

Подготовка и издание брошюры осуществлены в рамках проекта Пермской региональной общественной организации «Пермская гражданская палата» «Новая пермская общественность-III», поддержанного Фондом Джона Д. и Кэтрин Т. МакАртуров.

При составлении брошюры использовалась информационно-справочная система «Кодекс», предоставленная Пермской гражданской палате ООО «Компания Кодекс».

Корректурa – Теплых Л.В., Шетцель Н.К.  
Дизайн – Аверкиев В.В.

Максимов, С.В. Защита авторских прав писателей, художников, учёных в вопросах и ответах. – Пермь: Пермская гражданская палата, 2011

Пермская гражданская палата  
614000, г. Пермь,  
ул. Екатерининская  
(Большевикская), 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», 2011

Для бесплатного распространения

# ОГЛАВЛЕНИЕ

<b>ВВЕДЕНИЕ</b>	5
<b>Глава 1. ЧТО НУЖНО ОБЯЗАТЕЛЬНО ЗНАТЬ ОБ АВТОРСКОМ ПРАВЕ?....</b>	8
Что такое интеллектуальные права?.....	8
Что такое авторское право?.....	8
Какие результаты творческой деятельности защищаются авторским правом?.....	10
Необходима ли специальная регистрация произведения?.....	12
Охраняются ли идеи авторским правом?.....	12
Что означает знак ©?.....	13
Какие существуют особенности использования и распоряжения авторскими правами на служебное произведение (произведение, созданное в процессе трудовых отношений)?.....	13
Возникают ли авторские права на произведения, созданные в рамках учебного процесса?.....	14
Каким образом осуществляется использование произведения, созданное усилиями нескольких авторов?.....	15
Какие особые права существуют у авторов произведений изобразительного искусства?.....	16
Кто может иметь авторские права?.....	17
Каков срок действия исключительного права на произведение?.....	18
Теряются ли исключительные права автора на произведение в случае его продажи? Что означает выражение «исчерпание прав» на произведение?..	19
Допускается ли использование исключительных прав без согласия автора (правообладателя) и без выплаты ему вознаграждения?.....	19
Что понимается под переходом произведения в общественное достояние?	21
Что представляет собой право автора на отзыв произведения?.....	21
<b>Глава 2. КАК ПРАВИЛЬНО ОФОРМИТЬ ПЕРЕДАЧУ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ НА ПРОИЗВЕДЕНИЕ?.....</b>	23
Как передаются исключительные права на произведение?.....	23
Что такое договор об отчуждении исключительного права? .....	23
Что такое лицензионный договор о предоставлении права пользования произведением?.....	24
Какие условия необходимо согласовать при заключении лицензионного договора? .....	25
Как оформляются договоры распоряжения исключительными правами?	26
Если стороны в договоре забыли предусмотреть срок, на который были переданы права автора, то можно ли расторгнуть такой договор?.....	26
В каких еще случаях возможно расторжение лицензионного договора?.....	26

Существуют ли какие-либо ограничения на заключение договора распоряжения исключительными правами?.....	27
Какие еще права и обязанности необходимо предусмотреть в договоре распоряжения исключительными правами?.....	27
Входит ли в обязанности пользователя фактическое использование произведения, в отношении которого заключен договор о передаче исключительных прав? .....	28
Вправе ли лицо, которому исключительные права на произведение переданы по договору (пользователь), передать эти права другому лицу?.....	29
Какие меры защиты интересов автора можно предусмотреть в договоре распоряжения исключительными правами?.....	29
<b>Глава 3. ОБЯЗАНЫ ЛИ ПЛАТИТЬ НАЛОГИ АВТОРЫ ПРОИЗВЕДЕНИЙ?</b>	31
Что такое профессиональные налоговые вычеты?.....	31
Каковы размеры профессиональных налоговых вычетов?.....	31
Каким образом оформляются профессиональные налоговые вычеты для включения их в доход автора?.....	32
<b>Глава 4. ЧТО ПРИЗНАЕТСЯ НАРУШЕНИЕМ АВТОРСКИХ ПРАВ?.....</b>	33
Что представляет собой незаконное использование авторского права?.....	33
Какие меры защиты авторских прав предусмотрены в законодательстве?	33
Что такое контрафактные экземпляры?.....	36
<b>Глава 5. СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА АВТОРСКИХ ПРАВ.....</b>	37
В каких случаях можно обратиться в суд за защитой авторских прав?.....	37
Каким образом следует обращаться в суд за защитой авторских прав?.....	37
Необходимо ли до обращения в суд направление претензии лицу, допустившему нарушение авторских прав?.....	39
<b>Глава 6. АВТОРСКИЕ ПРАВА В МЕЖДУНАРОДНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ</b>	40
Можно ли защитить авторские права на произведение, впервые вышедшее в свет на территории РФ, при их нарушении в других странах?.....	40
Какие обязанности существуют у России в связи с ратификацией международных документов в сфере авторского права? Каким образом эти обязательства реализованы в национальном законодательстве? .....	41
Известно, что Россия планирует вступление во Всемирную Торговую Организацию (ВТО). Налагает ли это на Россию дополнительные обязательства в сфере охраны авторского права? .....	41
<b>Глава 7. СУЩЕСТВУЮТ ЛИ АВТОРСКИЕ ПРАВА В ИНТЕРНЕТЕ?</b>	43
Какие проблемы возникают в связи с защитой авторских прав в Интернете?.....	43
Существует ли специальное законодательство, обеспечивающее защиту авторских прав в Интернете?.....	43
Можно ли в настоящее время обеспечить защиту своих авторских прав при размещении авторской работы в Интернете?.....	44

<b>Глава 8. ЧЕМ ЗАНИМАЮТСЯ ОРГАНИЗАЦИИ ПО РЕАЛИЗАЦИИ И ЗАЩИТЕ ПРАВ АВТОРОВ?</b> .....	45
Какие существуют организации, оказывающие содействие авторам в защите их прав и интересов?.....	45
Что представляют собой организации по управлению правами на коллективной основе? В чем заключается управление интеллектуальными правами автора?.....	45
Какие организации по управлению правами на коллективной основе существуют на территории России?.....	46
Могут ли авторские общества обеспечивать реализацию имущественных авторских прав за рубежом?.....	47
Какие функции выполняют агентства как представители автора?.....	47
Какую помощь могут оказать юридические организации автору в процессе использования его прав на произведение?.....	49
<b>Глава 9. ОСОБЕННОСТИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ АВТОРСКИХ ПРАВ.</b> .....	50
Относится ли фотография к числу произведений, охраняемых авторским правом? .....	50
Вправе ли музей ограничивать воспроизведение хранящихся в нем произведений искусства, в том числе путем фотографии?.....	50
<b>ПРИЛОЖЕНИЕ</b>	53
<b>НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ ПО АВТОРСКОМУ ПРАВУ</b>	71

## ВВЕДЕНИЕ

Совсем недавно российский законодатель сделал еще один шаг в совершенствовании правового регулирования использования и защиты результатов творческой деятельности.

Казалось бы, относительно недавно, в 1993 году, был принят Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах», который существенно пересмотрел существовавшее прежде «советское» представление об авторском праве, касавшемся вопросов использования и защиты результатов творческой деятельности в области литературы и искусства. Вместе с тем, за прошедшие семнадцать лет информационные технологии, прочно вошедшие в нашу жизнь, существенно изменили способы использования произведений литературы и искусства. Кроме того, правовое регулирование вопросов создания и использования результатов научной деятельности развивалось и существовало самостоятельно, независимо от произведений литературы и искусства. По мнению законодателя, такая ситуация создавала неопределенность в регулировании единой сферы правовых отношений, которая была определена как «интеллектуальная собственность». В 2006 году была принята часть 4 Гражданского кодекса РФ, которой были установлены единые принципы и подходы к регулированию такой сферы человеческой деятельности как творчество. В частности, из российского законодательства исчезло понятие «интеллектуальная собственность» или, вернее, отодвинулось на второй план, и появилось понятие «интеллектуальные права». Таким образом, законодатель выбрал иное понимание результатов творческой деятельности, что больше соответствовало потребностям современного общества, важную, если не основную, часть жизни которого заняли информационные технологии. Понятие «интеллектуальной собственности» продолжает использоваться в российском законодательстве в целях соблюдения норм международных соглашений, подписанных Россией.

Однако, несмотря на это, разницу в подходах к регулированию использования результатов творческой деятельности в области техники и искусства не удалось нивелировать. По этой причине вопросы практического использования результатов творчества в области науки и искусства требуют отдельного рассмотрения. Поэтому решено было посвятить данную брошюру только основным вопросам авторского права.

В России отношения, связанные с авторским правом, в силу ряда объективных и субъективных причин не развиты еще настолько, чтобы со-

ответствовать общепринятой мировой практике. Хотя разработанное на его основе российское законодательство в области авторского права действует уже почти восемнадцать лет, уровень правовой культуры как самих творческих работников, так и тех, кто использует результаты их творчества, еще довольно низок.

Приобретатели авторского права (прежде всего, издатели, производители фонограмм, аудио- и видеопродукции) не привыкли и часто не хотят соблюдать права авторов. Авторы, в первую очередь, начинающие, плохо осведомлены о своих правах и не умеют их защищать. Невелико число профессиональных авторских обществ и других организаций, которые могли бы участвовать в защите прав авторов. Ничтожно мало число агентств, защищающих права авторов: по сравнению с Западным миром, где их тысячи в каждой стране, на всей территории России их существует пока несколько десятков.

Негативные последствия такой ситуации в первую очередь сказываются на тех, кто еще только начинает свой путь в творчестве. Им зачастую не хватает просто житейской мудрости и практической дальновидности в использовании результатов своих творческих усилий. Их расчет на то, что все еще впереди, лишь укрепляет практику нарушения авторских прав. Ведь отстаивать свои права не становится обычаем делового оборота. И тот, кто пытается это делать, «вычеркивают» из списка «надежных партнеров».

Проведенные социологические опросы, направленные на определение правового сознания в области авторского права, показывают, что лица, чья деятельность непосредственно связана с творчеством или его результатами, часто имеют весьма смутное представление о том, что такое интеллектуальная собственность и авторское право в частности. Мало кто из них имеет опыт судебной защиты авторских прав или просто не считает это необходимым или реально выполнимым.

Особенно печальным кажется подобное положение дел в культуре, которая, как и наука, располагает, прежде всего, интеллектуальными ценностями. Рукописи, картины, скульптуры, архитектурные сооружения – всего лишь материальная форма продуктов творческого интеллектуального труда, защищать которые призвано гражданское законодательство в области авторского права.

Деятельность таких организаций как театры, музеи, издательства включает довольно много авторских прав. Несоблюдение учреждениями культуры прав авторов произведений, которые используются в деятельности этих учреждений (авторов драматических произведений и

книг, картин, скульптурных произведений и т.д.), может привести как к финансовым потерям (размеры сумм, которые можно взыскать с нарушителя авторских прав по закону – от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей!), так и к подрыву их репутации.

Не успев вжиться в эти новые правовые отношения и формируемую ими культуру, мы сейчас снова вынуждены переживать новое изменение этих отношений, вызванное кризисом существующей теории авторского права в результате развития новых информационных технологий.

Настоящее пособие имеет своей целью ознакомить не только с действующими положениями законодательства об авторском праве, но и с практикой его применения в различных сферах творчества.

Однако необходимо учитывать, что многие вопросы правового регулирования интеллектуальной собственности являются во всем мире еще не имеющими однозначного решения, юристы многих стран еще только пытаются найти эффективные правовые конструкции для защиты отдельных прав владельцев результатов творческого труда.

Действующее гражданское законодательство в области авторского права разработано с учетом основных международных соглашений по охране авторских прав, а также с учетом тех реалий в сфере авторских прав, которые сложились за последние 30-50 лет. Вместе с тем, в настоящее время возникают новые проблемы в сфере авторского права, о которых говорилось выше, и международное сообщество вынуждено разрабатывать новые соглашения, обеспечивающие его защиту. Об этих попытках и о том, как они отразились на российском законодательстве, мы также попытаемся рассказать в нашем пособии.

# ГЛАВА 1. ЧТО НУЖНО ОБЯЗАТЕЛЬНО 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 имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие). Понятие «интеллектуальная собственность» мягко переключало 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 ее использование, а также то, что никакое иное лицо не может каким-либо способом использовать результаты его творческой деятельности 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 отнесе-

ны 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:**

- а) право на авторство (право признаваться автором);
- б) право на имя (разрешать или запрещать использовать произведение под своим именем, псевдонимом или без указания имени);
- в) право на обнародование произведения (право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения);
- г) 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);
- д) 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).

#### ▪ **Какие результаты творческой деятельности защищаются авторским правом?**

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, как обнародованные, так и необнародованные, выраженные в любой объективной форме, независимо от назначения и достоинства произведения.

Поясним те признаки, наличие которых необходимо для обеспечения защиты произведения со стороны закона:

- признак творческого характера произведения означает, что произведение может быть объектом охраны, если оно является результатом творческого труда его автора;
- признак объективной формы произведения означает, что произведение может быть объектом охраны, если оно существует в объективной форме (книги, видеозаписи, аудиозаписи, картины, рукописи и другое);
- признак содержания произведения означает, что произведение любого содержания может быть объектом охраны с некоторыми ограничениями, налагаемыми законодательством (например, недопустима пропаганда войны, бандитизма, геноцида, терроризма; разжигание расовой или национальной розни; порнография; призывы к свержению конституционного строя);

- признак обнаружения произведения означает, что оно может быть объектом охраны независимо от того, обеспечен к нему свободный доступ других лиц или нет.

В Законе об авторском праве дан перечень основных форм произведений, являющихся объектами авторского права. К таковым относятся:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам.

К объектам авторского права также относятся:

- производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
- сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Необходимо обратить внимание на тот факт, что данный перечень не является исчерпывающим, то есть, если в процессе развития цивилизации появятся виды произведений, ранее не известные человечеству, то их новизна не будет являться препятствием для защиты прав авторов. Примером могут служить аудиовизуальные произведения, программы для ЭВМ и базы данных.

## ▪ **Необходима ли специальная регистрация произведения?**

Гражданский кодекс РФ не предусматривает совершение каких-либо специальных действий для возникновения авторского права на произведение. Авторское право на произведение возникает с момента его создания, дальнейшее осуществление и защита авторских прав могут производиться без каких-либо формальностей.

Однако в международном законодательстве предусмотрен перечень мер, которые автор может использовать для подтверждения принадлежности авторских прав на произведение. Перечень этих мер указывается в п. 1 ст. III Всемирной конвенции об авторском праве: депонирование экземпляров, регистрация, оговорка о сохранении авторского права, нотариальные удостоверения, уплата сборов, изготовление или выпуск в свет экземпляров произведения на территории данного государства.

Эти меры доказывания принадлежности авторского права успешно используются на территории РФ. Например, если автор или иной владелец авторских прав намерен заранее обеспечить доказательства своего авторства, он может подтвердить факт создания им произведения путем передачи на хранение печатного оригинала произведения нотариусу или путем депонирования произведения уполномоченной организацией (например, организацией по управлению правами на коллективной основе). Наиболее известной организацией по управлению правами на коллективной основе в России является Российское Авторское Общество (РАО). Услуга по управлению авторскими правами – платная. Размер оплаты зависит, в частности, от суммы, в которую заявитель оценивает регистрируемый объект.

## ▪ **Охраняются ли идеи авторским правом?**

Как уже было указано выше, одним из признаков объекта авторского права является наличие объективной формы. Отсутствие такого признака лишает результат творческой деятельности возможности воспользоваться мерами защиты, представляемыми авторским правом.

Статья 1259 ГК РФ содержит в себе указание на результаты творческой деятельности, на которые не распространяется авторское право: идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты. Непредоставление правовой охраны идеям, методам, процессам, системам, способам, концепциям, принципам, открытиям и фактам вызвано тем, что они могут быть воплощены в каком угодно количестве произведений.

Невключение этих результатов творческого труда в число объектов авторского права не означает, что законодательство никак не охраняет интересы тех лиц, которые затратили силы и средства для создания и разработки перечисленных объектов. В частности, законодательство предоставляет возможность их защиты путем отнесения к коммерческой тайне.

▪ **Что означает знак ©?**

Знак © означает знак охраны авторских прав.

Для оповещения об исключительных правах их обладатель вправе использовать знак охраны авторских прав, который помещается на каждом экземпляре произведения и обязательно состоит из трех элементов:

- латинской буквы «с» в окружности - ©;
- имени (наименования) обладателя исключительных имущественных прав;
- года первого опубликования произведения.

Никакого принципиального юридического значения он не имеет, поскольку российское законодательство исходит из принципа презумпции авторского права, т. е. автором произведения считается то лицо, чье имя указано на произведении в качестве его автора, пока не доказано иное. Этот знак призван показывать, у кого в данный момент находятся исключительные права на использование этого произведения. Как правило, эти значки помогают другим заинтересованным лицам, желающим использовать это произведение, сориентироваться относительно настоящего (в данный момент времени) владельца исключительных авторских прав.

▪ **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 личные 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 тай-

не, 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.

#### **▪ 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 обоснованными, поскольку не соблюдается принцип предварительной оплаченности этих работ, как это бывает в отношении служебных произведений.

▪ **Каким образом осуществляется использование произведения, созданное усилиями нескольких авторов?**

В случае, если у произведения несколько авторов, то порядок его использования будет зависеть от того, является ли такое произведение неразрывным целым или состоит из частей, имеющих самостоятельное значение.

Основным принципом использования произведения, созданного в результате совместного труда авторов, является согласие всех авторов на любые случаи его использования. При этом ни один из авторов не может без достаточных на то оснований запретить использование совместного произведения.

Однако в случае так называемого раздельного соавторства, то есть когда возможно выделить часть произведения, созданную самостоятельно одним из соавторов, каждый из соавторов вправе, если иное не установлено соглашением между ними, самостоятельно распоряжаться своим произведением, являющимся частью общего произведения. Но в

этом случае гражданин будет выступать уже не в качестве соавтора совместного произведения, а как автор самостоятельного произведения.

▪ **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 вознаграждения 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 музы-

кальных 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.

#### ▪ Кто может иметь авторские права?

Лицом, обладающим неимущественными авторскими правами (право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора), может быть только автор, т.е. физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Обладателями исключительных имущественных авторских прав могут быть как физические, так и юридические лица (организации). Приобретение таких прав может происходить либо в силу закона, либо по договору.

Владельцами исключительных имущественных авторских прав являются:

- автор произведения;
- наследники умершего автора;
- наниматель (работодатель) автора служебного произведения;
- производитель аудиовизуального произведения;
- лицо, выпускающее в свет энциклопедии, энциклопедические сло-

вари и периодические издания (газеты, журналы и другое).

По договору владельцами исключительных имущественных авторских прав могут становиться любые лица, которым были переданы такие права другими лицами, которым эти права действительно принадлежали.

#### ▪ **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 исчисляться 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 начинает действовать 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 статьей, увеличивается на 4 года.

▪ **Теряются ли исключительные права автора на произведение в случае его продажи? Что означает выражение «исчерпание прав» на произведение?**

Когда речь об исчерпании прав на произведение, то речь идет о продаже отдельных экземпляров произведения, поскольку утрата исключительных прав автора на произведение происходит только в одном случае – истечение срока действия авторского права. В случае заключения договора на использование произведения с передачей всех имущественных прав автора на весь срок их действия тоже можно говорить о том, что автор фактически потерял имущественные права на произведение. Однако в последнем случае утрата исключительных прав автора отличается от их утраты в полном смысле слова, так как договор может быть расторгнут по самым различным причинам, и автор вновь обретет свои права.

Вместе с тем, в случае продажи экземпляров произведения действительно происходит утрата одного из имущественных прав автора, но только в отношении проданных экземпляров. Если экземпляры произведения были проданы, то их дальнейшее распространение производится без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения. Использование остальных исключительных прав автора может осуществляться только с его согласия.

Это правило, закрепленное в статье 1291 ГК РФ, называется принципом исчерпания авторских прав.

Экземпляры произведения, на которые распространяется данное правило, должны отвечать следующим требованиям:

- быть правомерно опубликованными, то есть быть выпущенными в обращение с согласия автора в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики;
  - быть выпущенными в обращение посредством их продажи, то есть возмездной передачи права собственности на них.
- **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 эк-

земляров, 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.

▪ **Что понимается под переходом произведения в общественное достояние?**

Переход произведения в общественное достояние означает возможность любого лица использовать произведение по своему усмотрению без выплаты авторского вознаграждения.

Переход произведения в общественное достояние происходит по истечении 70-летнего срока охраны исключительных имущественных прав.

Таким образом, в общественное достояние переходят только имущественные права автора. Присвоение права авторства на произведение или его искажение, негативно отражающееся на репутации автора, не допускается даже по истечении этого срока, поскольку охрана личных неимущественных прав автора осуществляется бессрочно.

Произведения, которым на территории Российской Федерации никогда не предоставлялась охрана, также считаются перешедшими в общественное достояние. Это, как правило, относится к произведениям зарубежных авторов, опубликованным на территории бывшего СССР до 1973 года, то есть до времени вступления СССР во Всемирную конвенцию по авторскому праву.

▪ **Что представляет собой право автора на отзыв произведения?**

В соответствии со статьей 1269 ГК РФ, автору принадлежит право отзыва, т.е. право отказаться от обнародования произведения.

Хотя данное право определяется законодателем как личное неимущественное, но осуществление его автором тесно связано с осуществлением права на использование произведения. Как личное неимущественное право отзыва принадлежит только автору и никакое другое лицо не может воспользоваться этим правом. Осуществить право отзыва автор может как до, так и после обнародования произведения. Обнародованием считается действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения.

Ограничением данного права является то, что в случае, если произведение отозвано после его обнародования, автор должен будет возместить пользователю причиненные таким решением убытки. Автор может воспользоваться правом отзыва независимо от того, переуступил ли пользователь право на использование произведения третьим лицам или нет, хотя осуществление этого права автором в данном случае будет связано с дополнительными трудностями, и, прежде всего, с финансовыми.

## ГЛАВА 2. КАК ПРАВИЛЬНО ОФОРМИТЬ ПЕРЕДАЧУ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ НА ПРОИЗВЕДЕНИЕ?

### ▪ Как передаются исключительные права на произведение?

Автор или иной обладатель исключительных прав может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на произведение на основании договора путем отчуждения такого права (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления права пользования произведением в установленных пределах (лицензионный договор). Договорной порядок является наиболее распространенным способом распоряжения исключительным правом на произведение, но не единственным. Например, право пользования, распоряжения произведением может перейти к другому лицу в порядке наследования.

Договор распоряжения исключительным правом на произведение должен быть заключен в письменном виде. Устная договоренность о передаче исключительных прав не дает другому лицу законных оснований для использования произведения. Только в случае передачи произведения автором в периодическое издание договор может быть заключен в устной форме. Автор может временно передавать исключительные права на произведение другим лицам (организациям) с выплатой автору вознаграждения

Договор считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям договора и удостоверили этот факт своими личными подписями (в случае, если стороной является юридическое лицо, то подпись заверяется еще печатью с наименованием этого лица). К существенным условиям договора относятся:

- условия, признанные таковыми законом;
- условия, признанные таковыми сторонами.

В случае несогласования этих условий договор считается незаключенным.

### ▪ Что такое договор об отчуждении исключительного права?

Согласно статьи 1285 ГК РФ, по договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого пра-

ва, то есть разрешить свободно использовать произведение на любой территории, любым способом в течение всего срока действия исключительного права.

▪ **Что такое лицензионный договор о предоставлении права пользования произведением?**

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

Лицензионные договоры бывают двух видов:

- предоставление лицензиату права использования произведения с сохранением за автором или иным правообладателем права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия); у автора остается возможность передать права на использование произведения одним и тем же способом нескольким лицам одновременно. При этом у пользователей не возникает право запрещать использование произведения другим лицам, такое право остается в распоряжении автора произведения;
- предоставление лицензиату права использования произведения без сохранения за автором или иным правообладателем права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия). Это означает, что только то лицо, которому права были переданы, может использовать произведение. На основании исключительной лицензии у пользователя появляется право запрещать всем третьим лицам использование данного произведения теми способами, которые были переданы по договору, и преследовать нарушителей в судебном порядке. Данный запрет распространяется также и на автора произведения, поскольку обладателем прав на использование произведения теперь является то лицо, с которым автор подписал подобный договор. В случае же, если пользователь прав не преследует нарушителя, у автора появляется право делать это самостоятельно.

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

Даже если произведение было создано в рамках авторского договора заказа, то и в этих случаях в нем следует прямо указывать те авторские права, которые заказчик намерен использовать. Данные договоры подчиняются требованиям, предъявляемым к лицензионным договорам.

▪ **Какие условия необходимо согласовать при заключении лицензионного договора?**

Существенными условиями лицензионного договора являются:

- конкретные виды прав использования произведения, передаваемые по данному договору;
- срок и территория, на которые передается право;
- размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения в случае, если лицензионный договор является возмездным;
- порядок и сроки выплаты вознаграждения.

Для обеспечения интересов сторон в законодательстве определено содержание условий лицензионного договора, если стороны по той или иной причине не сделали этого в самом договоре. Исключение из этого перечня составляют передаваемые по договору конкретные права на использование произведения, которые стороны должны определить самостоятельно. При этом необходимо учитывать, что права на использование произведения, прямо не оговоренные в договоре, считаются не переданными. В конечном итоге могут пострадать интересы обеих сторон:

- автора, поскольку за каждый случай и форму использования его произведения он имеет право на получение отдельного вознаграждения;
- приобретателя авторских прав – в случае возникновения спора объемом перешедших к нему прав будет определяться, исходя из представлений и интересов сторон, которые они преследовали при заключении договора.

Например, при приобретении музеем или выставочным залом права собственности на оригинал произведения изобразительного искусства (картину, скульптуру, др.) он не приобретает при этом авторские имущественные права, то есть не имеет право на изготовление копий для продажи их другим музеям, воспроизведение путем издания репродукций.

Договор, в котором стороны не оговорили срок, считается заключенным на пять лет.

При отсутствии в лицензионном договоре условия о территории договор действует только на территории Российской Федерации.

Размер вознаграждения автора в случае необходимости может быть

определен, исходя из минимальных ставок вознаграждения, определенных Правительства РФ от 21 марта 1994 года № 218.

▪ **Как оформляются договоры распоряжения исключительными правами?**

Договоры распоряжения авторскими правами (договор об отчуждении исключительного права, лицензионные договоры) должны заключаться в письменной форме. Допускается заключение договора в устной форме только при использовании произведения в периодической печати. Необходимо, чтобы в договоре были оговорены все существенные условия, предусмотренные Законом.

Договоры распоряжения авторскими правами могут быть заключены в виде одного документа или в виде нескольких документов: сам договор и приложения к нему. В договоре должно быть сказано, что все приложения являются его неотъемлемой частью и должны быть подписаны обеими сторонами.

▪ **Если стороны в договоре забыли предусмотреть срок, на который были переданы права автора, то можно ли расторгнуть такой договор?**

Нет. В статье 1235 ГК РФ предусмотрено, что в случае, если в договоре не определен срок его действия, он считается заключенным на срок пять лет с даты заключения договора. Соответственно, договор может быть расторгнут в добровольном порядке (по соглашению сторон) или принудительно через суд при изменении существенных условий, из которых стороны исходили при заключении договора.

▪ **В каких еще случаях возможно расторжение лицензионного договора?**

По общему правилу, до истечения срока действия договор может быть расторгнут только по соглашению сторон. Одностороннее расторжение договора допускается только, если это предусмотрено Законом или условиями договора. ГК РФ устанавливает, что, если исключительное право не перешло к приобретателю, то, при нарушении им обязанности выплатить в установленный договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права, автор или иной правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

Таким образом, досрочное расторжение лицензионного договора возможно с соблюдением требований гражданского законодательства.

По требованию одной из сторон договор может быть расторгнут по решению суда только:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, в результате которого другая сторона не получает значительную часть дохода, на который она рассчитывала.

К иным случаям, предусмотренным законодательством, относится и существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора. Законодатель не дает перечня таких обстоятельств, а определяет, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

▪ **Существуют ли какие-либо ограничения на заключение договора распоряжения исключительными правами?**

Не могут быть предметом договоров распоряжения исключительным правом на использование произведений, неизвестные на момент его заключения. Необходимость данной нормы объясняется развитием научно-технического прогресса, созданием новых, неизвестных сейчас способов использования произведений. В этой связи было бы незаконно обязывать автора к передаче прав, о содержании которых он не имеет четкого представления.

Ту же цель – защиту интересов авторов преследует и норма, закрепленная в статье 1233 ГК РФ. Она говорит о том, что условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать произведение определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны.

▪ **Какие еще права и обязанности необходимо предусмотреть в договоре распоряжения исключительными правами?**

Права сторон договора распоряжения исключительными правами на произведение не имеют четкого законодательного определения. Права сторон, так же, как и обязанности, будут определяться при заключении договора по усмотрению сторон.

Однако представляется целесообразным отразить в договоре вопросы, связанные с передачей оригинала произведения, условия о сроках представления и одобрения произведения, об обязанности автора доработать произведение в случаях, предусмотренных договором. Но наличие или отсутствие данных положений в конкретном договоре зависит от воли сторон.

Например, условия и порядок передачи экземпляра произведения должны оговариваться в договоре. При этом произведение должно быть предоставлено в виде, пригодном для использования способами, предусмотренными в договоре.

При заключении договора заказа, на автора возлагается обязанность создать произведение. В этом случае произведение должно отвечать требованиям, предусмотренным в договоре. Договором может быть предусмотрена обязанность автора доработать произведение по требованию заказчика. В случае заключения договора о передаче исключительных прав на использование произведения, на автора также возлагается обязанность не передавать третьим лицам права на использование произведения, предусмотренные в договоре.

**▪ Входит ли в обязанности пользователя фактическое использование произведения, в отношении которого заключен договор о передаче исключительных прав?**

Само по себе неиспользование объекта интеллектуальной собственности, права на который переданы по договору, не является нарушением договора. Следовательно, получив по договору право на использование произведения, пользователь вправе и не использовать фактически данный объект.

Судебная практика считает, что договор распоряжения исключительным правом на произведение может включать обязанность стороны, получившей по договору исключительные права, фактически использовать произведение.

Поэтому при заключении договора автору следует обращать внимание на то, насколько неиспользование произведения, права на которое предполагается передать, будет нарушать его право на получение вознаграждения, а также право на ознакомление широкого круга лиц с созданным им произведением (право на обнародование). Например, если вознаграждение писателя поставлено в зависимость от дохода, полученного от продажи тиража произведения, то, соответственно, неиздание произведения будет серьезным образом ущемлять права

писателя. Порой ознакомление с произведением широкого круга лиц является для автора даже более важной потребностью, чем получение вознаграждения. Так, для художника размещение его картины в экспозиции музея является принципиальным условием при выборе покупателя картины, поэтому для него будет принципиально важным предусмотреть в договоре сроки и условия размещения картины на открытом доступе, а не просто удовлетвориться ее хранением в запаснике музея.

Существуют особенности распоряжения исключительными правами на служебные произведения (произведения науки, литературы или искусства, созданные в пределах трудовых обязанностей, установленных для работника (автора)) в случаях уклонения работодателя от его использования. Статья 1295 ГК РФ устанавливает, что, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было представлено 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.

▪ **Вправе ли лицо, которому исключительные права на произведение переданы по договору (пользователь), передать эти права другому лицу?**

Право на передачу авторских прав третьему лицу появляется у пользователя только в том случае, если в договоре специально предусмотрена такая возможность. Это право не зависит от объема прав, переданных по договору, то есть переуступить полученные права могут и пользователи, получившие как исключительные, так и неисключительные права на произведение.

Объем переуступаемых прав также может быть различным. Пользователь может уступить часть имеющихся у него прав, а может передать имеющиеся права в полном объеме. Пользователь, обладающий исключительными правами на произведение, может переуступить их третьим лицам как в неисключительное, так и в исключительное пользование.

▪ **Какие меры защиты интересов автора можно предусмотреть в договоре распоряжения исключительными правами?**

Законодательство об авторском праве является составной частью гражданского законодательства. В соответствии с этим, ст.1250 ГК РФ устанавливает, что интеллектуальные права защищаются способами,

предусмотренными Гражданским кодексом РФ, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.

Ответственность сторон по договору распоряжения исключительными правами регулируется ст. 1290 ГК РФ, в соответствии с которой, в случае нарушения условий договора, виновная сторона обязана возместить реальный ущерб, причиненный другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности автора.

А в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором. При этом общий размер указанных выплат ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику.

При заключении договора стороны могут предусмотреть и иные виды ответственности. Стороны могут определить размер и условия применения в качестве штрафных санкций пени или неустойку, например, при пропуске автором срока предоставления пользователю произведения или при просрочке пользователем срока выплаты авторского вознаграждения.

## ГЛАВА 3. ОБЯЗАНЫ ЛИ ПЛАТИТЬ НАЛОГИ АВТОРЫ ПРОИЗВЕДЕНИЙ?

### ▪ Что такое профессиональные налоговые вычеты?

В соответствии со статьей 57 Конституции РФ, каждый гражданин обязан платить налоги. Уплатить налоги при получении вознаграждения обязан также и автор. Однако, учитывая особенности творческой деятельности, то есть расходы автора на материалы, необходимые для создания произведения, законодатель установил специальный порядок учета этих расходов автора, которые в налоговом законодательстве называются профессиональными налоговыми вычетами.

При получении авторского вознаграждения или вознаграждения за создание, издание, исполнение произведений науки, литературы и искусства и т. п. автор имеет право при расчете своих доходов произвести из них вычеты в сумме фактически произведенных и документально подтвержденных расходов, произведенных при создании, издании, исполнении произведений науки, литературы и искусства и т. п.

Если такие расходы невозможно подтвердить документально, то вычеты можно произвести на основе установленных в налоговом законодательстве процентов.

### ▪ Каковы размеры профессиональных налоговых вычетов?

В статье 221 Налогового кодекса РФ установлены следующие размеры профессиональных налоговых вычетов:

Виды затрат	Нормативы затрат (в процентах к сумме начисленного дохода)
Создание литературных произведений, в том числе для театра, кино, эстрады и цирка	20
Создание художественно-графических произведений, фоторабот для печати, произведений архитектуры и дизайна	30
Создание произведений скульптуры, монументально-декоративной живописи, декоративно-прикладного и оформительского искусства, станковой живописи, театрально- и кинодекорационного искусства и графики, выполненных в различной технике	40

Создание аудиовизуальных произведений (видео-, теле- и кинофильмов)	30
Создание музыкальных произведений: музыкально-сценических произведений (опер, балетов, музыкальных комедий), симфонических, хоровых, камерных произведений, произведений для духового оркестра, оригинальной музыки для кино-, теле- и видеофильмов и театральных постановок	40
Других музыкальных произведений, в том числе подготовленных к опубликованию	25
Исполнение произведений литературы и искусства	20
Создание научных трудов и разработок	20
Открытия, изобретения и создание промышленных образцов (к сумме дохода, полученного за первые два года использования)	30

▪ **Каким образом оформляются профессиональные налоговые вычеты для включения их в доход автора?**

При получении автором вознаграждения за создание произведения гражданин или организация, оплачивающие труд автора, должны удержать налоги с общей суммы вознаграждения. На основании письменного заявления автора об учете при исчислении налогов с уплачиваемого вознаграждения произведенных им расходов (профессиональные налоговые вычеты) должно быть произведено уменьшение взимаемых с него налоговых платежей.

## ГЛАВА 4. ЧТО ПРИЗНАЕТСЯ НАРУШЕНИЕМ АВТОРСКИХ ПРАВ?

### ▪ Что представляет собой незаконное использование авторского права?

В первую очередь - это бездоговорное использование. За исключением ряда моментов, например, использование в личных целях, использование в информационных обзорах на телевидении, использование в учебных целях в определенном объеме. Любое другое использование допускается только с личного разрешения автора.

### ▪ 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 гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя 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 наказа-

ние 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 150-4 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, предметом судебного разбирательства могут стать продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование в коммерческих целях экземпляров произведений или фонограмм в случаях, если:

- эти экземпляры являются контрафактными; или
- на них указана информация, которая может ввести в заблуждение потребителей; или
- на экземплярах уничтожен или изменен знак охраны авторского права или знак охраны смежных прав, проставленные законными обладателями прав.

Это влечет наложение штрафа на граждан в размере от 5-ти до 10-ти минимальных размеров оплаты труда, а на должностных лиц - в размере от 10-ти до 20-ти минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров.

Ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах, либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода, 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 контрафактных 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.

▪ **Что такое контрафактные экземпляры?**

Контрафактными являются экземпляры произведения, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских прав.

Слово «контрафактный» происходит от французского слова «contrefacon» - нарушение прав интеллектуальной собственности. Таким образом, «контрафактный» означает «нарушающий авторские или смежные права».

В настоящее время вместо слова «контрафактный» часто говорят «пиратский», от английского неологизма «piracy» - нарушение прав интеллектуальной собственности.

Если допущенные нарушения закона будут затем исправлены, например, будет получено согласие владельца прав на распространение экземпляров, эти экземпляры уже не должны считаться контрафактными.

## ГЛАВА 5. СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА АВТОРСКИХ ПРАВ

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

Автор или иное лицо, являющееся владельцем авторских прав, имеет право 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 соблюдение надлежащей формы искового заявления. Исковое заявление подается обязательно в письменном виде и должно содержать следующие обязательные сведения:

*В правом верхнем углу указываются:*

- наименование суда, в который подается заявление;
- 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;
- наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является юридическое лицо, его место нахождения.

*В тексте заявления указываются:*

- обстоятельства, на которых истец основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства;
- в чем заключаются нарушение или угроза нарушения прав, свобод или охраняемых законом интересов истца и его требования;
- цена иска, если иск подлежит оценке;
- 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 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 про-

известить депонирование произведения у нотариуса, в уполномоченных организациях. В случае произведений 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 большого количества документов. Например, при опубликовании произведения в средствах массовой информации достаточно получение кассового документа, подтверждающего назначение платежа как авторского гонорара.

## ГЛАВА 6. АВТОРСКИЕ ПРАВА В МЕЖДУНАРОДНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

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

Вопрос об охране авторских прав на территории других государств на произведение, опубликованное за рубежом лицом, 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, входящих в Бернскую конвенцию.

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.

- **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 планирует вступление во Всемирную Торговую Организацию (WTO). 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. Так, срок охраны авторских прав должен быть увеличен до 70 лет после смерти автора. Поскольку мы планируем в нее вступить, сейчас ведется работа по изменению сроков до 70 лет.

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

В данный момент в соответствующих комитетах Государственной Думы Российской Федерации ведется работа над проектом изменений в Закон об авторском праве, в которых должны быть учтены требования ВТО относительно сроков охраны авторских прав.

## **ГЛАВА 7. СУЩЕСТВУЮТ ЛИ АВТОРСКИЕ ПРАВА В ИНТЕРНЕТЕ?**

- **Какие проблемы возникают в связи с защитой авторских прав в Интернете?**

Последние достижения в области цифровых технологий, наряду с быстрым развитием электронно-компьютерных сетей и других средств связи, являются серьезной проблемой для обеспечения эффективной защиты авторских прав. Любая работа, выполненная в двух измерениях, может быть преобразована в цифровую форму, то есть изображена в виде серии нулей и единиц, составляющих цифровой код. Работа может затем храниться и использоваться в цифровом формате. Это существенно увеличивает скорость ее копирования, качество копий, возможности манипуляций и изменения работы, а также легкость, с которой ее копии, как законные, так и незаконные, могут использоваться любым желающим.

- **Существует ли специальное законодательство, обеспечивающее защиту авторских прав в Интернете?**

Необходимость решения проблемы потенциально возможного массового глобального «пиратства» способствовала разработке специальных международных актов. Результатом этой работы стало заключение в декабре 1996 года Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) об авторских правах. Россия пока к этому Договору не присоединилась, возможно, это произойдет в рамках процесса вступления России во Всемирную торговую организацию (ВТО).

Основная задача этого нового договора – сохранение уже достигнутого уровня охраны авторских прав с учетом новых технических реалий и технологических условий.

Из действительно новых предложений можно обратить внимание, прежде всего, на закрепление за авторами и правопреемниками нового имущественного авторского права, связанного с использованием охраняемых авторским правом объектов в Интернете, в цифровых интерактивных сетях (в интерактивном режиме).

Кроме того, новациями Договора ВОИС являются меры, связанные с защитой от компьютерных «пиратов», и меры, связанные с охраной информации о порядке доступа к произведениям творчества в Интернете.

Договор ВОИС об авторском праве предполагает, что дальнейшая разработка этого направления в праве будет продолжена на уровне национального законодательства.

Договор не устанавливает конкретные меры ответственности, предоставляя их выбор государствам, но при этом подчеркивается обязательность обеспечения «эффективных, пропорциональных и разубеждающих санкций».

▪ **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.

## **ГЛАВА 8. ЧЕМ ЗАНИМАЮТСЯ ОРГАНИЗАЦИИ ПО РЕАЛИЗАЦИИ И ЗАЩИТЕ ПРАВ АВТОРОВ?**

- **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 и
- 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 им 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 выплате 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 обоснована 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 с автором договор об оказании ему определенных услуг. Агентством может быть любая организация, имеющая право заниматься коммер-

ческой 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. Варианты 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.

## ГЛАВА 9. ОСОБЕННОСТИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ АВТОРСКИХ ПРАВ

- **Относится ли фотография к числу произведений, охраняемых авторским правом?**

Вопросы, возникающие в связи с отнесением фотографий к числу произведений, охраняемых авторским правом, существуют 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. Поэтому для таких му-

зеев, 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 иного, а, как правило, иное не предусматривается, то есть музей не имеет право издавать репродукции картины или тиражировать ее иным 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 магнитными 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, разрешение 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 твор-

ческий 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.

## ПРИЛОЖЕНИЕ

### Организации по управлению правами на коллективной основе

#### **Российское Авторское Общество (РАО)**

123995, ГСП, Москва, ул. Большая Бронная, д. 6а,

тел.: +7 (495) 697-37-77,

факс: +7 (495) 609-93-63, e-mail: rao@rao.ru

#### **Уральское региональное управление РАО**

620014, г. Екатеринбург, ул. Маршала Жукова, д.10

И.о. начальника Управления: Полномочный представитель РАО в Уральском Федеральном округе и Пермском крае Звонарёв Алексей Михайлович,

тел.: +7 (343) 359-41-55, 359-41-60, 359-41-61,

e-mail: rao-ural@rao.ru

#### **Российское общество по мультимедиа и цифровым сетям (РОМС)**

Правление РОМС: 103670 г. Москва, ул. Большая Бронная, д. 6а, офис 419,

e-mail: roms@roms.ru

А можно еще писать письма за рубежом:

#### **Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС, [www.wipo.org](http://www.wipo.org) )**

Международная, межправительственная организация, специализированное учреждение ООН. Создана в 1967 году для содействия охране произведений интеллектуального творчества. Членами ВОИС являются более 140 государств (СССР – с 1968 года, Россия участвует в ВОИС в качестве правопреемника).

World Intellectual Property Organization

34, chemin des Colombettes

CH-1211 Geneva 20, Switzerland

**GESAC ([www.gesac.org](http://www.gesac.org)) – европейское объединение авторских и композиторских обществ**, e-mail: [secretariatgeneral@gesac.org](mailto:secretariatgeneral@gesac.org)

**CISAC ([www.cisac.org](http://www.cisac.org)) – всемирная конфедерация обществ авторов и композиторов**, e-mail: [cisac@cisac.org](mailto:cisac@cisac.org).

## 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 требова-

ний о доработке, доукомплектовании или дооформлении 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.

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 вычетом 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 резуль-

татов, 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 \_\_\_\_\_, с другой стороны,

(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 действия, 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 обстоя-

тельств, 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 проведут 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 примут 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 на-  
стоящий договор о нижеследующем.

### 1. Предмет договора

1.1 Автор обязуется создать Заказчику \_\_\_\_\_  
(произведение скульптуры, оформительские работы,  
станковая живопись и графика)  
именуем в дальнейшем «Произведение», 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 Произве-  
дение на срок \_\_\_\_\_ на территории \_\_\_\_\_:

право на публичный показ Произведения;

\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_;

а Заказчик обязуется производить Автору выплаты за передачу указан-  
ных 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.

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

2.8 Автор обязан уведомить Заказчика о готовности Произведения к приемке.

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

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 \_\_\_\_\_

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 стороны,  
(Устава, положения)

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, осуществляющих функциональное использование) в следующих территориально-от-

раслевых 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 сторо-

на, 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 вернуть 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: \_\_\_\_\_

В \_\_\_\_\_ районный (городской) суд  
(наименование муниципального образования, субъекта РФ)

Истец: \_\_\_\_\_  
(Ф.И.О., адрес)

Ответчик: \_\_\_\_\_  
(Ф.И.О., наименование организации, адрес)

Цена иска: \_\_\_\_\_

**ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ  
о защите авторских прав**

---

(описание ситуации, повлекшей нарушение авторского права)

Считаю, что ответчик нарушил мои права, предусмотренные статьей 1270 Гражданского кодекса РФ, поскольку использовал мое авторское произведение без указания моего имени, а также без моего согласия и без выплаты мне вознаграждения. Поскольку право на имя относится к личным неимущественным правам автора, то использование созданного мной произведения без указания моего авторства вызывает у меня нравственные переживания, связанные с замалчиванием моих художественных достижений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 1252 ГК РФ и ст. ст. 131, 132 ГПК РФ, прошу:

1. Взыскать с ответчика в возмещение вреда убытки (компенсацию) в размере \_\_\_\_\_ рублей.
2. Взыскать с ответчика моральный вред в размере \_\_\_\_\_ рублей за использование моего авторского произведения без указания моего имени.

\_\_\_\_\_ дата

\_\_\_\_\_ подпись

Приложение:

1. Копии искового заявления (2 экз.)
2. Другие документы.
3. Квитанция об уплате государственной пошлины.

# НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ ПО АВТОРСКОМУ ПРАВУ

## Международно-правовые акты

1. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (Парижский Акт, ВОИС, 24 июля 1971 года).
2. Всемирная Конвенция Об Авторском Праве (пересмотренная в Париже 24 июля 1971 года).
3. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм.
4. Международная конвенция об охране интересов артистов - исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (подписана в Стокгольме 14 июля 1967 года).
5. Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав от 24 сентября 1993 года.
6. Договор ВОИС по авторскому праву.
7. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам.

## Федеральные нормативные акты

1. Гражданский процессуальный кодекс РФ (Извлечение).
2. Уголовный кодекс РФ (Извлечение).
3. Кодекс РФ об административных правонарушениях.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (Извлечение).
5. Федеральный Закон «Об обязательном экземпляре документов».
6. Федеральный Закон Российской Федерации «О государственной поддержке средств массовой информации и книгоиздания Российской Федерации» (от 01.12.1995 года за № 19-ФЗ).

## Подзаконные нормативные акты

1. Постановление Правительства РФ № 1224 от 3 ноября 1994 года «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 года, Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 года и дополнительным протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 года об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм».
2. Постановление Правительства РФ № 614 от 17 мая 1996 года «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)».
3. Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 года № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства».
4. Постановление Правительства за № 355 от 28.05.1992 года «О по-

рядке определения расходов, учитываемых при налогообложении сумм вознаграждения физических лиц за издание, исполнение или иное использование произведений науки, литературы и искусства, а также вознаграждений авторам открытий, изобретений и промышленных образцов».

5. Постановление Совета Министров - Правительства РФ № 153 от 22.02.1993 года «О порядке исчисления среднего заработка отдельных категорий творческих работников».

6. Указ Президента Российской Федерации от 7 октября 1993 года № 1 607 «О Государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав».

7. Указ Президента Российской Федерации от 5 декабря 1998 года № 1 471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения».

8. Распоряжение Президента РФ № 152-рп от 25 марта 1994 года «Вопросы присоединения Российской Федерации к ряду Международной конвенции в области охраны авторских прав».

9. Постановление Правительства РФ от 29 мая 1998 года № 524 «О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 года».