



Пермская региональная общественная
организация «Пермская гражданская палата»

Максимов С.В.

АВТОР и его права

Пермь, 2012

Максимов, С.В. АВТОР и его права. Сборник «простых советов» по защите авторских прав. – Пермь: Пермская гражданская палата, 2012

Корректурa – Бедерсон В.Д., Теплых Л.В.

Подготовка и издание брошюры осуществлены в рамках проекта Пермской региональной общественной организации «Общественное агентство защиты авторских прав», поддержанного Региональной общественной организацией «Институт проблем гражданского общества».

Пермская гражданская палата
614000, г. Пермь,
ул. Екатерининская
(Большевистская), 120а-102
тел./факс (342) 233-40-63
e-mail: palata@prpc.ru
Сайт: <http://www.pgpalata.ru>

© Пермская региональная общественная организация «Пермская гражданская палата», 2012

Для бесплатного распространения

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	5
Глава 1. Что нужно знать об авторском праве?.....	7
Что такое интеллектуальные права?.....	7
Что такое авторское право?.....	8
Что такое авторское произведение?.....	10
Что такое соавторство?.....	12
Кто является автором интервью?.....	14
Нужна ли регистрация авторского права на произведение?.....	15
Что такое обнародование произведения и чем оно отличается от распоряжения исключительными правами?.....	17
Для чего нужен знак охраны авторского права ©?.....	19
Что означает право автора на неприкосновенность произведения?.....	21
Каков срок действия исключительного права на произведение?.....	22
Какие особые права существуют у авторов произведений изобразительного искусства?.....	23
Глава 2. Как правильно пользоваться авторским произведением?.....	26
Допускается ли использование исключительных прав без согласия автора (правообладателя) и без выплаты ему вознаграждения?.....	26
Нужно ли получать согласие автора при цитировании произведения?.....	28
Необходимо ли получать согласие автора (правообладателя) при использовании (например, фотографировании) произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения?.....	30
Что такое переработка произведения или Как еще могут быть связаны Арнольд Шварценеггер и Конан Варвар?.....	32
Чем отличается редакторская правка от переработки произведения?.....	35
Возможно ли свободное (без оплаты и получения разрешения) использование произведения автора, если экземпляры этого произведения переданы в гражданский оборот?.....	37
Глава 3. Как правильно оформить передачу исключительных прав на произведение?.....	40
Как лучше распорядиться своими исключительными правами на произведение?.....	40
Как подтвердить передачу прав (исключительных) на произведение?.....	42
Какие существуют особенности использования и распоряжения авторскими правами на служебное произведение (произведение, созданное в процессе трудовых отношений)?.....	44
Переходят ли авторские права по наследству?.....	46
Глава 4. Актуальные вопросы авторского права.....	48
Возникают ли авторские права на произведения, созданные в рамках учебного процесса?.....	48

Можно ли защитить слоган с помощью авторского права?.....	49
Можно ли в настоящее время обеспечить защиту своих авторских прав при размещении авторской работы в Интернете?.....	52
Относится ли фотография к числу произведений, охраняемых авторским правом?.....	52
Вправе ли музей ограничивать воспроизведение хранящихся в нем произведений искусства, в том числе путем фотографии?.....	53
Возможно ли копирование произведений, хранящихся в библиотеках?....	55
Глава 5. Как защищать авторские права?.....	58
Какие меры защиты авторских прав предусмотрены в законодательстве?	58
В каких случаях можно обратиться в суд за защитой авторских прав?.....	61
Каким образом следует обращаться в суд за защитой авторских прав?.....	61
Необходимо ли до обращения в суд направление претензии лицу, допустившему нарушение авторских прав?.....	64
Можно ли защитить авторские права на произведение, впервые вышедшее в свет на территории РФ, при их нарушении в других странах?.....	64
Глава 6. Авторские права в международном законодательстве.....	66
Какие обязанности существуют у России в связи с ратификацией международных документов в сфере авторского права? Каким образом эти обязательства реализованы в национальном законодательстве?.....	66
Известно, что Россия вступила во Всемирную Торговую Организацию (WTO). Налагает ли это на Россию дополнительные обязательства в сфере охраны авторского права?.....	67
Глава 7. Кто помогает авторам защищать их права?.....	68
Какие существуют организации, оказывающие содействие авторам в защите их прав и интересов?.....	68
Что представляют собой организации по управлению правами на коллективной основе? В чем заключается управление интеллектуальными правами автора?.....	69
Какие организации по управлению правами на коллективной основе существуют на территории России?.....	70
Могут ли авторские общества обеспечивать реализацию имущественных авторских прав за рубежом?.....	71
Какие функции выполняют агентства как представители автора?.....	71
Какую помощь могут оказать юридические организации автору в процессе использования его прав на произведение?.....	74
Приложения.....	75



ВВЕДЕНИЕ

С нарушением авторских прав мы сталкиваемся очень часто, даже не раз в день. И даже не только сами авторы. Казалось бы, опыт соблюдения авторского законодательства должен быть обширным, как со стороны авторов, так и самих нарушителей, не говоря уже о правоохранительных органах.

Но в жизни все далеко не так. И авторы теряются при нарушении своих прав, забывая о необходимости заблаговременного подтверждения создания ими произведения, не говоря о факте самого нарушения. Да и нарушители, в большинстве случаев, надеются на «авось»: «таких, как я, много, вероятность, что меня поймают, один к тысяче». Позиция правоохранительных органов, наверное, сводится к авральному выявлению отдельных случаев нарушений авторских прав, а после того, как аврал спадает, жизнь, как говорится, входит в свое русло. А значит, нарушения продолжаются.

Что же такого особенного в авторском праве, что не дает возможности обеспечить его выполнение? Или, по крайней мере, сократить количество нарушений?

Причина, вероятно, в массовой востребованности результатов творческой деятельности и отсутствием реальных (объективных) инструментов, способных устранить или ограничить эти нарушения. Если в отношении защиты личного имущества можно поставить на окна решетки или высокий забор вокруг земельного участка, то в отношении результатов творческого труда добиться защиты практически невозможно. Как поставить рядом с каждым человеком по полицейскому? Если кому-то очень нравится книга или песня, он захочет видеть или слушать их. А значит, всегда появятся те, кто будет стараться предоставить всем желающим такую возможность.

Однако проблема не только в глобальности нарушений в эпоху информатизации, сводящей на «нет» усилия по соблюдению авторского законодательства (Интернет, техническая электронизация), но и в пассивном отношении авторов к предупреждению нарушения их прав. Во многом эта пассивность обусловлена незнанием элементарных возможностей, которые предоставляет законодательство. И, в первую очередь, это касается начинающих авторов, не знающих всех сложностей и особенностей мира искусства, да еще и сомневающих в своей одаренности.

На оказание помощи в устранении этих пробелов в правосознании как нарушителей, так и авторов направлена данная брошюра.

ГЛАВА 1.

ЧТО НУЖНО ЗНАТЬ ОБ АВТОРСКОМ ПРАВЕ?

Что такое интеллектуальные права?

Статья 1226 Гражданского кодекса РФ раскрывает содержание нового для российского законодательства понятия «интеллектуальные права». В соответствии с данной статьей, интеллектуальными правами являются исключительные права, являющиеся имущественными правами, а в случаях, предусмотренных Гражданским кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие). Понятие «интеллектуальная собственность» мягко переключалось в «скобки», поскольку в меньшей степени отражает содержание и особенности использования прав на результаты творческой деятельности. Однако существование такого правового института как интеллектуальная собственность в нашей стране сохраняется в Конституции РФ, в статье 44, в которой говорится, что «каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом».

Таким образом, интеллектуальные права распространяются на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации. Обладателями интеллектуальных прав могут выступать гражданин или юридическое лицо. Основной характеристикой интеллектуальных прав является то, что только их обладатель и, в первую очередь, автор располагает исключительными правами на использование результаты творческой деятельности, а также то, что никакое иное лицо не может каким-либо способом использовать результаты творческой деятельности автора без его разрешения.

В соответствии с современными представлениями, интеллектуальные права распространяются на две основные категории результатов творческой деятельности – объекты авторского и смежных прав, а также объекты промышленной собственности (например, изобретения, средства индивидуализации, коммерческая информация). В свою очередь, к авторскому праву отнесены права на литературные, художественные и научные произведения.

Что такое авторское право?

В соответствии с положениями международного законодательства и Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), к авторскому праву отнесены права на произведения науки, литературы и искусства, независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

Авторское право, т.е. право автора на произведение творческого труда, выраженное в материальном носителе, включает *неимущественные права* и *исключительные права* (статья 1255 ГК РФ).

Неимущественными правами являются:

1. Право на авторство (право признаваться автором);
2. Право на имя (разрешать или запрещать использовать произведение под своим именем, псевдонимом или без указания имени);
3. Право на обнародование произведения (право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения);
4. Право на неприкосновенность произведения (запрет без согласия автора на внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями);

5. Иные неимущественные права, в том числе право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

К исключительным правам автора относится право на воспроизведение (копирование) произведения, которое распадается на ряд отдельных правомочий: права на воспроизведение, распространение, публичное исполнение, перевод, переделку и т.д.

Неимущественные права вечно остаются за автором. Ни по договору, ни по наследству эти права по российскому законодательству переходить к другим лицам не могут. Они не продаются и не покупаются. Исключение представляет собой право на обнародование произведения. Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения.

Исключительные права на произведение – это то, что обеспечивает доход создателю произведения. Они могут передаваться по договору: на определенный срок; на весь срок охраны авторских прав; за вознаграждение или бесплатно; на исключительной (исключительная лицензия) или на неисключительной (простая лицензия) основах. Если права переданы по исключительной лицензии, то это означает, что только тот, кому переданы права на воспроизведение и распространение произведения, может ими пользоваться.

Личные неимущественные права автора не отнесены законодательством к интеллектуальным правам. В отношении них действуют те нормы гражданского законодательства, которые обеспечивают защиту нематериальных благ. Основной формой защиты этого рода прав автора является возмещение морального вреда.

В свою очередь, имущественные права могут защищаться с помощью традиционных гражданско-правовых мер защиты (возмещение убытков, взыскание штрафа, неустойки, принуждение к устранению допущенных нарушений), а также специальных мер защиты, предусмотренных законом об авторском праве (конфискация контрафактных материалов, выплата

компенсации от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей или в двукратном размере стоимости экземпляров произведения и другое).

Что такое авторское произведение?

Вопрос «Что является авторским произведением?» кажется наивным. Но, как показывает практика, не для самих авторов. Конечно, традиционные формы авторских произведений, такие как литературные произведения, произведения живописи, скульптуры, графики, не вызывают ни у кого вопросов. Но нужно ли получать согласие автора или владельца исключительных прав на переработку, например, журналистской статьи? Является ли объектом правовой защиты дизайн Интернет-страницы?

Ответы на эти вопросы не всегда носят однозначный характер и часто требуют специального экспертного мнения. Закон тоже не предусматривает исчерпывающего перечня всех авторских произведений, которые подлежат защите со стороны закона. Но устанавливает принципиальные критерии, позволяющие определить, что следует считать объектами авторского права: «объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения».

Таким образом, практически любой результат творческих усилий может считаться авторским произведением. Более того, закон даже специально выделяет такие результаты авторского труда как производные произведения, то есть такие, которые представляют собой переработку другого произведения, и составные произведения, то есть такие, которые представляют собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

К последним упомянутым случаям относятся, например, переделка журналистской статьи или издание сборника произведений разных авторов, в том числе и студенческие курсовые, и рефераты.

Для демонстрации существенной разницы между авторскими произведениями и другими результатами интеллектуального труда следует упомянуть, что закон не признает объектами авторского права: авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Таким образом, можно сделать вывод, что для защиты со стороны законодательства об авторском праве наиболее важным считается наличие оригинальной (уникальной, неповторимой) формы. Факты, идеи, технические решения, то есть все то, что, в зависимости от ситуации, может приобретать разную форму, законом об авторском праве не защищается.

Исключения также сделаны для таких объектов интеллектуальной деятельности, которые появляются в результате коллективного труда многих людей. Не являются объектами авторских прав:

1. Официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований;
2. Государственные символы и знаки, а также символы и знаки муниципальных образований;
3. Произведения народного творчества (фольклор);
4. Сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер.

Однако, например, проекты нормативных актов признаются объектами авторского права и подлежат с его стороны защите.

Вывод: если у Вас возникло сомнение, подлежит ли Ваша работа защите со стороны авторского права, обратитесь к специалистам в соответствующей области художественного, изобразительного, иного творчества. Это не обязательно должны быть юристы, например, для журналистов это может быть общественная организация, объединяющая журналистов какой-либо территории, для художников – Союз художников, для архитекторов – Союз архитекторов, и так далее.

Что такое соавторство?

Создание гражданами произведения совместным творческим трудом признается соавторством независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (ст. 1258 Гражданского кодекса РФ).

Таким образом, соавторство при создании какого-либо произведения признается, если

➤ *в результате создано единое коллективное произведение.* Например, это роман (И. Ильф, Е. Петров «Двенадцать стульев») или кинокартина (законодательство признает право авторство на аудиовизуальное произведение сразу за тремя лицами – режиссер-постановщик, автор сценария и композитор). То есть в результате должна появиться не просто сборка научных статей, как в сборнике по итогам проведения научно-практической конференции. Необходима такая взаимная увязка внутренней формы и содержания всех частей произведения, чтобы они воспринимались публикой как единое произведение. Например, писателя и художника в редких случаях признают соавторами повести, романа или рассказа, поскольку изъятие иллюстраций из текста, как правило, не влияет на художественные достоинства литературной основы. Напротив, исключение из текста романа отдельных глав, подготовленных другим писателем, не может не сказаться на его эмоционально-чувственном восприятии.

➤ *произведение создано совместным творческим трудом нескольких лиц.* Соавторы могут работать над произведением вместе или каждый из них работает над отдельной частью произведения. Важно не то, как, в какой форме трудились над произведением его создатели, а то, что произведение явилось результатом их совместных усилий.

➤ *соавторство носит творческий характер.* Верховный Суд неоднократно указывал, что «не дает оснований для признания соавторства оказание автору или соавторам технической помощи (подбор материалов, вычерчивание схем, диаграмм,

графиков и т. п.)». Поэтому при разрешении споров о соавторстве одним из главных вопросов, стоящих перед судом, является установление характера труда, вложенного в произведение каждым из его создателей.

➤ *между соавторами было достигнуто соглашение о возникновении соавторства.* Оно может быть выражено в любой форме и на любой стадии работы над произведением. Важно лишь, чтобы соавторство было добровольным и не нарушало ничьих охраняемых законом авторских прав. Правда, в законодательстве это требование отсутствует. Необходимость соглашения о соавторстве установлена Верховным Судом СССР в постановлении от 18 апреля 1986 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении споров, возникших из авторских правоотношений». Верховный Суд указал, что по смыслу закона «соавторство двух или более лиц на произведение науки, литературы и искусства возникает в случаях, когда каждый из них по взаимному согласию внес в это произведение свой творческий вклад. Соглашение о соавторстве может быть достигнуто на любой стадии создания коллективного произведения или после его завершения. В силу закона соавторство на коллективное произведение может возникнуть и при отсутствии такого соглашения». И хотя законодательство не предъявляет каких-либо конкретных требований к данному рода соглашениям, лучше, чтобы оно имело письменную форму или, в крайнем случае, условия этого соглашения оговаривались в присутствии третьих лиц. Подтверждением такого соглашения могут стать черновики работы над произведением (например, рукописный вариант статьи, рассказа, романа одного из соавторов с правками, внесенными другим соавтором). В противном случае судебная практика не признает в качестве подтверждения соавторства гипотетических ссылок на предоставление материалов (фактов, идей, историй), на совместное обсуждение конкретного произведения, если отсутствует документальное подтверждение участия каждого из соавторов в создании системы художественных образов, внутренней структуры произведения. Так, например, судебная практика не признает в качестве соавтора произведения:

- лиц, у которых бралось интервью;
- лиц, чья биография стала основой для создания ее литературной обработки;
- лиц, творческие идеи которых тем или иным образом повлияли на доработку произведения.

Кто является автором интервью?

Вопрос, кто является автором интервью, вне зависимости от того, где оно было опубликовано, является одним из спорных вопросов в авторском праве.

Спорность данного вопроса главным образом связана с тем, насколько журналист (интервьюер), делающий интервью, свободен в интерпретации материала, полученного от интервьюированного лица. А именно, может ли интервьюируемый требовать переделывания интервью, запрещать его дальнейшее использование? Наверное, этот вопрос и является принципиально значимым, поскольку именно от ответа на него зависит, увидит ли свет интервью и в каком виде увидит. Определение правового статуса интервью хотя и является важным для конечного потребителя (автора, приобретателя исключительных прав), но по большому счету имеет значение только для науки, пока в виде конкретной нормы права не нашло своего отражения в законодательстве об авторском праве.

Вот, например, какого мнения придерживается относительно авторских прав на интервью один из разработчиков российского авторского законодательства Владимир Энтин: «бесспорным и единственным автором интервью... должен считаться журналист...интервьюируемый не пишет, он дает лишь исходный материал... журналист дает контекст произведения, где даже самые безобидные слова звучат по-другому...».

Однако, есть и другие мнения, которые связаны с тем, что именно материал, предоставленный интервьюируемым, формирует само содержание интервью, наполняет его жизнью и

содержанием. А значит, интервьюируемый является полноправным соавтором произведения.

Итак, какого бы мнения ни придерживались ученые-юристы, для интервьюера и интервьюируемого, считаем, что важным является один вопрос: каким образом действия интервьюера и интервьюируемого могут влиять на судьбу произведения. Сторонники обеих точек зрения единодушны в одном. Интервьюируемый вправе запрещать использование интервью, если не согласен с его содержанием или интерпретацией предоставленного им материала. Вот тут и возникает та самая поворотная точка, которую можно попытаться разрешить без конфликтного выяснения в суде, – каков все-таки творческий вклад двух участников в создание интервью.

Что делать?

Интервьюер предлагает интервьюируемому подписать согласие на дальнейшее использование предоставленного им материала для интервью без согласования его использования с обязательством указывать Ф.И.О. интервьюируемого в качестве автора цитируемого материала.

Интервьюируемый дает свое согласие на интервью при условии согласования с ним окончательной редакции интервью в том виде, в котором его предполагается в дальнейшем использовать. И согласовывать каждый раз изменения, которые будут вноситься в интервью при его переработке.

Нужна ли регистрация авторского права на произведение?

Законодательство (а именно статья 1259 Гражданского кодекса РФ) содержит достаточно простой ответ на этот вопрос. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения науки, литературы и искусства или соблюдение каких-либо иных формальностей. Исключение сделано для программ ЭВМ и баз данных. Регистрация прав на эти произведения возможна, но осуществляется исключительно по желанию правообладателя.

И, казалось бы, все ясно, вопрос исчерпан. Однако законодатель, сведя к минимуму формальности, с которым должен сталкиваться творческий человек при использовании результатов своего интеллектуального труда, не обозначил возможные варианты решения возникающих при этом проблем.

Но в жизни у авторов возникает масса вопросов. Например, что считается произведением? Каким образом гарантировать подтверждение приоритета авторства? А что, если...? И так далее.

Постараемся ответить хотя бы на часть из этих вопросов.

Во-первых, произведение может быть создано только физическим лицом (статья 1257 ГК РФ).

Во-вторых, к произведениям науки, литературы и искусства относятся результаты творческого труда независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения (статья 1259 ГК РФ), в том числе:

- литературные произведения;
- сценарные произведения;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии.

Следует еще раз подчеркнуть: все, что стало результатом творческих усилий человека, с точки зрения действующего законодательства следует рассматривать в качестве произведения. Поэтому перечень их форм может быть бесконечен. Однако существуют общепризнанные формы произведений и те, по отношению к которым еще придется доказывать, что они тоже являются произведениями. До недавнего времени такая ситуация существовала в отношении фотографии. Но на сегодня этот вопрос решен, и фото-произведения прочно заняли свое место в законодательно определенном перечне произведений.

В-третьих, несмотря на то, что само произведение не требует регистрации, законодатель не снимает с автора обязанности доказать, что произведение создано именно его трудом. Самый простой способ предусмотрен в статье 1257 ГК РФ. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное. Но этот способ далеко не самый надежный. Поэтому на практике были придуманы другие, более гарантированные, способы подтверждения своих прав. Вот часть из них:

1. Дата регистрации произведения в РАО или в иной организации, осуществляющей коллективное управление авторскими и смежными правами.

2. Дата создания (предъявления) произведения, заверенная нотариусом. Для этого произведение в запечатанном конверте передается нотариусу на хранение.

3. Дата на почтовом штемпеле. Произведение отправляется самому по себе по почте, желательно в конверте из воценой бумаги.

4. Показания свидетелей, но, по возможности, лучше заручиться заключением экспертов (это более дорогой способ).

Что такое обнародование произведения и чем оно отличается от распоряжения исключительными правами?

Под обнародованием произведения понимается право автора осуществить или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа или любым другим способом (ст. 1268 Гражданского кодекса РФ).

Обнародованием не будет являться ознакомление автором с произведением друзей или родственников. Для того, чтобы произведение считалось обнародованным, необходимо выпустить его в обращение в таком количестве экземпляров, которое было бы достаточно для удовлетворения разумных потребностей публики, исходя из характера произведения.

Автор может передать право на обнародование произведения другому лицу по договору.

Закон гарантирует автору произведения исключительное право использовать произведение в любой форме и любым, не противоречащим закону, способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение, а именно: заключить договор об отчуждении исключительного права на произведение по его дальнейшему использованию.

Чем же все-таки отличается передача права на обнародование произведения от передачи исключительных прав?

На первый взгляд, кажется, ничем. И в том, и другом случае речь идет об использовании произведения как самим автором, так и каким-то посторонним лицом. И в том, и другом случае использование произведения может осуществляться в течение установленного законом периода и определенным договором способом.

Однако, если отказ от договора о передаче исключительных прав только по инициативе автора законом не предусмотрен, а договором, как правило, не допускается, то отказ от договора о передаче прав на обнародование произведения возможен в любое время. Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор также обязан публично оповестить об его отзыве. При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки.

То есть у автора, еще не определившегося с дальнейшей судьбой результатов своей творческой деятельности, есть возможность передумать и предпринять еще какие-нибудь шаги по доработке или переработке произведения. Поэтому закон предоставляет ему неограниченное право отказаться от любых договорных обязательств, связанных с использованием

созданного им произведения. При этом на автора возлагается обязанность компенсировать затраты покупателя интеллектуальной собственности. Как правило, сумма убытков ограничивается суммой, уплаченной автору по договору.

Такое положение закона очень удобно для тех авторов, покупатель результатов творческого труда (произведения) которых затыгивает с первой публикацией произведения, ограничивая тем самым возможности автора по использованию его произведения.

Для чего нужен знак охраны авторского права ©?

Статья 1271 Гражданского кодекса РФ предусматривает использование автором произведения или другим обладателем исключительных прав на произведение знака охраны авторского права © как право информировать других лиц (граждан и организации) о принадлежности ему исключительного права на произведение. Знак охраны авторского права помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из следующих элементов:

- латинской буквы «С» в окружности;
- имени или наименования правообладателя;
- года первого опубликования произведения.

Итак, что это значит для самого автора и других желающих воспользоваться созданным им произведением?

1. Наличие или отсутствие знака охраны авторского права на произведении не означает, что допускается его свободное использование без согласия автора и без выплаты вознаграждения. Закон не обязывает автора или другого обладателя указывать знак охраны авторского права на произведении. Следовательно, они не должны нести каких-либо отрицательных последствий, если не воспользовались этим правом. Этот вывод очевиден и не подвергается сомнению существующей практикой его применения уполномоченными органами власти (суд, прокуратура, другие).

2. Второй вывод, который следует из этой нормы закона, также очевиден. Указание на произведении знака охраны авторского права означает, что, если кто-то хочет воспользоваться произведением в иных целях, кроме как для себя лично, должен произвести оплату за использование произведения обладателю исключительных прав или договориться с ним об использовании произведения на иных условиях.

3. Третий вывод является менее очевидным и неоднозначно воспринимается в правоприменительной практике. Ситуация может складываться следующим образом. Произведение было опубликовано без указания знака охраны авторского права. По этой причине лица, заинтересовавшиеся этим произведением, не смогли уточнить, к кому обращаться по вопросу использования произведения и без чьего-либо согласия использовали произведение (например, опубликовали в сети Интернет). С одной стороны, безусловно, за использование произведения должна быть уплачена денежная сумма, с другой стороны, информация о владельце права не была указана на произведении и те, кто воспользовался произведением, не имели возможности получить такое согласие. Тем не менее, Гражданский кодекс РФ (статья 1252) допускает возможность применения мер ответственности, в числе которых указано возмещение убытков лицом, неправомерно использовавшим произведение без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившим исключительное право автора (правообладателя) и причинившим ему ущерб. Практика применения законодательства в этой ситуации складывается пока неоднозначно: иногда ограничиваются взысканием вознаграждения по минимальным ставкам, установленным Постановлением Правительства РФ, а в других случаях – взысканием убытков, то есть того дохода, который был получен от бездоговорного использования произведения. С нашей точки зрения, такая ситуация должна решаться в пользу лица, использовавшего произведение. А именно: поскольку лицо, использовавшее произведение, не могло должным образом уведомить автора (обладателя права), то он не должен нести ответственность в повышенном размере, и оплата за пользование произведением должна быть понесена по мини-

мальным ставкам выплаты вознаграждения, установленным Правительством РФ.

Что означает право автора на неприкосновенность произведения?

Современное российское законодательство (статья 1266 Гражданского кодекса РФ) не допускает **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**).

Ранее в российском законодательстве существовало только **право на защиту репутации автора**, которое гарантировало защиту произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора. В нынешнем ГК РФ законодатель формулирует **право на неприкосновенность произведения** как самостоятельное **право**, которое по своему содержанию, как можно увидеть из сравнения содержания указанных прав, значительно шире, чем **право на защиту репутации автора**. Кроме того, 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.

Однако следует отметить, что буквальное толкование статьи 1266 ГК РФ заставляет прийти к выводу, что положения этой статьи не соответствуют ст. 6 bis Бернской конвенции об авторском праве. Статья 6 bis Бернской конвенции признает за автором право противодействовать любому другому пося-

гательству на произведение, которое не охватывается такими действиями как искажение, извращение, изменение.

В случае возникновения ситуаций, когда происходит ущемление прав автора на неприкосновенность произведения способами, не предусмотренными статьей 1266 ГК РФ (например, интерпретация произведения автора через призму событий его личной жизни), предлагаем автору воспользоваться способами защиты, указанными в ст. 152 ГК РФ. Автор вправе прибегнуть к таким способам защиты своих прав даже в тех случаях, когда указанные действия еще не опорочили честь, достоинство и деловую репутацию автора, но могут привести к таким последствиям.

Каков срок действия исключительного права на произведение?

Срочный характер действия авторских прав установлен законодательством только для исключительных имущественных прав автора.

Личные неимущественные права автора, т. е. право авторства, право на имя, право на защиту репутации, охраняются законодательством бессрочно.

По общему правилу, срок охраны исключительных прав по действующему законодательству РФ – в течение всей жизни автора и семидесяти лет после смерти автора, за исключением случаев анонимных произведений и совместных произведений. Моментом исчисления 70-летнего срока охраны авторского права является 1 января следующего года, в котором произошло событие, дающее начало исчислению этого срока.

Для анонимных произведений или опубликованных под псевдонимом срок охраны авторских прав составляет 70 лет с момента опубликования. Если автор произведения раскроет свое имя, то в отношении этого произведения начинает действовать обычный порядок исчисления сроков.

В отношении совместных произведений 70-летний срок охраны начинается с момента смерти последнего из соавторов.

Законодательством установлены особые случаи, которые являются началом исчисления срока действия авторского права.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 70 лет после его обнародования.

В случае, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны авторских прав начинается с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

В случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав, предусмотренный настоящей статьёй, увеличивается на 4 года.

Какие особые права существуют у авторов произведений изобразительного искусства?

В соответствии со статьей 1292 ГК РФ, автор произведения изобразительного искусства обладает правом доступа к созданному им произведению вне зависимости от того, кто является его владельцем и где оно хранится. Это право гарантируется авторам произведений изобразительного искусства для реализации их права на воспроизведение произведения – изготовление копии. Поэтому для того, чтобы автор мог осуществить творческий повтор своего произведения изобразительного искусства, ему необходим доступ к самому оригиналу произведения.

Собственник (или иной законный владелец) оригинала вправе потребовать от автора возмещения своих расходов, связанных с предоставлением автору права доступа.

Законодательство наделяет автора произведения изобразительного искусства еще одним особым правом – правом следования, которое заключается в возможности получения воз-

награждения в случае каждой последующей перепродажи произведения. Предоставление авторам произведений изобразительного искусства данного права связано с особенностью такого вида произведений, возможности распространения которых путем тиражирования ограничены. Следовательно, ограничиваются и права автора на получение достойного вознаграждения, поскольку при первоначальной продаже цена произведения может быть невелика, но со временем его стоимость может многократно возрасти. Если авторы иных произведений могут продолжать извлекать выгоду от использования своих произведений после приобретения славы, известности, популярности, то автор произведения изобразительного искусства лишен такой возможности, передав свое право собственности на созданный им оригинал произведения другому лицу.

Право следования возникает при наличии следующих условий:

➤ в случае публичной перепродажи произведения (через галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее);

➤ объектом публичной перепродажи являются оригиналы произведений живописи, скульптуры, графики, дизайна, графических рассказов, комиксов и других произведений изобразительного искусства, оригиналы авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений, собственноручно написанных автором либо напечатанных с помощью технического устройства и подписанных им, а также копии (повторы) произведений изобразительного искусства, которые были сделаны самим автором или под его руководством, подписаны или иным способом отмечены автором;

➤ публичная перепродажа оригинала произведения осуществляется в пределах срока действия исключительного права на это произведение.

При соблюдении этих условий автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в зависимости от цены перепродажи, но не менее 5 процентов от перепродажной цены.

Право следования признается далеко не всеми странами мира. Оно противоречит принципу **исчерпания авторских прав** (см. ниже). Многие полагают, что оно выходит за рамки авторского права. Бернская конвенция, хотя и признает право следования, причем, в более широком объеме, чем предусмотрено российским законодательством, вместе с тем, устанавливает, что это право применимо к иностранным авторам не на основе обычно применяемого в авторском праве принципа национального режима, а на основе более строгого принципа взаимности.

Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права.

ГЛАВА 2.

КАК ПРАВИЛЬНО ПОЛЬЗОВАТЬСЯ АВТОРСКИМ ПРОИЗВЕДЕНИЕМ?

Допускается ли использование исключительных прав без согласия автора (правообладателя) и без выплаты ему вознаграждения?

ГК РФ устанавливает достаточно широкий перечень случаев, когда авторские исключительные права ограничиваются, при этом допускается использование произведений без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения. Вместе с тем, необходимо отметить, что все указанные ниже ограничения авторских прав носят либо объективный, либо социально оправданный характер.

1. Воспроизведение произведения **в личных целях** без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения. Такое ограничение носит объективный характер, поскольку современная копировальная техника предоставляет практически неограниченные возможности для воспроизведения авторских произведений. Однако законодатель, признавая сложившуюся ситуацию как нарушающую права авторов, обязал производителей копировальной техники (аудио- и видеомагнитофоны, светокопировальное и иное оборудование) и материальных носителей (звуко- и (или) видеопленки и кассеты, лазерные диски, компакт-диски, иные материальные носители) производить отчисления в одну из аккредитованных организаций по управлению правами на коллективной основе (как правило, это Российское Авторское Общество), на основании специального соглашения. В свою очередь, эта организация должна распределять полученное ею вознаграждение среди творческих работников в определенных законом пропорциях.

2. К использованию произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения относятся также случаи частичного использования произведения, такие как:

➤ цитирование в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях в объеме, оправданном целью цитирования;

➤ использование произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций, в том числе в учебных целях, в объеме, оправданном поставленной целью;

➤ воспроизведение опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам;

➤ воспроизведение публично произнесенных политических речей обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью;

➤ воспроизведение в обзорах текущих событий произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью.

3. Воспроизведение произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения.

4. Использование произведений путем репродуцирования (изготовления копий) библиотеками и архивами для замены испорченных экземпляров, для учебных или исследовательских целей.

5. Свободное использование произведений, постоянно расположенных в местах, открытых для свободного посещения.

6. Свободное публичное исполнение музыкальных произведений на свадьбах, похоронах и так далее в объеме, оправданном характером мероприятия.

7. Свободное воспроизведение для целей правоприменения.

8. Свободная запись краткосрочного пользования, производимая организациями эфирного вещания.

9. Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, вправе без получения разрешения автора и без выплаты дополнительного вознаграждения осуществлять свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных для личных целей, а также осуществлять их декомпилирование.

Нужно ли получать согласие автора при цитировании произведения?

Ответ на этот вопрос, казалось бы, до смешного прост. Согласно статье 1274 Гражданского кодекса РФ, допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования, 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.

Таким образом, при цитировании чужого произведения необходимо соблюдение следующих условий:

1. Указание на имя автора цитируемого произведения и источник заимствования.

2. Цитирование должно быть осуществлено в научных, исследовательских, полемических, критических или информационных целях (обратите внимание, что именно в этих целях, а не в коммерческих, например, в рекламе).

3. Источником цитирования должно быть правомерно обнародованное произведение (не может быть объектом цитирования произведение, опубликованное без согласия автора).

4. Объем цитирования должен быть оправдан целью цитирования.

5. Фрагмент произведения должен быть использован в оригинале или в переводе.

Чтобы такая выдержка считалась цитатой, она должна быть специальным образом выделена. С точки зрения правил, по тексту **цитирование в русском языке** должно оформляться как обособленная кавычками в начале и конце фразы со ссылкой на то, откуда она позаимствована. Однако следует отметить, что использование при цитировании литературных текстов кавычек – это только дань традиции, правила орфографии, способ обособления цитаты от мыслей автора, но не требование закона.

Все вроде бы просто и понятно. Но только до того момента, пока не попытаться ответить на вопрос, что означает «цитирование» и каков «объем, оправданный целью цитирования».

Итак, что такое цитирование. Седьмое издание Словаря иностранных слов, выпущенного издательством «Русский язык» в 1979 году дает следующее определение: «Цитата – (*лат. Citatum/citare* – приводить, провозглашать) – дословная выдержка из какого-л. текста, сочинения или дословно приводимые чьи-л. слова».

Чем же цитирование отличается от копирования (воспроизведения)?

Когда произведение копируется, то заполняются пробелы в собственном произведении (идеи, художественные приемы) за счет чужого.

Цитирование, напротив, это указание на чужое мнение, подтверждающие или противоречащее Вашим выводам, способам художественного решения той или иной проблемы. Помимо указанной разницы между цитированием и частичным копированием чужих объектов авторского права, закон еще ограничивает цели цитирования и указывает, что цитирование должно быть разумным, не должно переходить из категории цитирования в категорию копирования и незаконного использования чужого объекта авторского права (пусть и в части) – «в объеме, оправданном целью цитирования».

Итак, практика применения выражения «объем, оправданный целью цитирования» не выражается в конкретных цифрах: 20%, 60% или 80%. Так, Верховный суд указал «цитиро-

вание производится для иллюстрации, подтверждения или опровержения высказываний автора, допустимо в указанных в Законе целях (научных, критических, информационных целях и в обзорах печати), только из обнародованных произведений и в объеме, оправданном целью цитирования» (Определение ВС РФ № 78-Г03-77 от 05.12.2003 г.). Таким образом, можно сделать вывод, что непринципиально важен сам объем цитирования. Важно то, сохранится ли Ваше произведение как тот материал, что доводит до своей аудитории Ваши мысли, идеи, чувства, если из него убрать цитирование.

Необходимо ли получать согласие автора (правообладателя) при использовании (например, фотографировании) произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения?

Статья 1276 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что 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, за исключением случаев, когда **изображение произведения таким способом является основным объектом этого воспроизведения (1)**, сообщения в эфир или по кабелю либо когда изображение произведения **используется в коммерческих целях (2)**.

Несмотря на наличие в самой норме права разрешения на свободное использование (без согласия автора и без выплаты вознаграждения) произведения, присутствие двух исключений фактически лишает это разрешение всякого смысла.

Первое исключение состоит в том, что свободно используемое произведение не должно быть основным объектом воспроизведения, передачи по телевидению или по кабелю. Значит, оно может быть только не основным объектом, т. е. «фоном».

Именно на фоне такого свободно используемого произведения может быть сделана фотография, видеозапись, осуществлена телевизионная или кабельная трансляция.

Второе ограничение состоит в том, что изображение свободно используемого произведения не должно использоваться в коммерческих целях.

Следует отметить, что приведенные толкования содержания исключения носят теоретический, а не практический характер. В каждом конкретном случае вопрос определения, выступает ли произведение фоном или важной неотъемлемой частью нового произведения, носит во многом субъективный характер.

На практике данные исключения существенно ограничивают возможность реализации такого права как «свобода панорамы».

Свобода панорамы – это возможность фотографировать, снимать на видео, зарисовывать и иным способом фиксировать внешний вид тех защищённых авторскими правами объектов, которые находятся в открытых для свободного посещения местах или видимы из таких мест, т. е. зданий, памятников, мостов, интерьеров станций метро и т. д. Также свобода панорамы подразумевает отсутствие каких-либо ограничений со стороны авторов произведений на изготовление, распространение и публичную демонстрацию подобных изображений.

Свобода панорамы закреплена в законодательстве 52 стран мира (в частности, это такие страны, как Австралия, Австрия, Алжир, Бангладеш, Белиз, Боливия, Бразилия, Великобритания, Венгрия, Венесуэла, Вьетнам, Гватемала, Германия, Гонконг, Дания, Египет, Израиль, Индия, Ирландия, Испания, Канада, Кения, Китай, Колумбия, Коста-Рика, Лихтенштейн, Малайзия, Мексика, Нидерланды, Новая Зеландия, Норвегия, Пакистан, Парагвай, Перу, Польша, Португалия, Северная Корея, Сербия, Сингапур, Словакия, Таиланд, Тунис, Турция, Финляндия, Хорватия, Чехия, Швейцария, Швеция, Эквадор, Южная Корея, Ямайка, Япония).

В России же *свобода панорамы* отсутствует. Фактически признать, что произведение, например, при фотографировании, являлось основой части нового произведения, можно в отношении любой фотографии. Даже любительского снимка, сделанного во время туристической поездки и выложенного в Интернет.

Так, например, кандидат в депутаты С. подал заявление о снятии с регистрации кандидата в депутаты К. из-за использования в ходе предвыборной кампании фотографии с изображением кандидата на фоне городской скульптуры. Как выяснилось позже, исключительные права на использование этой скульптуры не были переданы городу при передаче самого материального объекта в собственность муниципального образования. Суд признал данную фотографию нарушением законодательства о выборах и снял кандидата с регистрации.

Избежать таких претензий со стороны автора (правообладателя) можно только одним способом – не воспроизводить произведение панорамным способом, то есть полностью. Использование при фотографировании или иной визуальной передаче части произведения позволяет избежать претензии со стороны автора. Если будет использована только часть произведения, то можно приводить в качестве дополнительных доводов о свободном использовании произведения, открытого для свободного доступа, и иные случаи, когда допускается свободное использование произведения (например, цитирование, использование в информационных целях).

Что такое переработка произведения или Как еще могут быть связаны Арнольд Шварценеггер и Конан Варвар?

Переработка произведения является одним из наиболее загадочных и неоднозначных в законодательстве способов

трансформации авторских прав, в том числе исключительных (имущественных) прав.

С точки зрения «буквы» закона, *переработка произведения* предполагает создание нового (производного) произведения на основе уже существующего.

Этот процесс включает в себя:

➤ создание нового (но основанного на оригинальном) произведения. При этом не считается переработкой переделывание сообщений о фактах или событиях, публикующихся, как правило, в средствах массовой информации;

➤ необходимость получения письменного (в виде договора) согласия автора оригинального произведения для его переработки.

Понятие *переработки* развивалось как допустимые способы использования чужих произведений и изменения произведения до нового. Но уже в первой половине XIX века было замечено, что каждый вид произведения может иметь собственные критерии нового произведения и возможностей заимствования. Использование части произведения, его названия, персонажа произведения вполне может быть признаком производного произведения в пределах одного вида. Например, Роберт Говард создал образ Конана, непобедимого киммерийца, но сам успел написать лишь несколько книг, посвященных его приключениям. Над доработкой мифа о великом киммерийце потрудились после его смерти немало других писателей, создав несколько циклов романов о приключениях Конана. Тогда как «Мона Лиза» Да Винчи и «Давид» Микеланджело, хотя и озаменовали собой вершины классического европейского искусства, но стали основой для бесконечных трансформаций для разрушения мифа о богочеловеке, который они прославляли.

Переработкой произведения считается создание произведений с заимствованием из других произведений не только в рамках одного вида творчества (например, литературы). Закон считает переработкой и межвидовое заимствование. Например, создание картины на основе литературного источника. Однако межвидовую переработку необходимо отличать от

исполнения (например, исполнение А. Шварценеггером роли Конана в кино), право на которое защищается законодательством о смежных правах.

Если осуществляется межвидовая *переработка произведения*, то часть произведения, созданная в литературной форме и переведенная в изобразительную форму, считается самостоятельным использованием и может использоваться независимо от его литературной основы.

В пределах одного вида *переработка произведения* может осуществляться в форме *адаптации* или *интерпретации* (*ремейка*), в форме продолжения (*сиквел*), в форме произведения, повествующего о событиях ранее дат произведения (*приквел*).

Отличительным признаком *переработки* является обязательное заимствование охраняемых частей формы произведения. При этом не будет считаться переработкой заимствование неохранных частей. Например, содержание (сюжет) литературного произведения является его неохранным частью и может быть легко использован при создании другого независимого произведения, поскольку создается в иной объективной форме. При этом заимствование следует отличать от *цитирования* (буквальное воспроизведение части другого произведения), которое требует обязательного указания на автора.

Особыми видами переработки в рамках одного вида произведения являются: *творческий перевод* и *пародия* или *карикатура* на основное произведение.

При этом *переработку* необходимо отличать от *доработки*. В связи с отсутствием нормативного регулирования остается без однозначного ответа вопрос о разнице между доработкой и переработкой. *Доработка* касается только незначительных изменений произведения. Хотя для точности понятия «доработка» необходимо было бы ограничить ее процент и предложить расчет объема переработки. Но в любом случае можно считать, что понятие значительности изменений ограничивается минимум 50%, но может быть и меньше. Все зависит от значимости допущенных изменений для всего произведения в целом.

Чем отличается редакторская правка от переработки произведения?

На практике часто возникает вопрос о возможности и пределах редакторской правки авторских текстов, готовящихся к выпуску отдельным изданием или в газете, и каким образом она связана с переработкой произведения. И если для профессиональных редакторов, казалось бы, ответ очевиден, то в реальности условия проведения редакторской правки часто не соблюдаются.

Попытаемся рассмотреть точку зрения законодателя и судов на проблему соблюдения условий редакторской правки.

Прежде всего, следует отметить, что понятие «редакторской правки» законодательством не предусмотрено. Однако необходимость и целесообразность ее существования никем не оспаривается.

В теории журналистики «редакторская правка» – это одно из основных средств реализации творческих возможностей редактора. Основные задачи правки: устранение погрешностей, обнаруженных в ходе редакторского анализа, но сохранившихся после доработки рукописи автором; придание материалу наибольшего звучания; повышение четкости и ясности каждой формулировки; проверка фактического материала и избавление рукописи от неточностей; устранение недочетов структуры, языка и стиля, проведение редакционно-технической обработки рукописи.

Часть 4 Гражданского кодекса РФ дает основания понимать под «переработкой произведения» следующее:

- в результате переработки создается новое произведение;
- переработка является исключительным правом, а, значит, может отчуждаться или передаваться в пользование, поэтому необходимо получать согласие у автора произведения;
- право на переработку переходит по договору об отчуждении исключительного права или лицензионному договору (вопрос простого разрешения в письменной форме весьма спорный).

В судебной практике существует еще такое понятие как «доработка произведения», появление которого обязано личному не-

мущественному праву автора на неприкосновенность произведения. По своему содержанию это понятие близко к **редакторской работе, поскольку в результате адаптации и внесении технических правок не происходит создание нового произведения.**

Согласно Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», доработка произведения не считается его переработкой, поскольку касается только незначительных изменений произведения.

Несмотря на такое разнообразие вариантов возможностей изменения оригинального произведения, ни в одном из этих случаев не допускается произвольное изменение произведения без согласия автора.

Так, статья 1266 ГК РФ, гарантируя право автора на неприкосновенность произведения, указывает на недопустимость соответствующих изменений без определенно выраженного согласия автора.

Право на переработку произведения может быть передано только по договору об отчуждении исключительного права в полном объеме (статья 1234 ГК РФ) либо предоставлено по лицензионному договору (статья 1235 ГК РФ), а также может перейти по установленным в законе основаниям без заключения договора с правообладателем (статья 1241 ГК РФ).

Условий проведения редакторской правки в отношении авторского произведения законом не предусмотрено. Однако о недопустимости произвольной (без согласия автора) редакторской правки авторского произведения можно судить по Закону РФ «О средствах массовой информации».

Так, например, статья 57 закона о средствах массовой информации содержит перечень случаев, в которых СМИ освобождается от ответственности. И, в частности, указывается на авторские произведения, не подлежащие редактированию. Сама обязательность редактирования также подразумевается в тексте Закона о средствах массовой информации. Скорей

всего, речь идет о произведениях, созданных журналистами по трудовым договорам со СМИ или на основании авторских договоров заказа.

Возможно ли свободное (без оплаты и получения разрешения) использование произведения автора, если экземпляры этого произведения переданы в гражданский оборот?

В авторском праве (и не только в российском) существует такой принцип – *принцип исчерпания исключительных авторских прав*.

Одним из нормативных воплощений этого принципа является статья 1272 Гражданского кодекса РФ, которая звучит: «Если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, за исключением случая, предусмотренного статьей 1293 настоящего Кодекса».

И у самих авторов, и у недобросовестных потребителей результатов интеллектуальной деятельности существует предвзятое отношение к этой норме права. Сталкиваясь с ее существованием, они считают, что после опубликования (обнародования) произведения возможно его последующее неограниченное использование, в том числе путем переделывания и переработки в целях собственных творческих или иных намерений.

Какое же на самом деле содержание было вложено в этот принцип разработчиками проекта Гражданского кодекса, регулирующего вопросы авторского права?

Принцип состоит в том, что если какое-либо произведение:

1) опубликовано; 2) воплощено в каком-либо материальном носителе (оригинал, экземпляр) и 3) этот материальный носитель «распространен», т. е. продан или отчужден какому-либо

лицу, то дальнейшее распространение этого материального носителя осуществляется без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения. На юридическом языке это звучит так: исключительное право распространения такого материального носителя исчерпано.

Обратите внимание, что речь идет лишь о материальном носителе произведения, не о его содержании (контенте), то есть собственно произведении. Вопрос о том, распространяется ли «исчерпание» права на другие исключительные права произведения, должен решаться в зависимости от характера того или иного правомочия.

Так, например, возможна ли переработка произведения без согласия автора или использование собственно произведения для изготовления иных экземпляров или для публикации в других изданиях, публичное воспроизведение произведения?

Полагаем, что ответ, по крайней мере, на эти вопросы должен последовать отрицательный. Закон не устанавливает, каким образом ограничиваются или изменяются иные исключительные права на произведения, за исключением права дальнейшей свободной передачи выпущенного в оборот экземпляра или оригинала произведения без выплаты автору вознаграждения. Исключением из этого правила является такой тип произведения как оригинал произведения изобразительного искусства. При каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала произведения автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (в авторском праве это называется *право следования*).

При определении объема исключительных прав, которые были переданы при введении в оборот оригинала (экземпляра) произведения, необходимо исходить из намерений автора (обладателя исключительных прав), выраженном в выборе типа материального носителя для произведения. При этом в большинстве случаев можно будет сделать предположение – дать возможность ознакомиться с произведением, воплощенным в материальном носителе, его приобретателю лично. Видимо, к такому выводу пришли и создатели международных

конвенций и национальных законов в области авторского права. А именно, что, если иного не выражено при передаче оригинала (экземпляра) произведения в оборот, при определении объема переданных при этом исключительных прав следует исходить из типа материального носителя произведения, который введен в оборот.

Например, ...

При продаже тиража сборника стихов не следует возможность их публичного исполнения со сцены или бесконтрольное перепечатывание в иных изданиях, например, стихотворных антологиях. Сборник стихов предназначен для личного чтения или предоставления во временное пользование (аренду) библиотеками.

Экземпляр аудиовизуального произведения в зависимости от его материального носителя может быть предназначен только для личного просмотра на бытовой технике или для проката на широкую аудиторию. Правда, в последнее время в связи с изменением типа материального носителя, на котором может быть помещено аудиовизуальное произведение, эта грань стирается. В связи с чем возникла необходимость специального указания на экземплярах материального носителя аудиовизуального произведения, на какой тип аудитории или использования рассчитан данный экземпляр.

Несколько иная ситуация складывается с публичным исполнением музыкальных произведений. До недавнего времени считалась спорной ситуация: возможно ли публичное исполнение музыкальных произведений, правомерно введенных в гражданский оборот (например, в кафе или танцевальных площадках.) Судебная практика дала однозначный ответ на этот вопрос: если при введении музыкального произведения в оборот не указано иного, то использование оригинала (экземпляра) музыкального произведения предназначено только для личного использования.

ГЛАВА 3.

КАК ПРАВИЛЬНО ОФОРМИТЬ ПЕРЕДАЧУ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ НА ПРОИЗВЕДЕНИЕ?

Как лучше распорядиться своими исключительными правами на произведение?

Законодательство об авторском праве содержит три основные формы передачи исключительных прав автором: (1) договор об отчуждении исключительного права на произведение, (2) лицензионный договор о предоставлении права использования произведения, (3) договор авторского заказа. Создание «служебных произведений» при выполнении автором своих трудовых обязанностей фактически не предполагает свободы выбора автора по распоряжению своими исключительными правами. Поэтому использование служебных произведений и защита прав автора на такие произведения требуют отдельного рассмотрения.

1. По *договору об отчуждении исключительного права* на произведение автор или иной правообладатель передает принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права.

Что означает это для автора? Лицо, которому переданы исключительные права на произведение, может единолично использовать произведение любыми способами, на любой территории в течение всего срока действия исключительных прав (в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти).

Аргументы «За»: Автор имеет право на получение вознаграждения от каждого способа использования его права и не несет расходов по защите своих прав.

Аргументы «Против»: Но автор теряет право на использование этого произведения без согласия нового владельца исключительных прав, в том числе в составе других своих произведений.

2. По *лицензионному договору* лицензиар, обладатель исключительных прав на произведение (как правило, автор), предоставляет лицензиату право использования этого произведения в установленных договором пределах. Лицензионные договоры могут быть исключительными или неисключительными. При заключении исключительного лицензионного договора не допускается передача произведения для использования теми же способами и на той же территории иными лицами, тогда как при заключении неисключительного договора такая возможность существует.

Что означает это для автора? Лицензионным договором устанавливаются пределы использования произведения иным лицом (например, по способам использования, по территории использования произведения, по времени использования произведения, по количеству лиц, которые одновременно могут использовать произведение одними и теми же способами).

Аргументы «За»: Автор имеет право на получение вознаграждения от каждого способа его использования.

Аргументы «Против»: Но при наличии ограничений на его использование размер этих вознаграждений, как правило, значительно меньше, чем при отчуждении исключительных прав в полном объеме. Кроме того, автор вынужден будет нести расходы по защите своих прав.

Аргументы «За»: Однако автор может продолжать использовать произведение или передавать произведение для его использования другим лицам в зависимости от ограничений, установленных лицензионным договором (например, по истечении определенного срока, на другой территории или в составе другого произведения).

3. По *договору авторского заказа* автор обязуется по заказу создать произведение науки, литературы или искусства. Договором авторского заказа может быть предусмотрено от-

чуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах.

Что означает это для автора?

Аргументы «За»: Заключение автором договора авторского заказа не означает, что автор автоматически утрачивает все права на созданное им произведение. Для передачи исключительных прав на произведение в договор заказа должны быть включены либо условия об отчуждении исключительного права, либо условия о передаче исключительного права в пользование. Только в этом случае исключительные права на произведение переходят его заказчику. Таким образом, вознаграждения автора по договору авторского заказа не ограничиваются только выплатой гонорара при его создании, а должны быть предусмотрены выплаты гонораров за каждый способ использования произведения в дальнейшем.

Аргументы «Против»: При заключении договора авторского заказа автору затруднительно определить перспективы использования еще не созданного произведения.

Как подтвердить передачу прав (исключительных) на произведение?

Сразу следует оговориться, что в законодательстве выделяются три группы прав, которые возникают в связи с созданием произведения:

➤ Неимущественные и иные права на произведение (право авторства, право на обнародование произведения, права на неприкосновенность произведения, право автора на имя, право следования, право доступа, право на отзыв).

➤ Исключительные права (права использования произведения и распоряжения исключительными правами на произведение).

➤ Права собственности на материальный носитель, в котором выражено произведение.

Статья 1228 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы.

Статья 1227 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации. Исключением является случай, когда оригинал произведения (картина, оригинал рукописи, другое) передается в собственность какому-то лицу собственником, не являющимся автором произведения. В этом случае вместе с правом собственности на оригинал произведения переходят в распоряжение нового собственника и исключительные права.

Законодательство (ст.ст. 1233 – 1241 ГК РФ) предусматривает следующие случаи распоряжения исключительными правами на произведение:

➤ отчуждением по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права). Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в случаях, предусмотренных законом (как правило, это касается только промышленной интеллектуальной собственности). Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора;

➤ предоставлением другому лицу права использования произведения в установленных договором пределах (лицензионный договор). Лицензионный договор заключается в письменной форме;

➤ любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, например, путем наследования, реорганизации юридического лица, при обращении взыскания на имущество правообладателя, другое.

Самое важное, на что следует обратить внимание. То, что законодатель устанавливает особые гарантии защиты для авто-

ра произведения: передача исключительных прав на произведение может осуществляться, как правило, на основании специального письменного соглашения. Соответственно, никакая передача автором произведения (вне зависимости от того, оригинал это или копия), в том числе с дарственными надписями, не может влечь за собой передачу исключительных прав на его использование или их отчуждение. Для передачи исключительных прав на произведение необходимо явно выраженное согласие автора в письменной форме.

Иная ситуация складывается с обладателями исключительных прав на произведение, не являющихся авторами. Закон устанавливает, что в случае передачи ими оригинала произведения передаются и исключительные права на него, если договором о передаче оригинала произведения не устанавливается иное. При этом заключение самого договора в письменной форме не требуется, достаточно передачи самого оригинала произведения. Законодатель относится к обладателям исключительных прав как к профессиональным потребителям, которые осознают ценность вещи, являющейся произведением, и которые, в отличие от автора, не смогут воспроизвести еще одну копию произведения в случае утраты ими оригинала. Поэтому таким обладателям исключительных прав следует оформлять передачу оригинала произведения в письменной форме, в которой следует специально оговаривать вопрос передачи исключительных прав на произведение.

Какие существуют особенности использования и распоряжения авторскими правами на служебное произведение (произведение, созданное в процессе трудовых отношений)?

Основным правилом, связанным с использованием авторских прав на произведение, созданное в рамках выполнения служебного задания, является то, что исключительные права на его использование принадлежат работодателю. При этом за работником продолжают сохраняться так называемые лич-

ные неимущественные права: право именоваться автором произведения, право на защиту своей репутации. Однако, 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 (работнику).

Договором найма работника может быть оговорено иное, то есть сохранение исключительного права на произведение за работником.

Презумпция перехода к работодателю исключительных авторских прав на использование служебных произведений должна применяться и к трудовым договорам, заключенным до 3 августа 1993 года, если эти договоры продолжали действовать после 2 августа 1993 года и сами служебные произведения были созданы после 2 августа 1993 года.

В отношении служебных произведений, созданных до 3 августа 1993 года, следует считать, что все исключительные авторские права на использование таких произведений принадлежат работодателю.

Однако, если произведение было создано работником, хотя и в рамках своих должностных обязанностей, но при отсутствии служебного задания на его создание, то исключительные права на него будут принадлежать работнику, и его использование должно будет осуществляться по усмотрению автора.

В любом случае, остаются ли исключительные права за работником или работодателем, работник будет иметь право на получение дополнительного дохода за каждый вид использования произведения. Правда, в случае принадлежности исключительных прав на созданное произведение работодателю последний будет сам определять размер этих дополнительных выплат, а в случае спора – суд.

Переходят ли авторские права по наследству?

Авторские права состоят из двух видов прав: *исключительные (имущественные) и личные неимущественные.*

Личные неимущественные права (право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения) по наследству не переходят. **Исключительные права, напротив, могут передаваться по наследству.** Исключительные права наследуются не только за автором, но и за правообладателем.

Наследование исключительных прав на произведение **может осуществляться по завещанию или по закону.**

Общий срок принятия наследства – 6 месяцев со дня открытия наследства. Как правило, это день смерти наследодателя (в этом случае лица, которому принадлежали исключительные права на произведение).

Исключительные авторские права действуют **в течение 70 лет после смерти автора.** После этого произведение переходит в общественное достояние. Произведения, перешедшие в общественное достояние, **могут использоваться любыми лицами свободно.**

Наследство можно принять **путем подачи заявления о принятии наследства** нотариусу в течение 6 месяцев со дня открытия наследства или **путем фактического принятия наследства.**

Фактическим принятием наследства считается использование любого имущества или имущественных прав, принадлежащих наследодателю. При этом необязательно, что использование должно касаться именно авторских прав. Использование любой части имущества означает, что Вы приняли имущество в том объеме, в котором оно существовало на день открытия наследства, то есть на день смерти наследодателя. Использование имущества или имущественных прав может считаться как оплата коммунальных платежей за квартиру, которая принадлежала наследодателю, так и выпуск дисков с записями

наследодателя (аудиокниг, песен и т.д.), создание сайта, посвященного творчеству автора.

Необходимо иметь в виду, что переход по наследству самих результатов творческой деятельности не означает переход по наследству исключительных прав на них. Право собственности на вещи и исключительные права на произведение независимы друг от друга. **Наследниками вещи и наследниками исключительных авторских прав могут быть разные лица.**

Следует также отметить, что неимущественные авторские права по наследству не переходят, но наследники автора могут осуществлять охрану его неимущественных прав. А именно: обращаться с требованием об устранении нарушений этих прав к лицам, которые их нарушают (например, искажают замысел автора при использовании произведения или порочат его творческие замыслы), или в суд.

ГЛАВА 4.

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Возникают ли авторские права на произведения, созданные в рамках учебного процесса?

Под произведениями, созданными в рамках учебного процесса, здесь понимаются учебные работы, созданные студентами, слушателями, проходящими обучение в рамках образовательной программы в одном из образовательных учреждений.

Вопрос о правовой охране данного вида произведений не нашел специального отражения в законодательстве, поэтому можно сделать вывод, что на такие произведения распространяются общие требования законодательства об авторском праве.

Однако таков лишь общий подход к данному рода произведениям.

Основной спорный момент, возникающий в отношении учебных работ, связан с возможностью признания за ними правового статуса произведения, точнее, степени творческого вклада обучающегося в создание учебной работы. Как правило, учебные работы создаются с целью проверки овладения обучающимся теми навыками, которые стремилась привить ему образовательная программа, и при создании учебной работы от него, в первую очередь, требуется доказать успешность овладения этими навыками. Кроме того, учебная работа создается под контролем специального руководителя, что создает дополнительные затруднения в определении принадлежности общего замысла учебной работы.

Таким образом, если учебная работа является результатом самостоятельных творческих усилий обучающегося (содержание учебной работы является новым аспектом рассмотрения

существующей в науке проблемы, углубляет существующие исследования на эту тему, либо иным образом позволяет оценить ее творческий характер), то в отношении нее действуют все положения законодательства об авторском праве. Порой определить творческий характер учебной работы можно только путем проведения экспертизы силами специалистов в той области, в которой была создана данная учебная работа.

Попытки правоприменительной практики использовать в отношении учебных работ положения закона, касающиеся служебных работ, в данном случае представляются безосновательными, поскольку не соблюдается принцип предварительной оплаты этих работ, как это бывает в отношении служебных произведений.

Можно ли защитить слоган с помощью авторского права?

Удачно сформулированный девиз, образное название проекта, организации, ставшее нарицательным, коммерчески успешным, часто становится предметом зависти конкурентов и даже других лиц, не претендующих на этот статус, но умеющих ценить красоту слова.

Какие способы защиты слогана предлагает закон?

Фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение, эмблема некоммерческих организаций и символика общественных объединений.

Попытаемся понять, насколько эти способы обеспечивают защиту такой форме привлечения общественного внимания как слоган.

Фирменное наименование юридического лица (статья 1473 Гражданского кодекса РФ) – это указание на **организационно-правовую форму** и **собственно наименование юридического лица**, являющегося **коммерческой организацией**. Фирменное наименование не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Фирменное наименование

указывается в **учредительных документах** и включается в **единый государственный реестр юридических лиц** при государственной регистрации юридического лица.

Например: **Общество с ограниченной ответственностью «Русский размер».**

Товарный знак (статья 1477 Гражданского кодекса РФ) – обозначение, служащее для **индивидуализации товаров** юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Товарный знак подлежит **государственной регистрации** в уполномоченном органе (**Роспатенте**) и удостоверяется **свидетельством** на товарный знак.

Например: 

Знак обслуживания – обозначение, служащее для **индивидуализации выполняемых** юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями **работ** или **оказываемых** ими **услуг**. Очень похоже по своему назначению на товарный знак, но только используется для обозначения работ и услуг. Например, для услуг химчистки.

Наименование места происхождения товара (статья 1516 Гражданского кодекса РФ) – **обозначение**, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное **наименование** страны, городского или сельского поселения, местности или другого **географического объекта**, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются **характерными** для данного географического объекта **природными условиями** и (или) **людскими факторами**.

Например: **Оренбургский платок.**

Коммерческое обозначение (статья 1538 Гражданского кодекса РФ) – обозначение для **индивидуализации** принадлежащих **лицам**, осуществляющим **предпринимательскую деятельность**, торговых, промышленных и других **предприятий**,

не являющееся фирменным наименованием и не подлежащее обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Коммерческое обозначение указывается на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Например: **Компания «РУССКИЙ РАЗМЕР».**

Эмблема некоммерческих организаций и символика общественных объединений представляют собой визуальное обозначение для индивидуализации некоммерческих организаций при осуществлении некоммерческой деятельности. Они не включены в состав форм защиты интеллектуальной собственности. Однако закон возлагает обязанность на некоммерческую организацию осуществить регистрацию в уполномоченном органе (Минюсте России). Регистрации точно такой же эмблемы другой некоммерческой организацией не допускается. Следовательно, эмблема и символика тоже представляют собой хоть и неполную, но защиту от их несанкционированного использования.

Эти формы охраны интеллектуальной собственности, как правило, связаны между собой и являются составными частями друг друга.

Например, фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться обладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения, товарного знака и знака обслуживания. Коммерческое обозначение также может быть использовано в товарном знаке.

Таким образом, можно сделать вывод, что законодательство не предусматривает специальной формы защиты для такого результата интеллектуальной деятельности как слоган. Слоган может входить в качестве составной части в коммерческое обозначение, фирменное наименование или знак обслуживания, но отдельно этими способами защиты не охраняется. А, значит, правовая охрана слогана обеспечивается, как и традиционные произведения (например, роман, картина, фотография), нормами авторского права. Поэтому для введения слогана

в информационный оборот целесообразно связать его с иными формами защиты интеллектуальной собственности (фирменным наименованием, товарным знаком), чтобы обеспечить подтверждение принадлежности этого произведения конкретному владельцу. Но следует подчеркнуть, что слоган должен быть настолько самостоятельным, чтобы он был легко узнаваемым без употребления фирменного наименования, коммерческого обозначения, наименования места происхождения товара.

Например:  *Размер имеет значение.*

Можно ли в настоящее время обеспечить защиту своих авторских прав при размещении авторской работы в Интернете?

На использование авторских произведений в Интернете распространяются общие положения законодательства об авторском праве. Использование произведения в Интернете осуществляется в рамках тех имущественных прав автора, которые уже закреплены в законе об авторском праве. Таким образом, даже отсутствие соответствующих новаций в современном российском законодательстве об авторском праве не лишает возможности авторов обеспечить защиту своих прав существующими в законодательстве способами.

И все-таки основные затруднения при обеспечении защиты авторских прав в Интернете связаны с установлением факта нарушения авторских прав. В настоящее время такой возможностью располагают нотариусы, имеющие специальное программное обеспечение и предлагающие свои услуги по установлению таких фактов. Например, для обращения в суд.

Относится ли фотография к числу произведений, охраняемых авторским правом?

Вопросы, возникающие в связи с отнесением фотографий к числу произведений, охраняемых авторским правом, суще-

ствуют до сих пор. Так, несмотря на прямое указание в статье 1259 ГК РФ на включение «фотографических произведений и произведений, полученных способами, аналогичными фотографии», в число произведений, являющихся объектами авторского права, некоторые российские судьи до сих пор выражают удивление при попытке фотографов отстоять свои права.

В результате влияния различных противоречивых подходов даже Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений хотя и признает охраняемость фотографических работ авторским правом, но в статье 7 (4) предусматривает установление сокращенных сроков охраны фотографических произведений по сравнению с общим сроком авторско-правовой охраны (при единственном ограничении – срок охраны не должен составлять менее 25 лет со времени создания фотопроизведения).

Возможность установления национальными законодательствами неблагоприятного для фотохудожников исключения в части сроков охраны предусматривает также статья 12 Соглашения ТРИПС (Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности), входящего в пакет документов о создании Всемирной торговой организации (ВТО).

Нельзя не отметить, что постепенно ситуация меняется. Так, новый Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) об авторском праве 1996 года предусматривает (статья 3), что его участниками не должны применяться никакие ограничения сроков охраны в отношении фотографических произведений. Аналогичные положения закреплены в Директиве Европейского Союза от 29.10.1993 г. «Об унификации сроков охраны авторского права и некоторых смежных прав».

Вправе ли музей ограничивать воспроизведение хранящихся в нем произведений искусства, в том числе путем фотографии?

Крупные музеи, как правило, экспонируют произведения, срок действия авторского права на которые давно истек. По-

этому для таких музеев, как Эрмитаж, Русский музей, Петропавловская крепость, проблемы авторского права не так актуальны. Если картина Репина хранится в Русском музее, и срок действия авторского имущественного права на картину истек, то никто, в том числе и музей, не обладает исключительным правом разрешать или запрещать воспроизведение и распространение репродукций данной картины.

Если же срок действия авторского права еще не истек, то музей является, прежде всего, собственником материального носителя произведения. На этом полномочия музея исчерпываются, если только договор музея с автором не предусматривает иное, а, как правило, иное не предусматривается, то есть музей не имеет право издавать репродукции картины или тиражировать ее другим образом. Тот факт, что музей экспонирует картину, авторского права не касается, т.к. оно принадлежит автору или правообладателю, к которому оно перешло по договору, по наследству и т.д.

С другой стороны, музей имеет право запретить доступ к экспонатам, которые как материальные объекты принадлежат в лице музея государству на праве собственности. Как и любой человек, в доме которого висит принадлежащая ему картина, администрация может допустить или не допустить к ней человека с фотоаппаратом, кинокамерой. Кроме того, музей, как хранитель доверенной ему государством собственности, обязан заботиться о сохранности экспонатов, и если воспроизведение (фотографирование, например) приносит вред картинам или фрескам, его администрация вправе запретить пересъемку экспонатов. Скажем, раньше, когда фотографы пользовались магниевыми вспышками, действительно опасными для живописных полотен, пересъемка была запрещена.

Что касается права музея брать плату за фотографирование, съемку на камеру и т.д., как и за само посещение музея, то в целом надо помнить, что каждый посетитель при входе в музей как бы заключает с ним договор, согласно которому посетитель обязан подчиняться внутренним правилам музея, скажем, не трогать или не фотографировать экспонаты. За это музей обеспечивает ему ряд услуг: доступ к коллекциям, раз-

решение фотографировать, и взимает за это плату. Входной билет является материальным выражением такого договора.

Если же репродукция (копия, снимок) картины уже сделана, и доступа к фондам музея не требуется, то при дальнейшем воспроизведении данной копии вступают в силу авторские права автора копии (снимка и т.д.), которые необходимо соблюдать. Автору копии (снимка) необходимо, однако, уметь доказать:

а) что воспроизведение носило творческий характер и, следовательно, является произведением искусства, и

б) что именно его копия (снимок, репродукция) была использована для дальнейшего воспроизведения. Однако музея это уже не касается и принадлежит к области отношений между фотографом и, скажем, издателем. Просить у музея разрешения воспроизводить далее и распространять такую копию предмета искусства по закону нет необходимости.

Возможно ли копирование произведений, хранящихся в библиотеках?

В российских библиотеках порой возникают сложности с проведением работ по репродуцированию и электронному копированию произведений, хранящихся в фондах библиотек.

Статья 1270 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение... в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение). А значит, копирование произведений, срок действия авторских прав на которые не истек, можно производить только с согласия авторов.

Однако есть нормы законодательства, допускающие исключение из этого правила.

Так, в соответствии со статьей 1273 ГК РФ, свободное воспроизведение произведения в личных целях допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения.

В соответствии со статьей 1274 ГК РФ, допускается свободное использование произведения без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

➤ в информационных, научных, учебных или культурных целях;

➤ копирование части произведения с целью цитирования.

Но в отношении полного копирования произведения законодательство устанавливает косвенный запрет. В случае, когда библиотека предоставляет экземпляры произведений, правомерно введенные в гражданский оборот, во временное безвозмездное пользование, такое пользование допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения. При этом выраженные в цифровой форме экземпляры произведений, предоставляемые библиотеками во временное безвозмездное пользование, в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме.

Статья 1275 ГК РФ допускает исключение из этого правила в отношении библиотек и архивов для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения и для предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим их по каким-либо причинам из своих фондов, а также по запросам граждан для использования в учебных или научных целях, а также образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

Следует отметить, что законодательство допускает исключения при таком способе копирования как репродуцирование. Под репродуцированием (репрографическим воспроизведением) понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания. При этом репродуцирование не включает воспроизведение произведения или хранение его копий в

электронной (в том числе в цифровой), оптической или иной машиночитаемой форме, кроме случаев создания с помощью технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования. При проведении репродуцирования библиотека должна строго фиксировать, какая информация в целях цитирования была скопирована данным читателем и в момент копирования должна контролировать разумность объема копируемого читателем материала в целях цитирования.

Таким образом,

1. В статье 1273 Гражданского кодекса есть общее правило, которое позволяет гражданам создавать копии произведений, выраженных в цифровой и нецифровой (бумажной) форме, в любой форме (как цифровой, так и нецифровой), за исключением копирования книг в полном объеме, что позволяет читателю самостоятельно как копировать произведения, так и фотографировать (в том числе на цифровой фотоаппарат).

2. Статья 1274 Гражданского кодекса вводит специальное правило, которое запрещает создавать цифровые копии с произведений, выраженных в цифровой форме и предоставленных гражданину библиотекой, что запрещает читателю библиотеки создавать копию цифрового файла, но позволяет создать репродуцированную копию (на бумажном носителе).

3. Статья 1275 Гражданского кодекса уточняет возможности копирования библиотекам (не гражданам, а именно библиотекам) осуществлять копирование статей и частей книг для их читателей.

Но здесь следует учитывать, что ст. 1273 Гражданского кодекса, позволяющая самим гражданам осуществлять воспроизведение, распространяется **только на обнародованные произведения**. Обнародованным считается произведение, которое стало доступным для всеобщего сведения путем опубликования, размещения в Интернете, публичного показа и т.д. (ст. 1268 Гражданского кодекса).

ГЛАВА 5.

КАК ЗАЩИЩАТЬ АВТОРСКИЕ ПРАВА?

Какие меры защиты авторских прав предусмотрены в законодательстве?

В статье 1252 ГК РФ предусмотрены следующие требования, с которыми автор может обратиться к нарушителю его прав:

- признание прав;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (примером прекращения действий, составляющих правонарушение или создающих угрозу правонарушения, может служить запрет рекламы, предложение продажи экземпляров, запрет продажи, допечатка тиража и т.п.);
- возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- изъятие материального носителя;
- публикация решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя;
- взыскание компенсации в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения;
- выплата компенсации в сумме от 10 000 рублей до 5 000 000 рублей, определяемой по усмотрению суда или арбитражного суда.

Если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, суд может принять решение о ликвидации такого

юридического лица по требованию прокурора. Если такие нарушения совершает индивидуальный предприниматель, его деятельность в качестве такового может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

К иным мерам защиты может быть отнесена компенсация морального вреда. Однако следует помнить, что требование о компенсации морального вреда нужно применять лишь в тех случаях, когда нарушены какие-либо личные неимущественные права. Это могут быть как личные неимущественные права автора (право на авторство, право на защиту от искажений), так и другие личные неимущественные права, прямо не связанные с ними (право на честь и достоинство, право на здоровье и другие). Например, редактор издательства, опубликовавшего без согласия автора его произведение, в грубой форме отказался от удовлетворения его законных требований. Вследствие этого автор испытал сильный эмоциональный шок, отразившийся на состоянии его здоровья, что, в свою очередь, может послужить основанием для обращения в суд или непосредственно к нарушителю с требованием о компенсации морального вреда.

С требованиями о защите своих прав могут обращаться не только сам автор, но и те лица, которые пользуются этими правами на законном основании (наследники, пользователи по договору и другие лица).

Помимо гражданско-правовых мер защиты авторских прав, перечисленных выше, существуют меры защиты авторских прав, закрепленные в Уголовном кодексе РФ и Кодексе РФ об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 146 Уголовного кодекса РФ, незаконное использование объектов авторского права, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб, наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей, или в размере заработной платы, или иного дохода осужденного гражданина за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного гражданина за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Если те же деяния совершены неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, то наказание предусмотрено в виде лишения 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.

В соответствии со статьей 7.12. Кодекса РФ об административных правонарушениях, основанием для привлечения к административной ответственности могут стать ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если:

- эти экземпляры являются контрафактными ИЛИ
- на них указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав ИЛИ
- иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода.

Это 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 – от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей с конфискацией кон-

трафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на юридических лиц – 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.

В каких случаях можно обратиться в суд за защитой авторских прав?

Автор или иное лицо, являющееся владельцем авторских прав, может обратиться в суд за защитой авторских прав вне зависимости от того, связано ли нарушение с неисполнением обязательств по лицензионному договору или является незаконным использованием авторских прав.

Правом на обращение в суд в связи с нарушением авторских прав обладают: гражданин, достигший возраста 18 лет, и юридическое лицо, которым авторские права принадлежат на законном основании.

Гражданин имеет право представлять свои интересы в суде как лично, так и через представителя. Наличие специального образования у представителя не требуется. Однако для обеспечения защиты интересов гражданина желательно наличие у представителя профессионального юридического образования.

Каким образом следует обращаться в суд за защитой авторских прав?

Для обращения в суд необходимо оформить исковое заявление по определенной форме. Исковое заявление подается обязательно в письменном виде и должно содержать следующие обязательные сведения:

В правом верхнем углу указываются:

1) наименование суда, в который подается заявление;

2) наименование истца, его место жительства или, если истцом является юридическое лицо, его место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

3) наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является юридическое лицо, его место нахождения.

В тексте заявления указываются:

4) обстоятельства, на которых истец основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства;

5) в чем заключаются нарушение или угроза нарушения прав, свобод или охраняемых законом интересов истца и его требования;

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Заявление подписывается истцом или его представителем. К исковому заявлению, поданному представителем, должна быть приложена доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя. Кроме того, исковое заявление должно отражать особенности того спора, о котором будет идти речь в судебном заседании (образец искового заявления см. в Приложении).

Крайне важное значение для правильного разрешения спора имеет четкое указание обстоятельств, на которых истец основывает свое исковое требование к ответчику. Речь идет об обстоятельствах, послуживших поводом для обращения в суд. В заявлении следует указать не только эти обстоятельства, но также и факты, которые подтвердят наличие этих обстоятельств. К таким фактам относятся: свидетельские показания, разного рода документы, заключение эксперта, вещественные доказательства.

Основную сложность в споре, возникающем в связи с защитой авторских прав, составляет необходимость подтвердить принадлежность прав авторства на произведение, использование которого является предметом спора. Например, молодой автор принес в издательство рассказ для публикации, но ему было отказано в связи с малохудожественностью его произведения. Через некоторое время он узнает, что его рассказ был опубликован в сборнике, изданном этим издательством, под другим именем. Никто, кроме самого автора и издателя, не был знаком с этим рассказом. В соответствии с действующим законодательством, установлена презумпция авторства, основанная на том, что автором считается лицо, которое указано в качестве такового на оригинале или экземпляре произведения. Трудности в доказывании авторства этого молодого человека будут определяться дополнительными обстоятельствами: наличие у него других произведений, которые либо опубликованы, либо принадлежность их авторства не оспаривается; наличие других произведений у того лица, под именем которого было опубликовано спорное произведение; и другими. Тем не менее, доказывание авторства спорного произведения будет осложнено необходимостью назначения экспертизы, приглашением свидетелей, что значительно увеличит длительность судебного процесса. Несколько более простая ситуация с доказыванием авторства в других сферах искусства. Например, в художественной фотографии и живописи, где оригинал произведения неотъемлемо связан с самим произведением. В этих случаях достаточным подтверждением авторства произведения будет служить наличие на нем имени или псевдонима автора, сделанных его рукой. Однако наиболее надежным доказательством авторства произведения является депонирование экземпляра произведения. Автор может произвести депонирование произведения у нотариуса, в уполномоченных организациях. В случаях с произведениями науки, литературы, искусства депонирование осуществляет Российское Авторское Общество (РАО). Законодательство предусматривает возможность государственной регистрации программ ЭВМ и баз данных в уполномоченном органе исполнительной власти (Роспатент). Депонирование и регистрация прав – платные услуги.

Размер оплаты зависит, в частности, от суммы, в которую заявитель оценивает регистрируемый объект.

Важное значение имеет указание в исковом заявлении требования истца к ответчику.

Если при рассмотрении дела необходимо использовать показания некоторых лиц в качестве свидетелей, то в конце искового заявления должна содержаться просьба о вызове их в суд с точным указанием этих лиц и их адресов.

При подаче искового заявления в суд истцу также необходимо представить копии искового заявления по числу ответчиков.

Необходимо ли до обращения в суд направление претензии лицу, допустившему нарушение авторских прав?

Законодательство не содержит специальных требований о соблюдении предварительного (претензионного) порядка урегулирования конфликта до направления искового заявления в суд.

Однако всегда лучше попытаться разрешить спор без судебного вмешательства, но при этом не отказываться от своих требований сразу после удовлетворения Ваших претензий, а требовать оформления отношений, возникших в связи с использованием авторских прав. Не во всех случаях это связано с оформлением большего количества документов. Например, при опубликовании произведения в средствах массовой информации достаточно получение кассового документа, подтверждающего назначение платежа как авторского гонорара.

Можно ли защитить авторские права на произведение, впервые вышедшее в свет на территории РФ, при их нарушении в других странах?

Вопрос об охране на территории других государств авторских прав на произведение, опубликованное за рубежом ли-

цом, не являющимся гражданином этой страны, решается по-разному. Более или менее единообразный подход к охране таких произведений существует на территории государств, являющихся членами международных конвенций или участниками международных договоров в области интеллектуальной собственности. В этом случае охрана произведений автора предоставляется вне зависимости от того, в каком государстве это произведение впервые увидело свет. К странам, у которых с Россией заключены договоры по вопросам авторского права, относятся Австрия, Армения, Болгария, Венгрия, Куба, Малагасийская Республика, Польша, Словакия, Чехия и Швеция. Охрана произведениям российских авторов, впервые увидевших свет на территории России после 26 мая 1973 года, предоставляется также в странах-членах Всемирной конвенции об авторском праве, а в отношении литературных и художественных произведений, впервые увидевших свет после 12 марта 1995 года – в странах, присоединившихся к Бернской конвенции.

В других странах охрана произведению предоставляется, как правило, в зависимости от двух основных принципов: гражданства автора произведения (критерий гражданства) и места первого обнародования произведения (критерий места первого обнародования). Если автор произведения, впервые увидевшего свет на территории России, не является гражданином государства, на территории которого происходит использование его произведения (издание, продажа, др.), то его произведение не будет охраняться на территории этого государства. В законодательстве некоторых стран в отношении произведений, впервые увидевших свет на территории другого государства, действует правило временного приоритета: если произведение, впервые увидевшее свет на территории одного государства, в течение определенного временного промежутка (например, 30 дней по российскому законодательству) будет обнародовано (опубликовано или выпущено в свет иным образом) на территории другого государства, то на него также будут распространяться положения законодательства этого государства об авторском праве.

ГЛАВА 6.

АВТОРСКИЕ ПРАВА В МЕЖДУНАРОДНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Какие обязанности существуют у России в связи с ратификацией международных документов в сфере авторского права? Каким образом эти обязательства реализованы в национальном законодательстве?

Бернская конвенция, учрежденная еще в конце XIX века, устанавливает очень четкие и подробные положения по охране прав авторов. Согласно этой конвенции, за авторами признается достаточно широкий объем прав. Поскольку не все страны обладали соответствующим внутренним законодательством, а присоединение к данной конвенции налагало бы на них обязанности, к выполнению которых они были не готовы, было принято решение о разработке еще одной конвенции в области авторского права. Поэтому в 1952 году была учреждена Женевская международная конвенция по авторскому праву, предполагающая гораздо менее жесткие условия для присоединения, что позволило бы многим странам включиться в систему взаимной международной охраны прав авторов, постепенно приводя свое внутреннее законодательство в соответствие с положениями Бернской конвенции.

В 1973 году, когда Верховный Совет СССР принял решение вступить в Женевскую всемирную конвенцию по авторскому праву, положения советского закона не вполне соответствовали требованиям Бернской конвенции: срок охраны авторских прав был 25 лет, для использования произведений на телевидении и радио не требовалось разрешения автора и т.д.

В 1993 году был принят новый, ныне действующий, закон об авторском праве и смежных правах, почти дословно повторяющий большинство положений Бернской конвенции, что и позволило России вступить в нее через несколько лет.

Известно, что Россия Вступила Во Всемирную Торговую Организацию (ВТО). Налагает ли это на Россию дополнительные обязательства В сфере охраны авторского права?

Да, безусловно. Условия членства во Всемирной Торговой Организации требуют больших сроков и объемов охраны интеллектуальной собственности, авторских прав в том числе.

Кроме того, ВТО требует определенной унификации законодательства в некоторых других информационных сферах, в частности, в сети Интернет.

В данный момент в соответствующих комитетах Государственной Думы Российской Федерации осуществляется доработка Гражданского кодекса РФ в сфере регулирования авторского права.

ГЛАВА 7.

КТО ПОМОГАЕТ АВТОРАМ ЗАЩИЩАТЬ ИХ ПРАВА?

Какие существуют организации, оказывающие содействие авторам в защите их прав и интересов?

Существует несколько типов организаций, помогающих авторам управлять своими правами, собирать авторское вознаграждение за использование их произведений и защищать права в случае их нарушения. Это:

- а) организации по управлению правами на коллективной основе;
- б) литературные и иные агентства;
- в) юридические организации;
- г) издательства.

Организации по управлению правами на коллективной основе относятся к некоммерческим организациям, все остальные – к коммерческим. Организации по управлению правами на коллективной основе, агентства и юридические организации, как правило, оказывают услуги авторам только по представлению их интересов в отношениях с конечными пользователями их произведений, издательствам же авторы передают свои имущественные авторские права. Таким образом, издательство выступает обладателем прав наравне с автором, однако договор с издательством может содержать пункты об оказании автору консультационных услуг в рамках договора и о представительстве прав автора одновременно с правами самого издательства в суде в случаях нарушения авторских прав.

Что представляют собой организации по управлению правами на коллективной основе?

В чем заключается управление интеллектуальными правами автора?

Организации по управлению правами на коллективной основе занимаются управлением правами авторов на коллективной основе. Они создаются в форме некоммерческих организаций. При этом они вправе заниматься коммерческой деятельностью и осуществлять использование произведений, полученных для управления на коллективной основе.

Они занимаются выдачей лицензий на пользование авторскими правами и сбором гонораров для авторов, когда авторам самим это сделать затруднительно. Организации, использующие эти права (например, радиостанции), не могут самостоятельно связаться со всеми авторами и получить все разрешения, а авторам не всегда возможно отследить все случаи использования их произведений.

Чтобы получить услуги организации по управлению правами на коллективной основе, автор должен заключить с ним договор о передаче полномочий по управлению правами, по которому эта организация уполномочена отслеживать случаи использования их произведений, выдавать лицензии на это использование, собирать авторское вознаграждение, осуществлять консультирование и защиту прав авторов от их имени в судебном порядке.

Однако в российском законодательстве есть норма, согласно которой организация по управлению правами на коллективной основе, прошедшая государственную аккредитацию, уполномочена собирать вознаграждение также для авторов, с которыми не заключены договоры на эту деятельность, но которые официально не отказались от услуг организации по управлению правами на коллективной основе.

За свои услуги организация по управлению правами на коллективной основе вычитает из собранных сумм определенный процент на покрытие своих расходов. Схемы расчетов по вы-

плате собранного вознаграждения конкретным авторам достаточно сложны, однако эта практика является общепринятой во всем мире и мало различается от страны к стране.

Пользование услугами авторских обществ не исключает для автора возможности самостоятельно вступать в непосредственные отношения с пользователями прав в тех случаях, когда это не вызывает затруднений. В таких случаях автор подписывает договоры с агентством или с издателем непосредственно.

Какие организации по управлению правами на коллективной основе существуют на территории России?

Наиболее крупной организацией на территории России в области авторских прав является Российское Авторское Общество (**РАО**). Высший орган управления РАО – общее собрание авторов-членов Общества. Оно выбирает Авторский Совет и Правление общества, которые управляют конкретной деятельностью организации.

Помимо РАО, в России существуют другие авторские общества, например, Российское Общество Правообладателей в Аудиовизуальной Сфере (**РОПАС**). Его цель – собирать авторское вознаграждение для авторов в кинематографической сфере, т.е. для сценаристов, режиссеров и т.д. РОПАС отслеживает использование их произведений не только на телевидении и в кинопрокате, но и при тиражировании видеокассет, других аудио-видео носителей, в сети Интернет.

Также существует **РОСП** – Российское общество по смежным правам. Его задача – собирать вознаграждение за использование этих прав. Оно уже не относится к категории авторских, т.к. это права смежные (права исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания).

К числу «молодых» организаций относится и Российское общество по мультимедиа и цифровым сетям (**РОМС**), деятельность которого направлена на реализацию и защиту авторских

прав в Интернете. В настоящее время РОМС выдает разрешения (путем заключения соответствующих лицензионных соглашений) на несколько способов использования охраняемых объектов – произведений, исполнений, фонограмм: «вещание» с использованием сети Интернет, загрузка музыкальных файлов (с большими ограничениями), сообщения для всеобщего сведения путем размещения на WEB-страницах.

Существует также **Российское Агентство по правовой охране программ для ЭВМ и баз данных**. Его деятельность основана соответствующим законом Российской Федерации. Оно работает по несколько другим правилам. Так, например, в Законе о защите программ для ЭВМ и баз данных определяется обязательная регистрация программных продуктов в этом Агентстве.

Могут ли авторские общества обеспечивать реализацию имущественных авторских прав за рубежом?

В настоящее время организации по управлению правами на коллективной основе существуют почти во всех странах мира. Благодаря деятельности Международной конфедерации обществ авторов и композиторов (**CISAC – «СИЗАК»**), такие общества осуществляют обмен репертуарами друг с другом, в результате каждое из них имеет возможность представлять на территории своей страны всех иностранных правообладателей и практически весь мировой репертуар произведений. Соответственно, они обеспечивают соблюдение интересов авторов, чьи произведения используются на территории их стран.

Какие функции выполняют агентства как представители автора?

Агентства – это коммерческие организации, которые заключили договор с автором об оказании ему определенных

услуг. Агентством может быть любая организация, имеющая право заниматься коммерческой деятельностью. Формы этих организаций определены Гражданским кодексом РФ.

Среди функций агентств, в отличие от авторских обществ, такие, как продвижение произведений автора, нахождение партнеров и издателей. Помимо этого, агентство также ведет переговоры, заключает договоры, следит за соблюдением их условий и отслеживает нарушения прав автора, защищает права автора в суде, если требуется. В целом – это обычный посредник между автором и потребителем результатов его труда.

Существует юридическое понятие агентского договора, который предусмотрен Гражданским кодексом РФ. По агентскому договору, одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. В общем, его деятельность очень похожа на деятельность авторских обществ. Однако, в отличие авторских обществ, агентства ориентированы на работу с конкретным автором с учетом его индивидуальных особенностей и интересов, что, в конечном итоге, выражается в стоимости их услуг, предполагающей не только погашение произведенных расходов.

К сожалению, в России пока очень слабо развит агентский бизнес по представлению интересов авторов. Это, в свою очередь, сдерживает активное развитие рынка интеллектуальной собственности, поскольку авторы либо не хотят, либо не могут заниматься защитой своих интересов, что, в конечном итоге, ведет к тому, что пользователи злоупотребляют такой ситуацией и активно нарушают авторские права. Особенно активно нарушаются права такой категории авторов как фотографы, поскольку средства массовой информации и иной периодической печатной продукции не особенно заботятся о соблюдении авторских прав, считая объекты их творческих усилий не стоящих больших затрат.

Однако не везде ситуация с соблюдением авторских прав складывается так неблагоприятно. Примером могут служить

так называемые «музыкальные издательства», которые в последнее время стали активно развиваться в России.

Музыкальные издательства пытаются регулировать отношения с авторами в сфере музыкальной записи, т.е. при тиражировании фонограмм на звуковых носителях (кассетах, лазерных дисках).

Их появление связано с тем, что рынок аудио-продукции в России в последние годы значительно расширился. Кроме того, именно в этой сфере особенно распространено «пиратство». Эти музыкальные издательства заключают с авторами договоры о передаче «механических прав», т.е. прав на запись фонограммы, и становятся правообладателями наравне с ними. Таким образом, музыкальные издательства защищают как имущественные права авторов, так и свои собственные имущественные права на использование данных произведений.

Эти фирмы сотрудничают, прежде всего, с записывающими студиями, т.е. производителями фонограмм. Они в состоянии отследить использование фонограмм при их тиражировании. Если студия передает право на тиражирование какому-либо третьему лицу, музыкальное издательство ставится об этом в известность и у него появляется возможность проследить, выполняет ли производитель, скажем, лазерных дисков, условия договора и выплачивает ли вознаграждения как издательству, так и автору, с которым у издательства есть договор.

Очень многие популярные композиторы с готовностью заключают с музыкальными издательствами договоры, т.к. это является достаточно удобной и эффективной формой сотрудничества.

Вместе с тем, хочется предупредить авторов, что пользоваться услугами агентств не всегда безопасно. Преследуя свои коммерческие интересы, агентства, в первую очередь, заботятся о своей прибыли, поэтому автору следует быть внимательным при заключении с ними долгосрочных отношений и авторских договоров о передаче прав и стараться всегда оставить для себя возможность прервать эти отношения, если они по какой-либо причине перестали удовлетворять автора. Ва-

рианты договоров о передаче авторских прав, в том числе и агентствам, приводятся ниже.

Какую помощь могут оказать юридические организации автору в процессе использования его прав на произведение?

Автор также может подписать договор с юридической фирмой или юристом об оказании конкретной или долгосрочной правовой помощи, или о постоянном представительстве его интересов. Это будет договор об оказании юридических услуг, в котором должно быть четко оговорено, какие услуги автору будут оказываться по договору и какую плату (и в какой форме) юрист или юридическая организация будет за них получать.



ПРИЛОЖЕНИЯ

В _____ городской суд

Истец: _____

Ф.И.О. _____,

Адрес: г. Ивановск, ул. Иванова, 4-40

Ответчик: редакция газеты «Юность»

Адрес: г. Кашиха, ул. _____

Цена иска - _____.

Государственная пошлина - _____.

Исковое заявление о защите личных неимущественных и исключительных авторских прав

В газете «Юность» опубликован ряд моих статей под общим названием «И зазвучала песня...». Однако моего согласия на публикацию этих статей редакцией газеты получено не было.

Кроме того, статьи были оформлены иллюстрациями, на оформление которыми моего произведения я согласие не давала. Таким образом, допущено нарушение моего права на неприкосновенность произведения (ст. 1266 ГК РФ).

Данный цикл публикаций был издан без моего согласия, без моего согласия в отдельные статьи внесены изменения, сокращения и иные правки. Я, как автор, обладающий исключительными авторскими правами, никому не давала согласия на публикацию полностью либо части своего произведения, никому не давала согласия на внесение в мое произведение каких-либо изменений, в том числе сопровождение его иллюстрациями.

Согласно ч. 1 ст. 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).

Ответчиком данные положения закона были нарушены не только в части внесения в текст моего произведения изменений, сокращений и дополнений, но и в части сопровождения его иллюстрациями.

Тираж газеты, как следует из данных о СМИ, размещенных в самой газете, составляет 1 500 экземпляров. А значит, была обеспечена доступность для достаточно широкого круга людей.

Согласно ст. 1257 ГК РФ, автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное. Объектами авторских прав, согласно ст. 1259 ГК РФ, являются произведения науки, литературы и искусства, независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Авторские права, предусмотренные ст. 1255 ГК РФ, защищены законом. Ответчик нарушил мои личные неимущественные права и исключительные права на произведение, чем причинили мне имущественный ущерб.

В соответствии со ст. 1229 ГК РФ, гражданин, обладающий исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Согласно ст. 1301 ГК РФ, в случаях нарушения исключительного права на произведение, автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных Гражданским кодексом РФ (статьи 1250, 1252 и 1253), вправе, в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ, требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации: в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемой по усмотрению суда.

Согласно ст. 1252 ГК РФ, компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков. Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо за допущенное правонарушение в целом. Ответчик нарушил мои исключительные права умышленно. Он знал, что публикуемые ими мои статьи под общим названием «И зазвучала песня...» являются моим произведением. Никаких действий по получению у меня согласия на опубликование этого произведения, внесение в него изменений и дополнений и сопровождающие его иллюстрациями ответчиком не было совершено.

При таких обстоятельствах считаю, что размер компенсации за нарушение исключительного права на произведение в пределах, установленных ст. 1301 ГК РФ, должен быть взыскан в размере 300 000 рублей.

Неправомерными действиями ответчиков мне причинен моральный вред, выразившийся в нравственных и физических страданиях. Цикл статей «И зазвучала песня...», во-первых, использован без моего согласия, во-вторых, пострадали мои творческие намерения путем внесения в изменений в тексты отдельных статей сборника. Таким образом, ущемлены мои честь и достоинство как журналиста и человека.

Согласно ст. 151, 152, 1251 ГК РФ, в случае нарушения личных неимущественных авторских прав, автор вправе требовать с виновного лица возмещения морального вреда. Моральный вред, причиненный мне действиями ответчиков, я оцениваю в 300 000 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 151, 152, 1229, 1230, 1234, 1251, 1252, 1255, 1256, 1257, 1266, 1285, 1301 ГК РФ,

прошу:

взыскать с редакции газеты «Юность» в мою пользу возмещение убытков в виде компенсации за нарушение моего исключительного права на произведение – сборника под названием «И зазвучала песня...» в сумме 300 000 рублей и компенсацию морального вреда за нарушение личных неимущественных авторских прав в сумме 300 000 рублей.

Взыскать с ответчиков в мою пользу судебные расходы по уплате госпошлины.

Примерный лицензионный договор на издание литературного произведения

г. _____

«__» _____ 20__ г.

наименование организации

именуемое в дальнейшем «Издательство», в лице _____

должность, Ф.И.О

действующего на основании _____

(устав, положение, доверенность, др.)

с одной стороны, и _____, именуемый в дальнейшем «Автор», с другой стороны, заключили настоящий договор о следующем:

1. Предмет договора

1.1. На условиях настоящего договора Автор обязуется передать Издательству для издания свое произведение на русском языке под условным рабочим названием _____ (далее – «Произведение»).

Произведение должно удовлетворять следующим условиям:

– _____;
(вид литературы, жанр, назначение)

– объем _____ до _____ авторских листов (стихотворных строк), включая приложения и иллюстрации. (Авторский лист равен 40 000 печатных знаков);

– _____;

1.2. Автор обязуется представить Издательству Произведение в двух экземплярах, отпечатанных на _____

(наименование устройства, размер шрифта, другое)

не позднее _____. По соглашению сторон указанный выше срок предоставления Произведения Издательству может быть пролонгирован. Сдача-приемка Произведения оформляется Актом сдачи-приемки Произведения.

1.3. Автор гарантирует, что он является единственным автором и владельцем Произведения.

1.4. Издательство обязано рассмотреть представленное Произведение в _____-дневный срок с даты сдачи-приемки Произведения и письменно известить Автора либо об одобрении Произведения, либо об его отклонении, либо о необходимости внесения в Произведение поправок с указанием существа требуемых исправлений.

Произведение считается одобренным Издательством, если Издательство в течение _____ дней после его получения не предъявило Автору требований о доработке, доукомплектовании или доформлении Произведения.

Срок доработки Произведения Автором определяется дополнительным соглашением сторон. Исправленное Автором Произведение Издательство обязано рассмотреть в 15-дневный срок с добавлением по 2 дня на каждый авторский лист.

В случае, если доработанное Автором Произведение не будет одобрено Издательством, последнее имеет право отказаться от публикации рукописи, о чем письменно информирует Автора.

1.5. В случае отклонения Издательством Произведения Издательство вправе расторгнуть настоящий договор. Все суммы, полученные Автором к моменту расторжения договора, подлежат возврату.

2. Права и обязанности сторон

2.1. Издательство обязуется:

- издать Произведение не позднее _____;
- по требованию Автора предоставить ему возможность читать корректуру Произведения;
- по требованию Автора, но не чаще чем раз в квартал, предоставлять информацию за подписью ответственного лица Издательства, в которой указывается количество реализованных экземпляров Произведения, общая сумма дохода, полученная от реализации экземпляров Произведения, и сумма причитающегося гонорара;
- информировать Автора об издании Произведения и предоставить ему бесплатно __ экземпляров изданного Произведения с первого тиража и по 2 экземпляра с каждого последующего тиража;
- в надлежащем месте указать на каждом экземпляре изданного Произведения имя Автора, а также следующий знак охраны авторского права: © _____, год издания;

– в случае нарушения третьими лицами авторских прав, переданных Издательству по настоящему договору, предпринимать все необходимые меры для их защиты;

– письменно сообщить Автору о намерении переиздать произведение. Автор в течение двух недель письменно уведомляет Издательство об изменениях, которые он считает нужным внести в произведение. Неполучение от Автора в указанный срок ответа дает право Издательству выпустить произведение без изменений.

2.2. Издательство имеет право:

– в процессе подготовки Произведения к изданию предъявлять Автору требования по внесению изменений и дополнений в Произведение, с точным изложением существа требуемых исправлений, дополнений;

– отдавать Произведение на рецензирование;

– на согласованную с автором переработку Произведения, не затрагивающую существа Произведения;

– количество рекламных, презентационных и иных бесплатно распространяемых экземпляров издания Произведения не может превышать 1,0% с первого тиража и 0,2% с каждого последующего тиража;

– на продвижение Произведения за рубеж в целях его издания на других языках народов мира;

– осуществлять публикации отдельных фрагментов Произведения в газетно-журнальной периодике и в сети Интернет (без дополнительной выплаты вознаграждения Автору) в целях продвижения Произведения на рынке и информационной поддержки издания;

– вносить редакторские правки при подготовке Произведения к изданию и в процессе тиражирования.

2.3. Автор обязуется по требованию Издательства без особого за это вознаграждения:

– читать корректуру Произведения в согласованные сторонами сроки. При этом срок, предоставленный Автору для считки корректуры, не может быть более _____ дней;

– вносить в Произведение согласованные сторонами изменения и дополнения в процессе подготовки Произведения к изданию.

2.4. В случае нарушения Автором сроков, установленных абзацем 2 пункта 2.3. настоящего договора, Издательство вправе принять одно из следующих решений:

– обнародовать Произведение без согласования с Автором корректуры Произведения;

– отсрочить издание Произведения до предоставления согласованной корректуры Произведения.

2.5. Настоящим договором Автор предоставляет Издательству исключительное право на срок действия настоящего договора на воспроизведение в печатной форме (издание и переиздание) на русском языке без ограничения тиража и распространение экземпляров Произведения любым способом (продажа, сдача в прокат и т.д.) во всех странах мира (далее – Территория).

Право на распространение экземпляров Произведения, изданных в соответствии с настоящим договором, действует до их полной реализации.

Издательству предоставляется право на воспроизведение Произведения в форме книги в твердом и мягком переплетах (далее соответственно – переплет и обложка).

3. Оплата по договору и порядок расчетов

3.1. В качестве вознаграждения за предоставленные по настоящему договору права Издательство обязуется выплатить Автору в счет будущих процентных отчислений аванс в размере _____ не позднее ____ дней с момента заключения договора.

3.2. Автор имеет право на получение следующих процентных отчислений от дохода, полученного от реализации Издательством каждого экземпляра Произведения:

3.2.1. при издании Произведения в переплете – _____ %.

3.2.2. при издании Произведения в обложке – _____ %.

Выплаты сумм производятся Издательством ежеквартально, в течение 45 дней по окончании отчетного квартала. Авторское вознаграждение переводится на указанный Автором лицевой банковский счет.

4. Ответственность сторон по договору

4.1. Издательство не несет ответственности за правильность приведенных в Произведении фактов, их интерпретацию и комментарии. Все иски и претензии третьих лиц, касающиеся содержания Произведения, выдвинутые, в том числе, в судебном порядке, принимает на себя Автор Произведения.

4.2. Все суммы, полученные Издательством от нарушителей авторских прав как в судебном, так и во внесудебном порядке (за вы-

четом прямых расходов Издательства, связанных с обеспечением защиты прав), будут распределяться между Издательством и Автором поровну.

4.3. Если Издательство не издаст Произведение в установленный настоящим договором срок, Автор вправе расторгнуть договор и потребовать возврата переданных по договору экземпляров рукописи Произведения без возврата аванса, полученного на основании настоящего договора.

4.4. Иные формы ответственности, не предусмотренные настоящим договором, устанавливаются в соответствии с действующим гражданским законодательством.

5. Заключительные положения

5.1. Все споры и разногласия, которые могут возникнуть из настоящего договора или в связи с ним, подлежат рассмотрению путем непосредственных переговоров сторон. Если такие переговоры не дадут результатов, то спор подлежит разрешению в порядке, предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации, в суде по месту нахождения Автора.

5.2. В случае изменения адресов и/или банковских реквизитов стороны обязуются письменно информировать друг друга об этом.

5.3. Настоящий договор вступает в силу с момента его подписания и действует в течение _____ лет. По истечении вышеуказанного срока договор будет автоматически продлеваться каждый раз на один год, если ни одна из сторон за три месяца до истечения действия основного или очередного срока не заявит о своем желании его расторгнуть.

5.4. Настоящий договор подписан в 2-х экземплярах и находится по одному экземпляру у каждой из сторон.

5.5. Дополнительные условия: _____

6. Адреса и банковские реквизиты Сторон

Издательство: _____

Автор (Ф.И.О. полностью): _____

Примерный договор об отчуждении исключительного права на произведение

г. _____

«__» _____ 20__ г.

(Ф.И.О. автора произведения)

именуемое (-ая, -ый) в дальнейшем «Правообладатель», с одной стороны, и _____

(наименование организации)

именуемое в дальнейшем «Приобретатель», в лице _____

(должность, Ф.И.О. уполномоченного лица)

действующего на основании _____

(документ, подтверждающий полномочия)

совместно именуемые «Стороны», заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. Общие положения

1.1. Правообладатель является автором Произведения в области литературы (*науки, искусства*), представляющее собой _____, именуемое далее Произведение.

Произведение было впервые обнародовано в Российской Федерации путем опубликования в _____

(указать издание и т.п.)

Договор об отчуждении исключительного права на Произведение не подлежит государственной регистрации, так как для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей (п.2 ст.1232, п.4 ст.1259 ГК РФ).

2. Предмет договора

2.1. Правообладатель передает Приобретателю принадлежащее ему исключительное право на Произведение в полном объеме, а Приобретатель обязуется выплатить Правообладателю вознаграждение в размере и порядке, определенном настоящим договором.

2.2. Исключительное право на Произведение переходит от Правообладателя к Приобретателю в момент заключения настоящего договора.

2.3. За Правообладателем сохраняются неотчуждаемые права автора.

2.4. Правообладатель обязуется по просьбе Приобретателя оказывать ему всемерное содействие в использовании Произведения.

2.5. В момент заключения настоящего договора Правообладатель передает Приобретателю экземпляр Произведения на следующем материальном носителе: _____

3. Вознаграждение за передачу прав

3.1. Приобретатель обязуется выплатить Правообладателю вознаграждение за переданное исключительное право в размере _____ (_____) рублей в течение ____ дней с момента подписания настоящего договора.

3.2. Вознаграждение, указанное в пункте 3.1 договора, выплачивается Приобретателем путем перечисления денежных средств на следующий счет Правообладателя: _____

(указываются реквизиты счета)

3.3. Задержка Приобретателем выплаты вознаграждения в полном объеме более чем на 7 (семь) дней признается Сторонами существенным нарушением условий договора и влечет последствия, предусмотренные пунктом 5 статьи 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации.

4. Ответственность сторон

4.1. Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по настоящему договору, несет ответственность в соответствии с действующим законодательством.

5. Форс-мажор

5.1. Стороны освобождаются от частичной или полной ответственности за неисполнение обязательств по настоящему договору, если это неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, возникших после заключения настоящего договора, не зависящей от воли сторон, и которые Сторона не могла ни предвидеть, ни предотвратить разумными мерами.

К таким обстоятельствам относятся: наводнение, пожар, землетрясение или иные явления природы, а также войны, военные дей-

ствия, акты или действия государственных органов и любые другие обстоятельства вне разумного контроля Сторон.

5.2. При наступлении указанных в пункте 5.1 обстоятельств Сторона должна без промедления известить о них в письменной форме другую Сторону. Извещение должно содержать данные о характере обстоятельств, а также по возможности оценку их влияния на возможность исполнения Стороной своих обязательств по настоящему договору и срок исполнения обязательств.

5.3. В случаях, предусмотренных в пункте 5.1, срок выполнения обязательств по настоящему договору отодвигается соразмерно времени, в течение которого действуют такие обстоятельства и их последствия.

5.4. В случаях, когда указанные в пункте 5.1 обстоятельства и их последствия продолжают действовать более ____ месяцев или когда при наступлении данных обстоятельств становится ясным, что они и их последствия будут действовать более этого срока, Стороны в возможно более короткий срок проводят переговоры с целью выявления приемлемых для них альтернативных способов исполнения настоящего договора и достижения соответствующей договоренности. При этом любая Сторона может отказаться от дальнейшего исполнения настоящего договора. В этом случае каждая Сторона обязана вернуть другой Стороне все полученное по настоящему договору. Убытки возмещению не подлежат.

6. Споры

6.1. В случае возникновения разногласий и споров между Правообладателем и Приобретателем по настоящему договору или в связи с ним Стороны принимают все меры к разрешению их путем переговоров.

6.2. В случае невозможности решения споров путем переговоров эти споры будут разрешаться в арбитражном суде по месту нахождения Правообладателя.

7. Срок действия договора

7.1. Договор вступает в силу и становится обязательным для Сторон с момента его заключения.

7.2. Договор действует до окончания исполнения Сторонами обязательств.

7.3. Окончание срока действия договора не освобождает Стороны от ответственности за его нарушение.

8. Особые условия

9. Другие условия

9.1. Условия, не оговоренные настоящим договором, но имеющие отношение к его предмету, регулируются в соответствии с действующим законодательством.

9.2. Изменения и дополнения к настоящему договору действительны лишь в тех случаях, когда они совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными на то представителями Сторон.

9.3. Настоящий договор совершен в двух экземплярах – по одному экземпляру для каждой Стороны, причем оба текста имеют одинаковую силу.

10. Адреса, реквизиты и подписи сторон

**Авторский договор заказа
произведения художественно-изобразительного искусства**

г. _____ «__» _____ 20__ г.

(наименование предприятия, Ф.И.О.)
именуемый в дальнейшем «Заказчик», в лице _____

(должность, Ф.И.О.)
действующего на основании _____

(устава, положения)
с одной стороны, и _____

(Ф.И.О., домашний адрес, паспортные данные автора Произведения)
именуемый в дальнейшем «Автор», с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем.

1. Предмет договора

1.1. Автор обязуется создать Заказчику _____

(произведение скульптуры, оформительские работы,
_____ , именуем__ в дальнейшем «Произ-
станковая живопись и графика)
ведение», в срок до _____, а Заказчик принять его и оплатить.

1.2. Произведение должно соответствовать следующим требованиям:

- (тематика произведения) ;
- (техника исполнения) ;
- (материал, размер, количество, место исполнения) ;
- (другие необходимые данные) .

1.3. Автор обязуется передать Заказчику следующие права на Произведение на срок _____ на территории _____

- право на публичный показ Произведения;
- _____;
- _____;

а Заказчик обязуется производить Автору выплаты за передачу указанных прав в объеме и порядке, установленном настоящим договором.

1.4. Срок, на который передаются права, перечисленные в пункте 1.3. настоящего договора, начинается исчисляться с момента окончания установочных (монтажных) работ, указанных в пункте 2.7 договора.

2. Права и обязанности сторон

2.1. Автор обязуется сдать Заказчику Произведение в срок до «__» _____ 20__г.

2.2. Автор согласовывает с Заказчиком эскиз не позднее «__» _____ 20__г.

2.3. Материалы для создания Произведения представляет Заказчик к месту работы Автора в срок _____, если иной порядок не установлен соглашением сторон. Эскизы, модели, картоны выполняются из материала Автора. При просрочке предоставления материалов Заказчиком срок сдачи Произведения переносится на все время просрочки.

2.4. Заказчик вправе ознакомиться у Автора с ходом работ на любом этапе создания Произведения.

2.5. Если во время исполнения художественного произведения возникает необходимость внести какие-либо изменения в условия договора, то такие изменения оформляются дополнительным письменным соглашением сторон.

2.6. Если Произведение создавалось у Автора, последний за счет Заказчика организует отправку его в место, указанное Заказчиком. Тара, упаковка должны обеспечивать сохранность Произведения при перевозке и хранении.

2.7. Установка (монтаж) Произведения осуществляется Автором в течение _____ дней с момента доставки Произведения.

2.8. Подготовительные работы для установки (монтажа) Произведения осуществляются Заказчиком и должны быть завершены не позднее _____ дней с момента доставки Произведения.

2.9. Автор обязан уведомить Заказчика о готовности Произведения к приемке.

2.10. После принятия решения комиссией стороны составляют акт сдачи-приемки. В случае мотивированного отказа Заказчика подписать акт сдачи-приемки сторонами договора составляется дву-

сторонний акт с указанием необходимых доработок и сроков их выполнения. В случае немотивированного отказа Заказчика подписать акт сдачи-приемки Автор вправе по истечении двух дней составить односторонний акт, один экземпляр которого высылается Заказчику.

2.11. Если Автор не устранил выявленные недостатки в согласованный срок, Заказчик вправе отказаться от договора и потребовать возмещения убытков.

3. Стоимость работ по договору и порядок расчетов

3.1. Стоимость работ по настоящему договору составляет _____ руб.

Заказчик обязан выплатить Автору аванс в размере _____ руб. не позднее «__» _____ 20__ г., а остальную сумму – в течение _____ дней с момента _____
(подписания акта сдачи-приемки, окончания монтажа произведения)

3.2. Оплата производится путем _____.

4. Ответственность сторон, заключительные положения

4.1. За неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему договору стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством.

5. Реквизиты сторон

АВТОР: _____

(полное наименование, почтовый и телеграфный индекс, адрес)

ЗАКАЗЧИК: _____

(полное наименование, почтовый и телеграфный индекс, адрес)

Расчетный счет № _____
в _____

6. Подписи сторон

АВТОР-ИСПОЛНИТЕЛЬ: _____

ЗАКАЗЧИК: _____

**Примерный лицензионный договор
(исключительная лицензия)
на использование произведения**

г. _____ «__» _____ 20__ г.

(Ф.И.О.)

именуем_ в дальнейшем «Автор», с одной стороны, и _____

(Ф.И.О. или наименование предприятия)

именуем_ в дальнейшем «Организация», в лице _____

(должность, Ф.И.О.)

действующего на основании _____, с другой

(Устава, положения)

стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. Предмет договора

1.1. Автор предоставляет Организации исключительную лицензию права на использование произведения, отвечающего следующим характеристикам: _____

(науки, литературы, искусства; указать вид, форму, название и иные характеристики)

в обусловленных настоящим договором пределах и на определенный договором срок, а Организация уплачивает вознаграждение Автору. Для осуществления использования Произведения Автором передаются следующие права:

а) право использовать Произведение под фирменным наименованием, производственной маркой и товарным знаком Организации. При этом каждый экземпляр Произведения должен (не должен) содержать имя или псевдоним автора в следующем написании: _____;

б) право на воспроизведение Произведения (дублирование, тиражирование или иное размножение, т.е. неоднократное придание Произведению объективной формы, допускающей его функциональное использование) в количестве _____ экземпляров (или без ограничения тиража);

в) право на распространение Произведения любым способом путем реализации размноженных материальных носителей Произведения среди конечных пользователей (потребителей, осу-

ществляющих функциональное использование) в следующих территориально-отраслевых пределах (либо без ограничений): _____;

(указать территорию: страну, административный район, отрасль деятельности)

г) право на переработку Произведения (создание на его основе нового, творчески самостоятельного произведения) (или внесение изменений, не представляющих собой его переработку);

д) право на перевод Произведения;

е) право на публичное использование Произведения и демонстрацию в информационных, рекламных и прочих целях;

ж) _____.

1.2. Автор гарантирует наличие у него предоставляемых по настоящему договору исключительных прав на Произведение.

2. Права и обязанности сторон

2.1. Автор не сохраняет за собой право использовать Произведение самостоятельно или предоставлять аналогичные права на его использование третьим лицам в указанных территориально-отраслевых пределах.

2.2. Организация обязана выплачивать Автору вознаграждение в размере ___% от дохода на соответствующий способ использования Произведения.

2.3. Вознаграждение Автору выплачивается по мере поступления платежей за использование Произведения.

3. Контроль за использованием Произведения

3.1. Автор вправе:

а) осуществлять контроль бухгалтерских документов Организации, содержащих сведения о расчетах по использованию Произведения;

б) знакомиться с иными документами, относящимися к использованию Произведения.

3.2. Организация обязана:

а) по требованию Автора предоставлять ему возможность ознакомиться с бухгалтерскими и иными документами, содержащими сведения по использованию Произведения;

б) по мере поступления платежей за использование предоставленных ему прав отчитываться перед Автором об объемах реализации экземпляров Произведения.

4. Ответственность сторон

4.1. Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по настоящему договору, обязана возместить другой стороне причиненные таким неисполнением убытки. Если сторона, нарушившая договор, получила вследствие этого доходы, сторона, права которой нарушены, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

4.2. В случае несвоевременной уплаты вознаграждения за пользование Произведением Организация обязана уплатить Автору по выбору последнего неустойку в размере ____% от суммы вознаграждения или штраф в размере _____, а также возместить убытки в части, превышающей эти суммы.

4.3. В случаях, не предусмотренных настоящим договором, имущественная ответственность определяется в соответствии с действующим законодательством РФ.

5. Разрешение споров

5.1. Все споры и разногласия, которые могут возникнуть между сторонами по вопросам, не нашедшим своего разрешения в тексте данного договора, будут разрешаться путем переговоров на основе действующего законодательства и обычаев делового оборота.

5.2. При неурегулировании в процессе переговоров спорных вопросов, споры разрешаются в суде по месту заключения договора в порядке, установленном действующим законодательством.

6. Срок действия договора

6.1. Настоящий договор вступает в силу с момента заключения и действует в течение _____ лет.

7. Расторжение договора

7.1. Стороны вправе досрочно расторгнуть договор по взаимному письменному соглашению.

7.2. Организация вправе расторгнуть договор в случае, если на момент заключения Автор не обладает авторским правом на предмет договора. При расторжении договора по указанному основанию Автор обязан возратить всю сумму вознаграждения, полученного по договору.

7.3. Автор вправе расторгнуть договор в случаях:

а) повторного нарушения Организацией обязанности выплачивать вознаграждение Автору;

б) непредоставления Организацией возможности Автору ознакомиться с документами об использовании Произведения;

в) превышения территориально-отраслевых пределов переданных Организации прав на использование Произведения, либо за использование не оговоренным в договоре способом.

8. Дополнительные условия и заключительные положения

8.1. Дополнительные условия по настоящему договору: _____
_____.

8.2. Во всем остальном, что не предусмотрено настоящим договором, стороны руководствуются действующим законодательством РФ.

8.3. Любые изменения и дополнения к настоящему договору действительны при условии, если они совершены в письменной форме и подписаны сторонами или надлежаще уполномоченными на то представителями сторон.

8.4. Все уведомления и сообщения должны направляться в письменной форме.

8.5. Договор составлен в двух экземплярах, из которых один находится у Автора, второй – у Организации.

9. Юридические адреса и платежные реквизиты сторон

Автор: _____

(Ф.И.О., адрес, паспортные данные)

Организация: _____

(название, адрес, банковские реквизиты)

Подписи сторон:

Автор: _____

Организация: _____

**Пермская региональная общественная организация
«Пермская гражданская палата»**

Максимов С.В.

АВТОР и его права

Технический редактор: Теплых Л.В.

Компьютерный дизайн: Пельц А.В.

Компьютерная верстка: Сенников А.В.

Подписано в печать 15.10.2012 г.
Формат 60x84 1/16. Бумага ВХИ 80 г/м
Усл. печ. лист 6,0. Печать – ризография
Тираж 1000 экз. Заказ № 283

**Отпечатано: ИП Чернов Василий Владимирович,
614990, г. Пермь, ул. Ленина, 66, оф. 220**