестве источников авторского права выделяют также правовые обычаи и обычаи делового оборота.

§ 7. Срок действия исключительного права на произведение

Авторское произведение охраняется законом, но срок охраны ограничен определенными временными рамками. Анализ законодательства в области авторского права позволяет сделать вывод о постепенном увеличении срока охраны авторского права. До 1 июня 1973 г. авторское право охранялось в течение всей жизни автора произведения и 15 лет с момента его смерти. Затем произошло увеличение срока охраны на 10 лет. Это произошло в результате присоединения Российской Федерации к Всемирной конвенции об авторском праве. В результате срок охраны авторских прав с 1 июня 1973 г. стал составлять весь период жизни автора и 25 лет после его смерти. В 1991 г. были приняты Основы гражданского законодательства Союза ССР, которые вступили в действие с 3 августа 1993 г. Этот документ увеличил срок охраны авторских прав до 50 лет после смерти автора. Данное положение закона применялось только к тем творческим произведениям, на которые не истек срок охраны авторского права на момент вступления закона в силу (т. е. на 3 августа 1993 г. авторское право должно подлежать защите). В случае, если на момент вступления закона в силу право уже перестало охраняться законом по причине истечения срока охраны, оно не восстанавливалось.

В 1993 г. был принят специальный закон, посвященный вопросам авторского права. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» сохранил общий срок правовой охраны произведения в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Однако в настоящее время произошло очередное увеличение срока охраны авторских произведений. Это было связано со вступлением России во Всемирную торговую организацию. Условия членства в этой организации требовали от российского государства изменения законодательства в области авторского права. В частности, увеличения срока охраны авторского права до 70 лет после смерти автора. Россия выполнила свое обязательство. В настоящее время часть четвертая ГК РФ закрепила в п. 1 ст. 1281 положение о том, что исключительное право действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Если произведение было создано несколькими авторами, оно охраняется в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и 70 последующих лет после его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через 70 лет, считая с 1 января, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение этого срока автор произведения раскроет свою личность или его личность не будет оставлять сомнений, то действует общее правило, предусмотренное п. 1 ст. 1281 ГК РФ.

Если автор был репрессирован, а затем реабилитирован, срок охраны авторского права начинается исчисляться с момента реабилитации. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, общий срок действия исключительного права увеличивается на четыре года.

Все произведения науки, литературы и искусства, срок правовой охраны на которые уже истек, переходят в общественное достояние (п. 1 ст. 1282 ГК РФ). Это означает, что произведение больше не пользуется правовой охраной и может свободно использоваться любым лицом без получения чье-либо согласия на это и без выплаты авторского вознаграждения. Переход произведения в общественное достояние не означает, что охраной не пользуются личные неимущественные права автора, такие как право авторства, право на имя и право на неприкосновенность произведения. Эти права охраняются бессрочно. Ограничению в плане правовой охраны подлежат только имущественные права автора.

В общественное достояние переходят как обнародованные, так и необнародованные произведения. Норма ст. 1285 ГК РФ о переходе необнародованного произведения в обществен-

ное достояние является нововведением законодателя, которое предоставляет любому человеку право на обнародование произведения. Это право раскрывает ст. 1268 ГК РФ. В соответствии с ней обнародование предполагает осуществление действия или дачу согласия 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.

Однако законодатель устанавливает **два условия, при которых подобное обнародование считается правомерным:**

1) обнародование произведения не должно противоречить воле самого автора, которая должна быть определенно выражена в письменной форме. Это могут быть авторские письма, дневники, завещание и т. п. Если же письменные источники указывают на то, что автор еще при жизни не был согласен на обнародование, то даже при переходе произведения в общественное достояние подобное использование произведения считается незаконным;

2) в случае обнародования произведения должны быть соблюдены личные права автора.

Ранее ГК РСФСР 1964 г. объявлял произведения с истекшим сроком правовой охраны достоянием государства и устанавливал особые условия использования таких произведений. Однако такая норма не получила распространения ни в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах», ни в части четвертой ГК РФ. Но стоит отметить, что Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» содержал положение о том, что Правительство РФ могло устанавливать специальные отчисления за использование на территории РФ произведений, перешедших в общественное достояние, но не более 1 % от вырученного дохода. Полученные за использование произведения средства должны были перечисляться в организации, управляющие правами авторов на коллективной основе, в авторские фонды и т. п. Однако исходя из практики применения законодательства в области авторского права данная норма носила декларативный характер и практически не использовалась. В часть четвертую ГК РФ эта норма не включена. В настоящее время произведения с истекшим сроком охраны признаются общественным достоянием.

§ 8. Переход имущественных авторских прав по наследству

Статья 1283 ГК РФ закрепляет положение о том, что исключительное право на произведение переходит по наследству. В отличие от Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» часть четвертая ГК РФ не содержит упоминания о переходе имущественного права автора, заменяя его на формулировку «исключительное право». В результате перехода такого права по наследству наследник или наследники становятся правообладателями в отношении произведения умершего автора. Они могут по своему усмотрению использовать его любым, не противоречащим закону образом. К наследникам переходит право давать разрешения другим лицам на использование произведения, перешедшего по наследству, они могут вообще запретить его использование кем-либо. Использование произведения без подобного разрешения считается нарушением исключительного авторского права.

Пример

Бессмертные произведения М.А. Булгакова – романы «Мастер и Маргарита» и «Белая гвардия» – стали предметом судебного разбирательства между наследниками писателя и издательством «Синерге». Потомки вдовы Булгакова собирались отсудить более 80 тыс. руб. за незаконное использование интеллектуального наследства.

Конфликт между внуками Елены Булгаковой (музы, ставшей прообразом Маргариты) и издательством возник после того, как самые известные произведения писателя вышли в серии «Новая школьная библиотека». Издательство несколько преждевременно сочло «Мастера и Маргариту» и «Белую гвардию» общественным достоянием и опубликовало оба романа без согласия наследников.

Роман «Мастер и Маргарита» был впервые напечатан после смерти М. А. Булгакова в 1967 г., «Белая гвардия» – в 1973 г., а одноименный спектакль по этой пьесе «Дни Турбиных» был поставлен лишь в 1989 г. Следовательно, права на их использование еще многие годы будут принадлежать семье литератора.

Поскольку добровольно выплатить компенсацию за нарушение авторских прав издательство отказалось, наследники обратились с иском в Чертановский суд столицы и требуют компенсацию в размере 1000 минимальных зарплат.

Все вопросы, касающиеся наследственных правоотношений, регламентированы положениями части третьей ГК РФ. Авторское произведение может перейти к наследникам как по завещанию, так (в случае его отсутствия) и по закону.

В качестве наследников могут выступать как физические, так и юридические лица, либо физические и юридические лица одновременно. В случае составления завещания в отношении произведения наследодателем не имеет значения, состоит ли наследник с ним в родственных отношениях. В случае если завещание не было составлено, то вступают в действие нормы ст. 1142–1148 ГК РФ (наследование по закону), которые предоставляют право на получение произведения по наследству близким и дальним родственникам умершего автора. Первоочередным правом на получение исключительных прав в отношении произведения пользуются близкие родственники автора, под которыми понимают супруга, его детей и родителей автора. И только в случае их отсутствия право на произведение переходит к другим родственникам в порядке очередности, установленной законом.

Если в случае смерти автора произведения нет наследников ни по закону, ни по завещанию (например, в случае полного отсутствия родственников у автора либо лишения их права наследовать по завещанию), то исключительное право на произведение переходит к государству (ст. 1151 ГК РФ).

Гражданское законодательство устанавливает правило, в соответствии с которым по наследству могут перейти только имущество, имущественные права и обязанности умершего автора. В связи с этим можно утверждать, что по наследству переходят как само произведение, так и имевшиеся в связи с ним права и обязанности, существовавшие на момент смерти автора, например право на получение авторского гонорара. Однако, как отмечает В.Н. Гаврилов, право на получение авторского гонорара, так же как и другие выплаты, на которые при жизни имел право автор, признается средством к существованию, и первоочередное право на его получение принадлежит проживавшим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали ли они совместно с умершим или отдельно от него. Причем требования о выплате авторского гонорара предъявляются лицам, у которых имелась обязанность перед автором в течение четырех месяцев со дня открытия наследства.

В случае отсутствия вышеперечисленных лиц или непредъявления этими лицами требований о выплате указанных сумм в установленный срок, соответствующие суммы включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях (ст. 1183 ГК РФ)⁷.

Личные неимущественные права автора, такие как право на имя, право авторства, не подлежат передаче наследникам, так как считается, что они тесно связаны с личностью автора и неотделимы от нее. Однако, как отмечает В.Н. Гаврилов, по наследству могут переходить некоторые неимущественные права, не связанные с личностью наследодателя, но которые, как правило, необходимы для реализации связанных с ними имущественных прав. Он также отмечал, что согласно ст. 15, 27 и 29 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» к наследникам переходило право на опубликование произведения, которое при жизни автора не было опубликовано, а также право на охрану (защиту) прав авторства⁸.

Анализ части четвертой ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что положения вышеуказанных статей Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» были включены законодателем в ГК РФ. Так, согласно п. 3 ст. 1268 ГК РФ произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, при условии, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме в завещании, письмах, дневниках и т. п. Причем право на обнародование включает как те произведения, которые на момент смерти охраняются авторским правом, так и те, которые перешли в общественное достояние (п. 3 ст. 1282 ГК РФ), что в настоящее время является нововведением законодателя. Если произведение было обнародовано наследниками вопреки воле умершего автора, они не становятся публикаторами (что имеет место при правомерном обнародовании), и никаких смежных прав у них в этом случае не возникает.

Срок охраны авторского права у наследников составляет в отличие от автора всего 70 лет. Однако исчисление этого срока происходит по-разному.

Согласно п. 1 ст. 1281 ГК РФ 70-летний срок начинается с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Если произведение было создано в соавторстве, наследники начинают отсчет срока только после смерти последнего из соавторов с 1 января года, следующего за годом его смерти.

⁷ Гаврилов В.Н. Наследование по новому российскому законодательству. М.: ИМЦ ГУК России, 2002. С. 18.

⁸ Там же. С. 20.

Исключительное право на произведение, которое было обнародовано наследниками после смерти автора, действует в течение 70 лет после правомерного обнародования произведения. Причем отсчет начинается с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение 70 лет после смерти автора. В противном случае применению подлежит ст. 1282 ГК РФ.

Некоторые ученые, в частности О.А. Рузакова, считают, что наследникам едва ли может переходить право на отзыв произведения, которое входит в состав права на обнародование, хотя прямого запрета в законодательстве нет. Если автором при жизни реализовано право на обнародование, то наследники не уполномочены реализовать право на отзыв⁹.

В случае смерти репрессированного автора, который был реабилитирован посмертно, течение 70-летнего срока охраны исключительного права на произведение у наследников исчисляется с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения.

Неоднозначно решается вопрос о том, каким способом следует принимать исключительное авторское право в качестве наследства.

В соответствии с нормами наследственного права принятие наследства осуществляется двумя способами:

- 1) путем подачи в нотариальную контору по месту открытия наследства заявления о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство;
- 2) путем фактического вступления во владение и управление наследственным имуществом. Этот способ находит выражение в различных активных действиях, которые направлены на сохранение наследства, его использование. В частности, А.А. Рубанов отмечает, что в данном случае наследник относится к наследственному имуществу, как к своему собственному, и тем самым проявляет намерение приобрести наследство¹⁰.

В наследственном праве оба способа принятия наследства абсолютно равнозначны. Однако некоторые специалисты считают неприемлемым применение к исключительному авторскому праву второго изложенного способа принятия наследства. Например, В.Н. Гаврилов считает ситуацию с авторским правом исключением из общего правила, полагая, что в случае наследования авторского права наследник должен до истечения 6 месяцев со дня открытия наследства подать нотариусу заявление о принятии наследства. И другим способом такое наследство принять нельзя¹¹. Другие (например, О.А. Рузакова) считают применение второго способа принятия наследства (т. е. фактическое вступление в наследство) вполне допустимым.

Отмечая, что подтверждением фактического вступления во владение наследственным имуществом в отношении авторского права могут выступать принятие материальных носителей, в которых выражены произведения (рукописи, картины и т. д.), уведомление пользователей о правопреемстве, уведомление общественной организации, где состоял умерший (РАО и др.)¹².

Не менее интересным представляется вопрос о переходе исключительных прав на объекты смежного права по наследству. Часть четвертая ГК РФ содержит ряд статей, посвященных данному вопросу. Анализ норм части четвертой ГК РФ позволяет прийти к выводу о том, что смежное право, так же как и авторское право, может перейти по наследству. Так право на исполнение охраняется у наследников по тем же самым правилам, что и у автора произведения (ст. 1318 ГК РФ). Однако личные неимущественные права автора смежного права охраняются бессрочно (п. 1 ст. 1316 ГК РФ). Исполнитель вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану своего имени и

⁹ Рузакова О.А. Комментарий к четвертой части Гражданского кодекса РФ. М.: Экзамен, 2007. С. 257.

¹⁰ Рубанов А.А. Право наследования / Под ред. М.М. Славина. М.: Московский рабочий, 1978. С. 21.

¹¹ Гаврилов В.Н. Наследование по новому российскому законодательству. М.: ИМЦ ГУК России, 2002. С. 51.

¹² Рузакова О.А. Комментарий к четвертой части Гражданского кодекса РФ. М.: Экзамен, 2007. С. 258.

неприкосновенности исполнения после своей смерти. Такое лицо осуществляет данные 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 наследниками, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами (п. 2 ст. 1316 ГК РФ).

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.