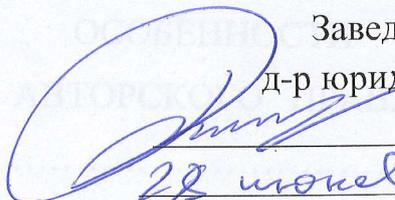


МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра теории государства и права и международного права

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ
В ГЭК И ПРОВЕРЕНО НА ОБЪЕМ
ЗАИМСТВОВАНИЯ

Заведующий кафедрой
д-р юрид.наук, профессор
О.Ю.Винниченко


28 июля 2019 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(магистерская диссертация)

ЗАЩИТА АВТОРСКИХ ПРАВ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ В РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ И ЗА РУБЕЖОМ

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа «Защита прав человека и бизнеса»

Выполнил работу
Студент 2 курса
очной формы обучения


(подпись)

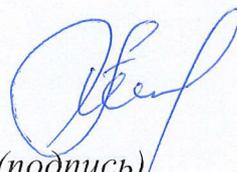
Николаев
Владимир
Александрович

Научный руководитель
кан.юрид.наук, доцент
кафедры ТГиПиМП


(подпись)

Астахова
Марина
Анатольевна

Рецензент
начальник юридического отдела
МКУ «Служба заказчика
и технического контроля
за строительством
(реконструкцией) ремонт объектов
жилищно-коммунального хозяйства»


(подпись)

Тишкин
Юрий
Владимирович

г.Тюмень, 2019

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ.....	3
ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА 1. ЗНАЧЕНИЕ, ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И МЕСТО АВТОРСКОГО ПРАВА В СИСТЕМЕ ПРАВА РФ.....	12
1.1. Становление и развитие авторского права в РФ.....	12
1.2. Современное состояние авторского права в РФ.....	20
ГЛАВА 2. ОТДЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ И ЗАЩИТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА В РФ И ЗА РУБЕЖОМ.....	26
2.1. Сравнительный анализ российского законодательства об авторском праве.....	26
2.2. Сравнительный анализ зарубежного законодательства об авторском праве.....	36
2.3. Сравнительный анализ ответственности за нарушения авторского законодательства в РФ и за рубежом.....	40
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	46
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	53
ПРИЛОЖЕНИЕ.....	70

СССР – Союз Советских Социалистических Республик

ЦНК – Центральный Исполнительный Комитет

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

ВОИС – Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности

ВС РФ – Верховный Суд Российской Федерации

ВТО – Всемирная Торговая Организация

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ООН – Организация Объединенных Наций

РСФСР – Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ – Российская Федерация

СНК – Совет Народных Комиссаров

СССР – Союз Советских Социалистических Республик

ЦИК – Центральный Исполнительный Комитет

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Роль, которую авторское право играет в жизни общества, многогранна и противоречива. Ее многогранность проявляется в том, что данный институт затрагивает как частные, так и публичные интересы – интересы в сфере науки, образования, культуры и искусства. Авторские права – это не только возможности авторов и правообладателей, позволяющие им контролировать использование произведений и получать за такое использование вознаграждение, но и прерогативы личного характера, отражающие тесную связь между автором и произведением и запрещающие искажение произведения либо использование его без надлежащей атрибуции. Противоречивость роли авторского права выражается в достаточно строгих санкциях за нарушение авторских прав, в неопределенности будущего авторского права и в сложности построения его справедливой и сбалансированной модели.

Актуальность темы диссертационного исследования проявляется в нескольких аспектах, среди которых наиболее значимыми представляются социально-экономический, доктринальный, правотворческий, правоприменительный.

Социально-экономический аспект. Современное общество характеризуется тем, что увеличение добавленной стоимости в экономике происходит в значительной мере за счет интеллектуальной деятельности, повышается интерес к интеллектуальному, творческому труду, а продукты творчества и права на них приобретают значение одного из основных объектов экономического оборота. Ведущую роль в секторе экономики развитых стран, основанном на интеллектуальной собственности, играет индустрия, связанная с использованием объектов авторского права.

В социальном плане авторское право является весьма конфликтной сферой права. На этом институте сфокусированы противоположные интересы авторов произведений литературы, музыки, изобразительного искусства, кино и компьютерных программ, обычных граждан, ежедневно

использующих эти продукты, и компаний, зарабатывающих на творчестве. Авторско-правовым регулированием затрагиваются интересы общественные – интересы культуры, просвещения, доступа к информации, так как наличие права на конкретное произведение означает ограничение возможностей свободного использования последнего. Официально провозглашается, что авторское право содействует развитию науки, образования, культуры. Однако зачастую авторско-правовое регулирование чрезмерно ограничивает право человека на доступ к информации и ее распространение.

Социальная значимость авторского права определяется также наличием института личных неимущественных (моральных) прав автора. Эти права – уникальная черта авторского права, которую оно приобрело не во время своего появления, а лишь в ходе развития под влиянием конкретных исторических условий. Моральные права автора отражают социальную ценность авторства и творчества. Они основаны на уверенности в том, что между автором и его произведением есть связь особого рода и что творческая деятельность есть нечто большее, чем способ зарабатывания денег. Как творческий порыв, так и его результат имеют социокультурную ценность. Однако международные и европейские процессы по гармонизации регламентации моральных прав автора в последние годы по существу были остановлены. Соглашение ТРИПС прямо исключает моральные права из юрисдикции ВТО. В Европейском Союзе после проведения ряда конференций было решено приостановить процедуру разработки директивы о моральных правах. Таким образом, авторское право развивается по пути его коммерциализации, что в той или иной степени вносит дисбаланс в защиту неимущественных интересов авторов и угрожает надлежащей охране атрибуции и целостности произведений.

Таким образом, в настоящее время важнейшей задачей в области авторского права, стоящей перед мировым сообществом и отдельными государствами, становится разработка сбалансированной и справедливой

системы авторских прав, обеспечивающей гармоничное сочетание разнонаправленных интересов.

Правотворческий аспект. Системное исследование авторских прав позволяет сформулировать стратегию и тактику развития сбалансированного авторского права в современных условиях и способствует созданию эффективного законодательства в данной сфере.

Почти двухсотлетняя история российского авторского права свидетельствует о том, что подход отечественного законодателя к регулированию авторско-правовых отношений принципиально менялся несколько раз.

Российское авторское право прошло как минимум три значительных этапа в своем развитии. Долгое время Российская империя и СССР были изолированы от международного авторского права, что не мешало искать собственные подходы к регулированию отношений, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы, искусства. Эволюция авторских прав в отечественном гражданском праве отличается самобытностью, которую необходимо учитывать, разрабатывая оптимальную модель системы авторских прав в современной России.

С 2008 г. в истории российского права интеллектуальной собственности начался новый этап, который с точки зрения национального, зарубежного и международного права является весьма интересным и, можно сказать, уникальным. Отечественный законодатель, регулируя авторско-правовые отношения, попытался, во-первых, основываться на научной концепции, во-вторых, вернуться к некоторым советским правовым конструкциям, в-третьих, обеспечить соответствие закона нормам международного права. Однако четкой, целостной, согласованной системы авторских прав законодателю построить не удалось. В ст.1226 ГК РФ установлено, что интеллектуальные права делятся на 3 группы, однако некоторые авторские права не отнесены ни к одной из таких групп, что, например, вызывает трудности с правильным выбором способа защиты нарушенного права.

Группа иных прав концептуально не выверена, так как включает в себя совокупность различных по своей природе прав. Проходящая в России реформа гражданского законодательства затронула и регламентацию авторских прав, однако Федеральный закон от 12 марта 2014 г. «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» не решил всех проблем, связанных с построением четкой, сбалансированной системы регулирования авторско-правовых отношений.

Правоприменительный аспект. Некоторые законотворческие небрежности и ошибки, касающиеся содержания и взаимной связи авторских прав, устраняются посредством разъяснений Верховного Суда РФ. В частности, молчание законодателя по вопросу о характере права на неприкосновенность произведения было восполнено указанием Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ на то, что это право является личным неимущественным.

Однако по некоторым вопросам российские суды дают, как представляется, неверную квалификацию авторско-правовых отношений. В частности, по мнению судов, право на неприкосновенность произведения не распространяется на отношения по переработке последнего, а право автора музыкального произведения, использованного в аудиовизуальном произведении, на вознаграждение входит в состав исключительного права.

Доктринальный аспект. На определенном этапе своего развития наука осознает необходимость систематизации накопленного знания. Построение знания по системным принципам способствует глубокому познанию окружающего мира. Исследование авторских прав в качестве единой системы позволяет, с одной стороны, рассматривать их как определенную целостность, обладающую внутренней структурой и выполняющую определенные функции, с другой – определять, что в рамках этой целостности разграничивает авторские права между собой, что влияет на содержание и модели регламентации каждого из этих прав. В то же время ряд

принципиальных вопросов о системе авторских прав не получил надлежащего разрешения в российской цивилистике. К таким вопросам, в частности, относятся: специфика российской системы авторских прав; факторы, повлиявшие на конфигурацию этой системы; структура исключительного авторского права; соотношение исключительного авторского права с иными имущественными правами автора; оптимальное для условий современного общества содержание личных неимущественных прав автора.

На современном этапе развития российского общества – в условиях неопределенности относительно оптимальной и сбалансированной конфигурации системы авторских прав – для решения проблемы нормативных и теоретических моделей российской системы авторских прав возникает необходимость поиска и определения общего и различного, а также установления объективного и субъективного в регулировании авторско-правовых отношений. Сказанное позволяет утверждать, что обширная правовая проблематика системы авторских прав в контексте ее нормативных и теоретических моделей требует целостного анализа и выводов, необходимых для решения стратегических задач правового регулирования отношений, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

Объектом являются общественные отношения, связанные с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

Предметом рассмотрения данной работы являются нормы российского, зарубежного и международного авторского права, практика их применения, правовые учения, теории, идеи прошлого и настоящего, в которых рассматривается правовое регулирование отношений, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, общие закономерности становления и развития такого регулирования, а также влияние указанных учений, теорий, идей на это регулирование.

Целью исследования является разработка теоретической концепции системы авторских прав, которая позволяет обосновать оптимальную для современного российского общества модель такой системы, раскрывает основные закономерности ее построения, определяет структуру, содержание и взаимную связь авторских прав. Для достижения данной цели были поставлены следующие **задачи**: 1) определить влияние исторических условий и правовых учений на становление, структуру и элементный состав англо-американских и романо-германских систем авторских прав; 2) установить специфику теоретического обоснования и развития российской системы авторских прав; 3) критически проанализировать теории и взгляды, обосновывающие необходимость отмены либо принципиального реформирования авторского права; 4) определить основные принципы исследования системы авторских прав и ее структуры; 5) выявить общее и различное в основных моделях системы авторских прав, раскрыть специфику российской модели системы авторских прав; 6) исследовать генезис понятия исключительного авторского права в законодательстве и науке, установить круг авторских прав, являющихся исключительными; 7) определить международно-правовые основы охраны имущественных и неимущественных авторских прав; 8) раскрыть структуру, содержание и пределы исключительного авторского права; 9) выявить соотношение исключительного авторского права с иными имущественными авторскими правами; 10) определить оптимальное для современного общества содержание неимущественных прав автора; 11) выявить соотношение неимущественных прав автора как друг с другом, так и с иными авторскими и гражданскими правами; 12) разработать и теоретически обосновать рекомендации по совершенствованию российского законодательства в сфере авторских прав.

В процессе написания работы были использованы такие **методы**, как: метод сравнительного правоведения, анализ и синтез. Системный, логический, сравнительный, технико-юридический, исторический,

цивилизационный подход и другие методы познания позволили определить круг действительно важных для темы магистерской диссертации вопросов, раскрыть сущность и специфику международного и национального регулирования авторских прав, выявить особенности и проблемы охраны прав автора, обосновать рекомендации по совершенствованию их законодательной регламентации и практической реализации и определить надлежащую последовательность изложения материала данной работы.

Цивилизационный подход позволяет рассмотреть многовариативность исторического развития, в том числе тот факт, почему все общества и государства неодинаково развиваются и выбирают разные пути движения к политическому, правовому, культурному и экономическому прогрессу. Возможности цивилизационного подхода позволяют подойти более объективно и комплексно к научному исследованию таких явлений, как: государство и государственность, правовая система, государственно-правовой институт, поскольку в общем и целом не концентрируются на одной какой-либо стороне общественного развития, а охватывают разные стороны общественной жизни и исключают возможность упрощенного исследования и понимания приведенных выше фундаментальных явлений, что в целом добавит научному исследованию обоснованности.

Теоретической базой исследования являются работы таких авторов, как Гордон М.В., Канторович Я.А., Серебровский В.И., Симолин А.А., Спасович В.Д., Флейшиц Е.А., Шершеневич Г.Ф. и другие.

Нормативная основа исследования представлена внутригосударственными нормативно-правовыми актами, как Конституция РФ от 12 декабря 1993 года, Гражданский кодекс РФ (часть четвертая), Закон РФ от 9 июля 1993 года №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах». Кроме того, были рассмотрены также международные акты, как Всеобщая декларация прав человека 1948 года, Договор ВОИС по авторскому праву от 20 декабря 1996 года, Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года, Всемирная

конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 года, Венская конвенция о праве международных договоров от 23 мая 1969 года, Международная конвенция об охране исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций от 26 октября 1961 года и многие другие. Помимо этого, было изучено национальное законодательство, регулирующее защиту авторских прав Швейцарии, Франции, ранее действующее законодательство дореволюционной России и советского периода, Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 года №10, иные федеральные законы и нормативно-правовые акты разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, постановления Правительства РФ, ведомственные нормативно-правовые акты, судебная практика национальных судов Швейцарии, Франции, России.

Структура. Работа состоит из введения, двух глав, в первую главу входит два параграфа, а вторая включает три параграфа, заключения, списка использованной литературы.

Глава 1. Значение, общая характеристика и место авторского права в системе правовых отраслей РФ.

1.1. Становление и развитие авторского права в РФ.

Свод законов любой страны претерпевает изменения в соответствии с социально-экономическим положением на данном конкретном этапе развития государства. Особенно это относится к тем странам, где происходят смена общественного строя несущего за собой новые тенденции в обеспечении прав граждан.

Так авторское право в России пережило целый ряд существенных изменений. Это является признаком более слабой преемственности в развитии авторского права Франции, Германии, Великобритании и других стран. Именно эти перемены связаны с неоднократным изменением социально-экономического уклада в России в XX веке (революционные события начала века и смена общественного строя, перестройка и вновь изменение политического строя в 90-е годы). Поэтому развитие отечественной системы авторских прав делится на три больших периода – дореволюционный, советский и современный.

Появление авторского права в России относится к 1827-1828 гг., когда был принят ряд постановлений и актов, а именно: «Положение о вознаграждении сочинителям и переводчикам драматических пьес и опер, когда они будут приняты для представления на императорских театрах»; «Устав о цензуре»; «Положение о правах сочинителей», являющихся приложением к уставу.¹ Эти акты были призваны установить охрану имущественных интересов автора в сфере использования их литературных и музыкальных произведений: каждый автор или переводчик книги получал

¹ Коптев Д.А. «Мнение Государственного Совета от 8 января 1830 года «О правах сочинителей, переводчиков и издателей». М.: Указ. соч. 2014. С. 311-315.

исключительное право на ее издание и продажу со сроком действия данного права в течение 25 лет после смерти автора.

В 1830 году посмертный срок действия авторского права был увеличен на 10 лет в том случае, если приобретатель исключительного права переиздаст вновь книгу за 5 лет до окончания срока действия такого права. Далее 15 апреля 1857 года Высочайшее утвержденное Мнение Государственного Совета продлило срок действия литературной и художественной собственности до 50 лет после смерти автора.

С середины XIX века на проблему авторского права начинает обращать внимание отечественная цивилистика. Ряд ученых того времени считают что авторское право включает в себе только имущественные правомочия. В.Д. Спасович в статье, опубликованной в 1865 году, отрицает отношение авторского права к праву собственности. По утверждению В.Д. Спасовича авторское право является имущественным правом, но одновременно он заявляет, что это право не может считаться ни правом вещным, ни правом обязательственным.² Своей собственной теории авторского права известный адвокат и ученый не разработал. С.П. Никонов (сторонник проприетарной теории авторского права) отнес В.Д. Спасовича к тем юристам, которые видят конструкцию теории авторского права только в постановлениях положительного права.³

В начале XXвека авторское право в России претерпевает стремительное развитие, и венцом этого развития стало «Положение об авторском праве» являвшееся для того времени одним из прогрессивных законов в мире об авторском праве. В это акте не признавались еще конкретные категории личных прав автора, но уже имелись положения,

² Спасович В. Д. Указ. соч. С. 32.

³ Никонов С. П. Юридическая природа авторского права // Вестник права. 1899. № 4. С. 69.

которые устанавливали охрану соответствующих интересов. Статья 19 положений требовала обязательное указание имени автора при всяких разрешаемых законом заимствованиях из чужого произведения. По мнению А.А. Симонина, И.М. Тютрюмова и некоторых других ученых в этом положении регламентировано право на авторство.⁴ А.А. Симолин уточнял, что это право является одним из важных личных прав автора и состоит в запрете всем и каждому издавать его произведения как свои. В вопросе личных прав автора А.А. Симолин согласен с точкой зрения Й. Колера в том, что рассматриваемые права по отношению к авторскому праву являются совершенно самостоятельными юридическими институтами. Другой позиции по вопросу об авторском праве придерживался Я.А. Канторович. Он считал, что одной из составных частей исключительного авторского права являются право автора на неприкосновенность содержания и формы его произведения и право указания его имени и источника заимствования.⁵

Согласно статье 20 «Положения об авторском праве» была прописана норма охраны интересов автора в сфере целостности произведения: лицу, которому полностью или частично уступлено авторское право на произведения запрещалось без согласия автора или его наследников издавать или публично исполнять это произведение с дополнениями или сокращениями и изменениями, кроме вызываемых явной необходимостью таких изменений, в которых не мог бы автор по доброй совести отказать. Данная норма была разработана под влиянием германских законов об авторском праве 1901 и 1907 годов. Регламентированное в статье 20 право Я.А. Канторович назвал «исключительным правом автора на содержание и

⁴ Симолин А. А. Охрана личных прав автора в новом законе об авторском праве 20 марта 1911 года // Вопросы права. 1912. Кн. X (2).С. 92; Тютрюмов И. М. Гражданское право. Юрьев, 1922. С. 215.

⁵ Канторович Я. А. Указ. соч. С. 361.

форму своего произведения». Это право Я.А. Канторович характеризовал, как составную часть авторского права, наиболее проникнутую личным элементом.⁶

Таким образом, российской системе авторских прав в XIX веке можно дать характеристику зарождающейся континентальной модели, опирающейся лишь на имущественные права автора.

В начале XX века в России зарождается движение за признание личных прав автора. В то же время согласно Закону об авторском праве от 20 марта 1911 года имущественные права могли переходить (статья 65). Однако, исходя из этих положений трудно определить к дуалистической или монистической модели склонилось бы российское авторское право, если бы не произошла Революция 1917 года.

В первые годы советской власти государство вело весьма активную деятельность в регламентации авторско-правовых отношений. Однако эта активность не ставила во главу угла позитивное конструирование системы авторских прав. Но уже новый этап советского авторского права в этом смысле начался, когда были приняты «Основы авторского права», утвержденные Постановлением ЦИК и СНК СССР от 30 января 1925 года, вторая редакция утверждена Постановлением ЦИК и СНК СССР от 16 мая 1928 года.⁷ Главная роль в установлении авторских прав принадлежала статье 7 Основ, в которой регламентируется исключительное право выпускать в свет свое произведение под своим именем или под псевдонимом или анонимно и в течение установленного законом срока всеми доступными способами воспроизводить и распространять его, а также

⁶ Канторович Я. А. Указ. соч. С. 426.

⁷ Основы авторского права СССР от 16 мая 1928 г. // Авторское право на литературные произведения: сб. официальных материалов. М, 1953. С. 7–15.

извлекать законным способом имущественные выгоды из исключительного права.

Дальнейшее развитие «Основы авторского права» получили через принятие Декрета ВЦИК и СНК РСФСР от 11 октября 1926 года «Об авторском праве». Изменен Постановлением ВЦИК и СНК РСФСР от 8 октября 1928 года.⁸ В этом акте в статье 11 признается огромное значение охране личных интересов автора для государства, а, следовательно авторское право подлежит защите от нарушения во всех случаях.

Итак, в конце 1920-х годов в СССР были признаны личные неимущественные права автора. В статье 7 «Основ авторского права» 1928 года установлены право автора на имя, право на опубликование произведения. Статья 18 этого же акта закрепила право на неприкосновенность произведения: издатель и предприятие не вправе по своему усмотрению вносить при жизни автора без его согласия какие-либо дополнения, сокращения и изменения ни в само произведение, ни в его заголовок, ни в обозначение имени автора.

Отсутствие в законодательстве разделения авторских прав на имущественные и неимущественные в период рассматриваемого времени косвенно характеризует систему авторского права как монистическую. В то же время статья 16 «Основ авторского права» указывает на дуалистическую модель, регламентируя возможность отчуждения полностью или частично авторского права по издательскому договору, завещанию или другим законным способом. Однако в юридической науке, эта очевидная формулировка об отчуждении права являлась предметом дискуссии. Ученые того периода времени возможно ошибочно не отождествляли, а скорее противопоставляли отчуждение права и уступку права на определенный

⁸Постановление ВЦИК и СНК РСФСР от 8 октября 1928 г. об авторском праве // Авторское право на литературные произведения: сб. официальных материалов. С. 15–25.

срок. М.В. Гордон⁹ и В.И. Серебровский¹⁰ указали на неоднозначность статьи 16 «Основ авторского права», приведя в качестве примера, разъясняющего эту норму, Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда СССР 1940 года, в котором суд отметил, что имущественные авторские права могут быть полностью отчуждены, а неимущественные не могут быть полностью отчуждены. Е.А. Флейшиц противопоставляла отчуждена авторских правомочий и их передачу по издательскому или постановочному договору в определенных пределах и сроках.¹¹ Говоря о передаче авторских правомочий она подразумевала предоставление деривативного права в рамках лицензионного права. Получается, что Е.А. Флейшиц является приверженцем монистической модели авторских прав в советском праве 1920-1950 гг. Как правильно отмечает М.А. Мирошникова, в 50-е XXвека в советской юридической науке получила признание теория разрешения, согласно ей авторские права не могут быть отчуждены автором. Разрабатывалась эта теория на основе причин идеологического характера с целью обосновать особую природу авторского права в СССР.¹²

При трансформации гражданского законодательства СССР и РСФСР в 60-е годы XXвека нормы, регламентирующие авторско-правовые отношения, входящие в Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик от 8 декабря 1961 года¹³ и Гражданский кодекс

⁹ Гордон М. В. Советское авторское право. М., 1956. С. 130.

¹⁰ Серебровский В. И. Вопросы советского авторского права. М., 1956. С. 170.

¹¹ Флейшиц Е. А. Указ. соч. С. 164.

¹² Мирошникова М. А. Сингулярное правопреемство в авторских правах. СПб., 2005. С. 107.

¹³ Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик от 8 декабря 1961 г. URL: <http://zaki.ru/pagesnew.php?id=1708> (дата обращения: 20.05.2019).

РСФСР от 11 июня 1964 года.¹⁴ По-прежнему авторские права не разделялись на имущественные и неимущественные. Однако регулирование авторских прав в статьях 499 и 500 было узаконено на основе их четкого дуализма. Так, право на неприкосновенность произведения было отнесено к личному неимущественному праву.

Исследование ГК РСФСР 1964 года устанавливает своеобразную монистическую модель советской системы авторских прав. Это своеобразие проявляется, например, в том, что после смерти автора личные неимущественные права переставали действовать, согласно статьям 481 и 496 ГК РСФСР, при этом в классической монистической модели имущественные и моральные права автора имеют равные сроки действия. Нормы об авторских договорах определяют, что распорядиться имущественными авторскими правами в период с 1964 по 1974 годы можно было только предоставлением права использования произведения. Согласно статье 503 ГК РСФСР по авторскому договору автор согласно обусловленному договору передает или обязуется создать и передать в оговоренный срок свое произведение организации, заключившей с ним договор об использовании произведения, т.е. отчуждение авторских прав на законодательной основе не предусматривалось. Внесение изменений в статью 503 ГК РСФСР в 1974 году о возможности существования авторских договоров двух видов: 1) авторский договор о передаче произведения для использования, 2) лицензионный договор;¹⁵ породили очередную волну

¹⁴ Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. // Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1964. 18 июня. № 24.ст. 406.

¹⁵ Михайлов С. Г. Специфические черты лицензионного договора в советском гражданском праве // Гражданско-правовой договор и его функции. – Свердловск, 1980. – С. 133–142.

научной дискуссии между сторонниками теории разрешения и теории уступки прав автора.¹⁶

Принятие Основ гражданского законодательства СССР и союзных республик от 31 мая 1991 года¹⁷ послужило основанием изменения регламентации авторских прав. Часть этого акта, касающиеся регулирования авторских прав действовал на территории России с 3 августа 1992 года по 3 августа 1993 года. Для закрепления какой-либо модели авторских прав Основы гражданского законодательства крайне неоднозначны. Монистическая модель, согласно пункту 2 статьи 135 Основ гражданского законодательства, указывает, что признававший единое исключительное авторское право, включающее в себя права: автора, имени, неприкосновенности произведения, на опубликование произведения, на пользование произведением, на вознаграждения за использование произведения. Статью 139 Основ также можно причислить к монистической модели, она очень схожа с рассмотренной ранее статьей 503 ГК РСФСР 1964 года. При этом, в 2 пункте статьи 135 Основ 1991 года предусмотрена передача автором права на использование произведения, что характерно для дуалистической модели авторских прав. Срок действия личных неимущественных авторских прав, с одной стороны, согласно 6 пункту статьи 135 и 1 пункту статьи 137 равен сроку действия имущественных прав автора, с второй стороны – отличается от такового, поскольку в 3 пункте статьи 137 указана классическая советская формулировка о бессрочной охране авторства, авторского имени и неприкосновенности произведения.

¹⁶ Мирошникова М. А. Указ. соч. С. 109–112.

¹⁷ Основы Гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 г. // Ведомости ВС СССР. 1991. 26 июня. № 26. ст. 733.

Очередной серьезный этап развития авторского права отражен в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 года.¹⁸ Здесь установлена дуалистическая модель авторских прав. Необходимо отметить, что она имела много схожего с дуализмом Франции. Авторские права в пункте 16 статьи 16 Закона об авторском праве были конкретно разграничены на имущественные и личные неимущественные. Уступки имущественных прав узаконены пунктом 3 статьи 15 и передача третьим лицам по пункту 1 статьи 30. Согласно пунктам 1, 2 статьи 27 право авторства, право на имя и право на защиту репутации охранялись бессрочно. Исходя из выше изложенного, можно сделать вывод, что впервые за историю российского права в Законе РФ от 9 июля 1993 года был выстроена конкретная и не содержащая в себе противоречия модель системы авторских прав. Конституция РФ от 12 декабря 1993 года в первой части статьи 44 закрепляет охрану законом интеллектуальной собственности. Несмотря на некоторые неясности и его внутренние разногласия,¹⁹ его нужно занести к позитивному примеру законодательства РФ, нацеленного на высокий результат правовой мысли автора.

1.2. Современное состояние авторского права в РФ.

На сегодняшний день отношения в сфере интеллектуальной собственности регламентируются частью 4 Гражданского кодекса РФ. В основу концепции данного законодательного акта заложена сопоставимость участия объектов интеллектуальной собственности в гражданском обороте по значению и стоимости с участием в таком обороте материальных ценностей.

¹⁸ Закон РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» №5351-1 // Российская газета. 1993. Завгуста.

¹⁹ Матвеев А. Г. Право авторства и право на неприкосновенность произведения в российском и международном авторском праве. М., 2013. С. 101–117.

Во Всемирной декларации по интеллектуальной собственности от 25 июня 2000 года официально признана эта идея, а именно: отмечено, что в XXI веке интеллектуальная собственность будет играть большую роль в жизнедеятельности человека, гораздо большую, чем за всю историю.²⁰

В часть 4 ГК РФ внесено понятие «интеллектуального права». Этого понятия нет в международных договорах, в которых участвует Россия, а также в законодательстве зарубежных стран.²¹ Российский законодатель вполне обоснованно объясняет появление этого понятия тем, что оно станет обобщающим названием права на интеллектуальную собственность. Согласно статье 1226 Гражданского кодекса интеллектуальные права признаются на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Эти права включают исключительное право, которое относится к имущественным правам; а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также и личные неимущественные права и другие права (право доступа и др.). Таким образом, что интеллектуальные права, не являются однородными субъективными правами, но выступают в качестве понятия, своеобразной законодательной конструкции, призванной охватить все возможные права на интеллектуальную деятельность.

Понятие «иные права» - одна из самых заметных новелл части 4 ГК РФ, радикально не влияет на структуру системы авторских прав, но несколько усложняет ее. Иные права можно разделять на подгруппы в соответствии с разными критериями. Одним из существенных критериев является характер защищаемого этими правами интереса. В соответствии с

²⁰ Всемирная декларация по интеллектуальной собственности от 25 июня 2000 г. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2002. № 4. С. 14-18.

²¹ Зенин И. А. Исключительное интеллектуальное право (право интеллектуальной собственности) как предмет гражданского оборота // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2011. № 1. С. 20).

этим принципом иные права далее будут отражать имущественные или неимущественные права автора.

Формальное обособление иных прав в отдельную группу объясняется тем, что они не могут быть отнесены ни к исключительному праву, ни к личным неимущественным правам автора. Такое обособление разнохарактерных прав по остаточному принципу удобно в практике применению части 4 ГК РФ. Обособление ряда авторских прав от исключительных и личных неимущественных прав в отдельную группу не ново. Например, такая группа прав имеется в Германии «О законе об авторском праве и смежных правах» от 9 сентября 1965 года. К иным правам в параграфах 25-27 этого Закона включены право доступа, право следования и право напрокат.

Формально закрепленная в статье 1226 ГК РФ триада интеллектуальных прав не состоятельна и не выдерживает критики. Исключительное право определяется по признакам имущественного характера, абсолютности и отчуждаемости; личные неимущественные права – по признакам неимущественного характера и неотчуждаемости. А иные праване имеют между собой интегративного признака.

Четкое разделение прав на три группы согласно статье 1226 ГК РФ не имеет последовательного развития по авторским правам. Пункт 2 статьи 1255 ГК РФ определяет авторские права: 1) исключительное право на произведение; 2) право авторства; 3) право автора на имя; 4) право на неприкосновенность произведения; 5) право на обнародование произведения. Пункт 3 этой же статьи предусматривает ГК РФ и другие права, в том числе право на вознаграждение за служебное произведение, право на отзыв, право на следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства. Что касается перечня личных неимущественных прав автора и иных прав, их в ГК РФ нет.

В сложившейся ситуации по мнению А.А. Маковского отсутствует достаточно определенный критерий деления гражданских прав на имущественные и личные неимущественные права. Он поясняет, что такое деление прямо не проведено в данном законе совершенно разумно, не смотря на то, что значение его практически сохраняется.²²

Статья 1255 ГК РФ определяет, что право на обнародование произведения – это личное неимущественное право автора, а родственные ему право на отзыв относится к числу других (иных) прав. Однако в данном утверждении сомневаются сами разработчики части 4 ГК РФ. Они отмечают: «Классификация субъективных авторских прав в статье 1255 ГК РФ проведена по иным основаниям, чем классификация интеллектуальных прав в статье 1226 ГК РФ (без деления на имущественные и неимущественные права)».²³ Логика такой классификации очевидно в том, что в 2 пункте статьи 1255 ГК РФ отмечены права, признающиеся за авторами во всех случаях, а в 3 пункте этой же статьи установлены права, возникающие лишь в конкретных случаях, предусмотренных ГК РФ. Однако здесь возникает неувязка, так как, строго говоря, все авторские права признаются только в случаях, предусмотренных ГК РФ. Если 3 пункт статьи 1255 ГК РФ под случаями полагает права, признаваемые только на отдельные виды произведений, то тогда право на вознаграждение за служебное произведение не вписывается в данное толкование. Напрашивается вывод: точной и выверенной концепции в построении статьи 1255 ГК РФ просто нет.

²² Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. А. Л. Маковского. М., 2008. С. 280.

²³ Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. А. Л. Маковского. С. 399.

Российская структура системы авторских прав представляет собой незавершенную дуалистическую модель, которая обладает рядом специфических черт, придающих ей некоторый эклектизм. Основные признаки дуалистического авторского права России: 1) Признаются личные неимущественные права автора, они достаточно четко разделены с исключительным авторским правом. Тем не менее не имеется законодательной неопределенности в отношении этих прав. Личные неимущественные права автора в российском гражданском праве имеют двойственный статус: они относятся к группе интеллектуальных прав и в то же время являются видом прав личности. В российском гражданском праве правовой режим моральных прав автора не обособляется от режима прав личности. Это указывает на незавершенную форму дуалистического авторского права.; 2) Согласно статьям 1234 и 1258 ГК РФ исключительное авторское право может быть целиком передано автором третьим лицам.. Этот акт подтверждает независимость правового режима имущественных и неимущественных прав автора. Часть 4 ГК РФ устанавливает единообразное регулирование, обладающее преимуществом одновременного предложения правообладателям двух принципиально различных вариантов расторжения исключительным правом (по сравнению с законами в сфере интеллектуальной собственности, действовавшие до 1 января 2008 года). Это договор отчуждения исключительного права и лицензионный договор. В авторском праве Франции в основном применяется первый вид, второй реже. В авторском праве Германии отсутствует понятие отчуждения имущественных прав. Эти две страны континентального права (Франция – дуалистическая модель, Германия – монистическая) ради удобства правообладателей не могут отказаться от своих вековых традиций и установить в равной мере обе модели распоряжения исключительными правами. По утверждению М. Жосселена ни одна из этих стран никогда не

сможет включить в свое законодательство правила, сильно противоречащие концептуальным основам авторского права.²⁴ В процессе развития авторского права Россия неоднократно изменяла законодательную модель авторских прав, поэтому наша страна с легкостью решилась на этот шаг, приблизившись к англо-американскому праву, в котором равным образом применяются и транслятивное правопреемство и конститутивное.; 3) Различаются и сроки действия личных неимущественных прав автора и исключительного права. В России (в отличие от французской дуалистической модели) срок действия личных неимущественных прав автора прекращает после смерти автора, а далее бессрочно охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения согласно статье 1267 ГК РФ.

Итак, авторское право в России развиваются как по монистической, так и по дуалистической модели теории авторского права. В этом я усматриваю прогрессивные тенденции в определении авторских прав.

²⁴ Josselin M. The Concept of the Contract for the Exploitation of Author's Rights: a Comparative-Law Approach // Copyright Bulletin. 1992. Vol. XXVI. № 4. P. 9.

Глава 2. Отдельные особенности правового регулирования и защиты авторского права в РФ и за рубежом.

2.1. Сравнительный анализ российского законодательства об авторском праве.

Закон РФ от 09.07.1993 №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»²⁵ согласно статье 2 основывается на Конституции Российской Федерации²⁶ настоящего закона, Закона РФ от 23 сентября 1992 года №3523-1 «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных».

Закон регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право). В данных отношениях действующее лицо - автор, физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. В законе об авторском праве урегулированы нормы и формы воспроизведения произведения (запись с помощью технических средств), аудиовизуальное изготовление физическим или юридическим лицом. Также определяется исполнение – представление произведений (актеры, певцы и т.д.).

В законе обозначены условия обнародования произведения с согласия автора, опубликования (выпуск в свет), передачи в эфир, организации эфирного и кабельного вещания, публичного показа или сообщения для всеобщего сведения – любых показов, исполнения или сообщения произведений. Ответственность режиссера – постановщика спектакля. Отражено репродуцирование – факсимильное воспроизведение в любом размере и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий

²⁵ Об авторском праве и смежных правах 9 июля 1993 г. // Российская газета. – 1993. - №32. – Ст. 1242.

²⁶ Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.: по сост. на 21 июля 2014 г. // Собрание законодательства РФ. – 2014. - №31. – Ст. 4397.

письменного или других графических произведений путем фотокопирования или с помощью других технических средств. Сдача в прокат в целях извлечения коммерческой прибыли.

Авторское право устанавливается Законом об авторском праве и смежных правах 1993 года²⁷ и определяется сферой действия, объектом авторского права, презумпцией авторства.

Сфера действия авторского права распространяется: 1) на произведения, обнародованные на территории РФ или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объектной форме на ее территории; на произведения обнародованные за пределами РФ в какой-либо объектной форме, признаются за авторами, являющимися гражданами РФ (а также их правопреемниками); 2) на произведения, впервые опубликованные в РФ, если в течении 30 дней после первого опубликования за пределами РФ оно было опубликовано на территории РФ; 3) если в соответствии с международными договорами РФ автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт основания соблюдения авторского права. При предоставлении охраны произведению по международным договорам РФ срок действия авторского права производится на территории РФ без превышения срока, установленного в стране происхождения произведения.

Объектом авторского права являются произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности. Авторское право распространяется на произведения в какой-либо объективной форме: письменной, устной, видеозаписи, графической и других формах. Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, способы, концепции, принципы, факты. К произведениям, являющимся объектами авторского права относятся: литературные произведения, драматические, музыкальные произведения с текстом или без него, произведения живописи,

²⁷ Об авторском праве и смежных правах 9 июля 1993 г. // Российская газета. – 1993. - №32. – Ст. 1242.

скульптуры, произведения архитектуры и градостроительства, географические карты. Сюда же причисляются производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме и т.п.), сборники (энциклопедии, антологии и другие составные произведения). Производные и составные произведения охраняются авторским правом.

Автору сборника и других составных произведений принадлежит авторское право на подбор материалов, а также их расположение. Составитель обязан соблюдать права авторов каждого произведения, включенного в составное произведение. Только в этом случае он пользуется авторским правом. Автор произведений, включенных в составное произведение, вправе использовать свои произведения независимо от составного произведения.

Издателю энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет и других периодических изданий принадлежат исключительные права на использование (статья 11).

Переводчик и автор производных произведений пользуется авторским правом на созданное им произведение, если он соблюдает права автора произведения, подвергнувшегося переработке. Данное право не препятствует другим лицам осуществлять переводы, переработки тех же произведений (статья 12). Часть 4 Гражданского кодекса РФ авторские права производных и составных произведений не поясняет.

В части 4 Гражданского кодекса РФ²⁸ по сравнению с предыдущим законом от 09.07.1993 №5351-1 значительно расширен список результатов интеллектуальной деятельности юридических лиц, товаров, работ; услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана: кроме указанных ранее произведений, науки, литературы и искусства это – программы ЭВМ,

²⁸ Гражданский кодекс РФ. Часть четвертая от 18 декабря 2006 №230-ФЗ: по состоянию на 01 мая 2019 г. // Собрание законодательства РФ. – 2006. - №52 (часть I). – Ст. 5496.

базы данных, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау), фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, коммерческие обозначения. Интеллектуальная собственность охраняется законом, согласно статье 1225 Гражданского кодекса РФ.

Следующие произведения не относятся к объектам авторского права: официальные документы, а также официальные их переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки); произведения народного творчества; факты информационного характера.

В статье 9 закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 года №5351-1²⁹ речь идет о возникновении авторского права в силу факта создания произведения науки, литературы, искусства. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрация произведения, специального оформления произведения.

Обладатель авторских прав вправе использовать знак охраны авторского права, помещенный на каждом экземпляре произведения, а именно: латинская буква «С» в окружности, имя обладателя исключительных авторских прав, год первого опубликования произведения.

Статья 1228 части 4 Гражданского кодекса РФ³⁰ дает разъяснение: автором результата интеллектуальной деятельности не признается гражданин, не внесший личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе лица, оказавшие его автору только техническое,

²⁹ Об авторском праве и смежных правах 9 июля 1993 г. // Российская газета. – 1993. - №32. – Ст. 1242.

³⁰ Гражданский кодекс РФ. Часть четвертая от 18 декабря 2006 №230-ФЗ: по состоянию на 01 мая 2019 г. // Собрание законодательства РФ. – 2006. - №52 (часть I). – Ст. 5496.

консультационное, организационное или осуществляющее контроль за выполнением работ.

Автору принадлежит право на имя и иные личные неимущественные права, права автора не отчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен. Авторство и имя автора охраняются бессрочно. После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 1267 и пунктом 2 статьи 1316 ГК РФ.³¹ Исключительное право автора может быть передано другому лицу по договору.

Авторское право на произведение при совместном творческом труде двух и более лиц, принадлежит соавторам совместно. Каждый из соавторов использует по своему усмотрению созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение. Право же на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно по соглашению между ними. Если произведение составляет одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не имеют оснований запретить использовать произведение.

В статье 27 Закона РФ №5351-1 от 09.07.1993 года³² предопределяет сроки действия авторского права не указанные в части 4 ГК РФ. Статья 27 Закона определяет срок действия авторского права после смерти автора в течение 70 лет. Указан также срок действия права на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования (в ред. Федерального закона от 20.07.2004 №72-ФЗ). Если автор раскроет свою личность и она не будет оставлять сомнений применяться право в течение всей жизни. Авторское

³¹ Гражданский кодекс РФ. Часть четвертая от 18 декабря 2006 №230-ФЗ: по состоянию на 01 мая 2019 г. // Собрание законодательства РФ. – 2006. - №52 (часть I). – Ст. 5496.

³² Об авторском праве и смежных правах 9 июля 1993 г. // Российская газета. – 1993. - №32. – Ст. 1242.

право на соавторство действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего соавтора, пережившего других соавторов (в ред. Федерального закона от 20.07.2004 №72-ФЗ). Авторское право на произведение, впервые опубликованное после смерти автора действует в течение 70 лет после выпуска (в ред. Федерального закона от 20.07.2004 №72-ФЗ). Срок охраны репрессированного и реабилитированного начинается с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

В Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 года №5351-1³³ отражены сферы действия смежных прав, а именно: 1) признание прав исполнителя в случаях, когда: а) исполнитель является гражданином РФ; б) исполнение впервые имело место на территории РФ; в) постановка записана на фонограмму, охраняемую согласно пункту 2 статьи 35.

Перечислены субъекты смежных прав: исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания. Разрешение на использование постановки исходит от режиссера-постановщика спектакля, а также от других исполнителей и автора произведения. Исполнитель осуществляет свои права при условии соблюдения прав автора. Для осуществления смежных прав не требуется каких-либо формальностей. У производителя фонограммы и исполнителя имеется в наличии знак охраны смежных прав на каждом экземпляре фонограммы и футляра. Он имеет 3 элемента: латинская буква «P» в окружности, имя обладателя исключительных смежных прав, года первого опубликования фонограммы.

Исполнителю принадлежат права: 1) право на имя, на защиту исполнения, на использование исполнения или постановки в любой форме; 2) исключительное право на использование исполнения, т.е. передача в эфир; записывать ранее не записанные исполнения или постановки;

³³ Об авторском праве и смежных правах 9 июля 1993 г. // Российская газета. – 1993. - №32. – Ст. 1242.

воспроизведение записи; сдача в прокат опубликованной в коммерческих целях фонограммы, при сохранении права за вознаграждение за сдачу в прокат; создавать для всеобщего сведения доступ для любого лица.

Исключительное право исполнителя не наступает, когда первоначальная запись была с согласия исполнителя; исключительное право на использование фонограммы обеспечивает право воспроизводить фонограмму; перерабатывать фонограмму; распространять экземпляры фонограммы; импортировать экземпляры фонограммы. Если экземпляры введены в гражданский оборот, допускается дальнейшее распространение без согласия производителя фонограммы и без выплаты вознаграждения.

Если в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 года №5351-1 речь идет о субъектах смежного права, то в части 4 ГК РФ в главе 71 рассматриваются объекты смежных прав, а именно: 1) результаты исполнительской деятельности, к которым относится работа исполнителей. Здесь допускается воспроизведение и распространение с помощью технических средств, постановки режиссеров-постановщиков при сохранении узнаваемости; 2) фонограммы: звуковые записи, за исключением включения в аудиовизуальное произведение; 3) сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания; 4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения; 5) произведения науки, литературы и искусства после их перехода в общественное достояние. Использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения.

Допускается свободное воспроизведение при необходимости и исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения за исключением: 1) воспроизведения произведений архитектуры в форме законченного результата; 2) воспроизведения баз данных; 3) воспроизведение программы для ЭВМ, кроме случаев, предусмотренных статьей 1280 ГК РФ; 4) репродуцирование книг и нотных текстов.

Допускается свободное использование произведения в информационных, научных, учебных, культурных целях, но с обязательным указанием имени автора и источника заимствования.

Имеет место свободное использование произведения библиотеками, архивами и образовательными организациями согласно утвержденных правил (например, безвозмездное пользование только в помещении учреждения, ограничение обращения с ветхими экземплярами и т.д.).

Допускается без согласия автора и без вознаграждения использование произведения, находящегося в месте, открытом для свободного посещения в целях воспроизведения и распространение изготовленных экземпляров.

Допускается свободное публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения. Организация эфирного вещания имеет право делать запись в целях краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого она получила право на сообщение в эфир. Вышеперечисленные объекты свободного пользования отражены в статьях 1273, 1274, 1277, 1278, 1279 ГК РФ. В этих статьях расширяют сферу использования объектов смежных прав.

Когда имеет место договор об отчуждении исключительного права на объект смежных прав изготовитель или другой правообладатель обязан передать свое исключительное право на объект смежных прав в полном объеме приобретателю исключительного права.

Смежные права на совместное исполнение принадлежат всем участникам исполнения независимо от того, целое исполнение или состоящее из элементов. Осуществляются руководителем коллектива исполнителей. Распределение доходов от совместного исполнения осуществляется по правилам пункта 3 статьи 1229 ГК РФ. Каждый исполнитель вправе самостоятельно защищать свои смежные права на совместное исполнение.

Статья 30 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 года №5351-1 определяет передачу имущественных прав и

исключительных и неисключительных прав. Данная передача определена понятием – «авторский договор». При передаче исключительных прав способы и пределы использования произведения определяются договором, также договор дает право запрещать подобное использование другим лицам, как правообладателю, так и автору. Пункт 1 статьи 16 Закона определяет исключительные права автора, как право на использование произведения в любой форме и любым способом. В этом случае все права, которыми обладает автор становятся исключительными и передача по договору неисключительных прав невозможна.

Все условия использования произведения: перечень, объем права, сроки, территория, порядок и размер вознаграждения и все прочие условия, которые стороны считают необходимыми определяются договором. В данном законе авторский договор предусматривает устную форму для использования произведения в периодической печати. Также допускается изменения особого порядка заключения договоров, установленного Законом РФ «О правовой охране программ для ЭВМ» при продаже экземпляров программ для ЭВМ и баз данных. Одна из форм, используемых в законе (статьи 33 и 34) – авторский договор заказа, по которому созданное произведение передается заказчику. По этому договору обязательным является выплата аванса и определяется ответственность сторон за неисполнение или неисполнение надлежащим образом по договору в виде возмещения убытков или упущенной выгоды.

В ГК РФ передача имущественных прав (авторских прав) в большинстве случаев осуществляется по договору в письменной форме. В противном случае договор становится недействительным. В большинстве случаев исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности признается и охраняется при условии государственной регистрации для передачи авторских прав используется 3 основных вида договоров:

- договор отчуждения или уступки авторских прав (исключительное право на произведение) по этому договору автор или иной правообладатель передает или обязуется передать исключительные права на произведение правоприобретателю в полном объеме. Договор отчуждения является возмездным. При отсутствии в договоре условий о размере вознаграждения или порядке его определения, договор считается незаключенным. При этом правила пункта 3 статьи 424 ГК РФ не применяются, вознаграждение предусматривается в форме фиксированных платежей, процентов отчисления от выручки или в иной форме. Между коммерческими организациями безвозмездное отчуждение права не допускается, кроме условий предусмотренных в ГК РФ;

- для предоставления возможности использования произведения не в полном объеме, об оговоренных пределах заключается лицензионный договор о предоставлении право использования произведения на исключительной основе (исключительная лицензия), таким образом происходит передача авторских прав;

- лицензионный договор о предоставлении права использования произведения на не исключительной основе (открытая, неисключительная лицензия). Открытая лицензия может быть заключена в упрощенном порядке и является договором присоединения, когда все ее условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц и ознакомление с ними возможно перед началом использования произведения. В этом случае письменная форма договора считается соблюденной.

Лицензионный договор, как правило заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность лицензионного договора. Из этого правила, как и в первом варианте Закона есть 2 исключения:

- 1) в устной форме может заключаться лицензионный договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании (пункт 2 статьи 1286 ГК РФ);

- 2) лицензионный договор с пользователем о предоставлении ему простой лицензии на использование программы для ЭВМ или базы данных заключается в упрощенном порядке (пункт 5 статьи 1286 ГК РФ) и является безвозмездным.

Лицензионный договор может быть, как возмездным, так и безвозмездным. При отсутствии указания на безвозмездность он считается возмездным. При отсутствии возмездном лицензионном договоре условий о размере и порядке определения вознаграждения он считается незаключенным. Не допускается заключение безвозмездного договора между коммерческими организациями на условиях исключительной лицензии на территории всего мира и на весь срок действия исключительного права.

В лицензионном договоре должна быть указана территория деятельности лицензиата по осуществлению своих прав. Если территория не указана деятельность осуществляется на территории РФ.

2.2. Сравнительный анализ зарубежного законодательства об авторском праве.

При сравнении зарубежного законодательства об авторском праве, выясняется, что оба закона «Федеральный закон об авторском праве» Швейцарии³⁴ и закон № 92-597 от 1 июля 1992 года «О коде интеллектуальной собственности»³⁵ Франции прежде всего содержат в себе определение интеллектуальной собственности – это литературные и художественные произведения с индивидуальным характером независимо от их ценности и цели. Они включают в себя: литературные, научные и

³⁴ Federal Law on Copyright and Neighboring Rights (Federal Copyright Law) of October 9, 1992 URL: <http://www.wipo.int/wipolex/en/details.jsp?id=5223> (дата обращения: 10.05.2019).

³⁵ Law on the Intellectual Property Code (Legislative Part) (No. 92-597 of July 1, 1992, as last amended by Laws Nos. 94-361 of May 10, 1994, and 95-4 of January 3, 1995) URL: <http://www.wipo.int/wipolex/en/details.jsp?id=14082> (дата обращения: 18.05.2019).

другие произведения; чертежи, планы, карты или трехмерное изображение; произведения архитектуры; прикладного искусства; аудиовизуальные и видеовизуальные произведения; компьютерные программы; черновики, названия и части произведений, т.к. это интеллектуальные творения с индивидуальным характером; хореографические произведения. Это определение полностью совпадает в обеих странах. Лишь во французском варианте добавлены книги, брошюры, конференции, речи, проповеди, выступления и другие произведения того же характера. В обоих законах отражено право защиты на переводы и другие аудиовизуальные адаптации.

Авторское право не защищает акты, постановления, международные договоры и другие официальные акты, решения, протоколы и акты, выпущенные государственными администрациями. Определение «автор» практически одно и то же: это – физическое лицо, создавшее произведение.

По швейцарскому законодательству автор: имеет исключительное право на использование его работ, производить копии, произведения; предлагать, передавать копии; транслировать по радио, телевидению, ретранслировать их.

Во французском законе только автор имеет право собирать свои статьи и выступления в сборник и публиковать их или разрешать их публикацию. Для всех произведений, опубликованных в журнале или периодическом сборнике автор сохраняет право использовать их в любой форме.

В законодательстве обеих стран указывается, что автор на протяжении всей своей жизни пользуется исключительным правом на свое произведение и получает денежное вознаграждение. После смерти автора это право действует в интересах его преемников в течение текущего календарного года, в то время, как в Швейцарии с 1 января следующего года, и последующие 50 лет. Однако для музыкальных композиций эта продолжительность составляет 70 лет, как указано в статье L. 123-1 закона Франции. Этот пункт актуален и в Швейцарии, однако, право защиты здесь

распространяется и на компьютерные программы: 50 лет после смерти автора, в случае всех других работ 70 лет (пункт 1 статьи 58 *ParIA*; SR171.10).

Смежные права в Швейцарском законодательстве: если два и более человека участвовали в представлении, они совместно имеют право на смежные права в соответствии со статьей 7. Если исполнители выступают в качестве группы под общим именем, то представители от этой группы имеет право отстаивать права участников. При хоровом, оркестровом или сценическом исполнении использование этого исполнения требует согласия следующих лиц: солисты, проводник, директор, представитель исполняющей группы (статья 33).

Если коммерчески доступные фонограммы и другие записи для целей радиовещания, ретрансляции или исполнения, то исполнители имеют право на вознаграждения. Производитель используемого таким образом носителя имеет право на справедливую долю вознаграждения.

Согласно законодательству Франции смежные права не влияют на право авторов. Исполнитель имеет право на уважение его имени, качества его интерпретации. Это неотъемлемое право закреплено за ним и передается по наследству для защиты интерпретации и памяти покойного.

В обеих странах производитель фонограмм и аудиовизуальных записей имеет эксклюзивное право: воспроизводить записи и предлагать, передавать различными способами распространять репродукции; сделать записи доступными через любой вид среды для получения к ним доступа людьми.

В законодательстве Франции определено: «если фонограмма опубликована в коммерческих целях исполнитель и продюсер не могут возражать». Также использование фонограмм компенсируется в пользу исполнителей и продюсеров. Вознаграждение (статья L.311-3) производится изготовителем или импортером носителя записи. Ставки вознаграждения и способы выплаты в компетенции комиссии во главе с представителем

государства. Кроме того в ее состав входят лица, назначенные организациями, представляющие бенефициаров.

В Швейцарии федеральный надзор осуществляется над управлением исключительных прав на исполнение и трансляцию музыкальных произведений; производством фонограмм и аудиовизуальных записей таких произведений (статьи 22, 22а, 22с и 24d); отстаиванием прав на вознаграждения, согласно Федеральному закону Швейцарии (статьи 13, 20, 24с и 35). На территории Швейцарии действуют организации коллективного управления правами, которые обязаны обладателями прав отстаивать права, относящиеся к их сфере деятельности.

За введением дел таких организаций осуществляет надзорный орган. Если организация по управлению коллективными правами не выполняет свои обязательства ей устанавливается срок на исправление ситуации, при несоблюдении данного срока надзорный орган принимает необходимые меры вплоть до ограничения или отзыва разрешения.

Системы наказаний за нарушения авторских прав имеют много общего. Любое лицо может подать в суд иск о нарушении авторского или смежного права с целью запретить неизбежное нарушение; исправить существующее нарушение; удовлетворить компенсации в отношении убытков на административном уровне.

Лица, умышленно и незаконно совершающие нарушение авторского или смежного права наказываются в уголовном порядке. Существует система штрафов и заключения под стражу в обеих странах. Во Франции решение исходит от президента Трибунала де Гранд. В Швейцарии надзор на федеральном уровне. Необходимо отметить, что во Франции более жесткая система штрафов нежели в Швейцарии, а сроки ареста примерно одинаковы исходят из тяжести нарушения.

В заключении необходимо отметить по моему мнению, что в этих странах существует система контроля и надзора за соблюдением авторских

прав в соответствии с условиями государственного устройства данной конкретной страны.

2.3. Сравнительный анализ ответственности за нарушение авторского законодательства в РФ и за рубежом.

Федеральный закон Швейцарии «Об авторском праве и смежных правах» от 09 октября 1992 года определяет материальные отношения между автором и заказчиком по договорам, заключаемым с автором произведения. Произведение создание которого предусмотрено договором авторского заказа передается заказчику в срок, установленный договором. В случае, когда срок исполнения договора не исполнен, наступает ответственность автора по договору отчуждения исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне. В некоторых случаях предусматривается меньший размер ответственности автора.

В случае неисполнения договора авторского заказа наступает ответственность автора. Он должен возратить аванс и заплатить неустойку. Общая сумма должна быть равна нанесенному ущербу.

С другой стороны нарушение исключительного права на произведение наступает ответственность нарушителя, когда автор или другой правопробретатель наряду с использованием допустимых способов защиты и мер ответственности согласно статьям 1250, 1252, 1253 ГК РФ вправе в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 ГК РФ требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения либо в двукратном размере стоимости права использования произведения по цене, обычно взимаемой за правомерное использование произведения.

В отдельных случаях одна из сторон, неудовлетворенная суммой ущерба или компенсации вправе обратиться с иском в суд.

Суд может запретить ответчику (нарушителю авторских прав) совершать изготовление, воспроизведение, передачу, сдачу в прокат,

импорт либо другое использование, а также транспортировку, хранение, владение в целях введения в гражданский оборот экземпляров предположительно контрафактных.

Суд может также принять меры, направленные на пресечение неправомерного использования в информационных сетях. Порядок ограничения доступа производится в соответствии с ФЗ «Об информации».

Суд может наложить арест на все экземпляры предположительно контрафактные произведения, а также на материалы и оборудование, предназначенное для их изготовления или воспроизведения. Органы дознания или следствия обязаны принять меры для розыска и наложения ареста на контрафактные экземпляры, оборудование и материалы, включая в необходимых случаях изъятие и передачу на ответственное хранение.

В статье 1311 ГК РФ определяется меры по поводу нарушения исключительного права на объекты смежных прав, когда обладатель исключительного права наряду использования со способами защиты, установленных согласно статьям 1250, 1252, 1253 ГК РФ. Вправе требовать по своему выбору от нарушителя выплаты компенсации согласно статье 1311 ГК РФ, пункт 1 статьи 1311 ГК РФ признан частично несоответствующим Конституции РФ и Постановлением Конституционного Суда РФ от 13.12.2016 №28-П.

Для обеспечения иска по делам о нарушении смежных прав к ответчику в отношении которого имеются достаточные основания, а также к объектам смежных прав, которые могут быть контрафактными, применяются меры по статье 1302 ГК РФ.

Имеет место право на коллективной основе договоров. Невыплата организаций по управлению правами на коллективной основе, средств, собранных для вознаграждения правообладателя, влечет применение к этой организации мер защиты исключительного права по статье 1252 ГК РФ.

Организация по управлению правами на коллективной основе может получить государственную аккредитацию:

В Швейцарии за организациями по управлению коллективными правами установлен надзор за ведением дел за организациями и обеспечивают выполнение ими своих обязательств. Осуществляется надзор за тарифами Федеральной Арбитражной комиссией, члены которой называются Федеральным Советом. Арбитражная комиссия состоит из 5 человек: председатель, 2 сопредседателя и 2 заместителя. Также привлекают двух специалистов по необходимой для того или другого вида деятельности, компетентных в этом вопросе. Решение принимают все семь человек. Необходимо отметить, что коллегиальные комиссии имеются и в России для решения защиты коллективного права, состоят они из одиннадцати человек. В состав комиссии входят и специалисты из разных областей. В свою очередь Федеральный департамент юстиции и полиции является административным надзорным органом Арбитражной комиссии.

Защита по гражданскому праву – отдельное производство. Любое лицо может подать иск для декларативного решения о существовании права или правовых отношений. Любое лицо, чье авторское или смежное право было нарушено может подать иск в суд: запретить неизбежное нарушение; исправить существующее; требовать от ответчика информацию о происхождении нарушения незаконно изготовленных или размещенных на рынке предметов. Любое лицо может потребовать от суда: надежные доказательства; установить происхождение контрафактных предметов; сохранить существующее положение дел; временно исполнять иски о судебной защите и исправлении нарушений.

По жалобе лица, чьи права нарушены, лицо умышленно нарушает права автора подлежит лишению свободы на срок не более одного года или денежному штрафу (изменено статья 2 Федерального указа от 5 октября 2007 года, вступившего в силу с 1 июля 2000 года).

По жалобе лица, чьи права нарушены умышленно, а именно: а) трансляция исполнения по информационным каналам; б) фиксация исполнения на чистом носителе; в) распространение копий произведения; г)

использование исполнения под чужим именем; д) исполнение произведения, так чтобы люди могли получить к ним доступ в любое время.

Любое лицо, совершившее действие, упомянутое в данных конкретных рамках, в целях получения прибыли преследуется по закону и наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом (изменено статьей 2 Федерального указа от 5 октября 2007 года, вступившего в силу с 1 июля 2008 года).

Любое лицо, которое намерено не указывать источник, использованный там, где это требует закон (статьи 25 и 128) подлежит штрафу по жалобе лица, чьи права были нарушены. Денежный штраф предусмотрен: 1) для лиц умышленно и незаконно совершает действия; 2) производит, импортирует, распространяет, сдает в аренду, которые являются предметами стимулирования сбыта и рекламы; 3) имеют только ограниченную коммерчески значимую цель; 4) разработаны и выполнены с целью облегчения обхода эффективных технологических мер; 5) удаляет или изменяет электронную информацию.

Действия подлежат судебному преследованию в том случае, если имеет место подстрекательство, разрешение, содействие или сокрытие нарушения авторских или смежных прав. Любое лицо, отстаивающее без требуемого разрешения авторские или смежные права подлежит штрафу. Статьи 6 и 7 Федерального закона от 22 марта 1974 года об административно-уголовном праве, применяются к преступлениям в коммерческой деятельности агентами и аналогичными лицами. Сравнивая правовую защиту России и Швейцарии, необходимо отметить, что наказание влекут за собой равные нарушения. Однако, в Швейцарии применяется лишение свободы от одного года до пяти лет, а не только штрафы.

Во Франции, как и в России несвоевременное исполнение заказа автора со стороны автора равно и исполнителя наказывается штрафами и

компенсациями, что исходит из условия соглашения между сторонами в досудебном порядке.

Многие споры попадают под юрисдикцию судебных органов, передаются в компетентные суды без ущерба для права потерпевшей стороны на обжалование в уголовном суде. Профессиональные организации защиты имеют право подавать в суд на защиту интересов, за которые они несут ответственность.

Полицейские комиссары или магистраты обязаны по требованию любого автора изъять контрафактные копии произведения. Если конфискация приводит к приостановке или задержке публичных исполнений, или уже объявленных необходимо получить специальные разрешения от президента инстанции Трибунала де Гранде по приказу, сделанному по запросу. Президент инстанции Трибунала де Гранде может:

- 1) приостановить любое производственное производство, ведущего к незаконному воспроизведению произведения;
- 2) изъятие независимо от времени и даты контрафактных копий готовых или находящихся в процессе изготовления;
- 3) конфисковать доходы от любого воспроизведения влекущего за собой нарушение прав автора.

В течение 30 дней со дня объявления ареста (статья L. 332-1) нарушитель может просить снять арест или ограничить его последствия, или разрешить возобновление производства. Председатель инстанции Трибунала де Гранде при удовлетворении просьбы арестованного лица может приказать внести денежную сумму для гарантии убытков.

Уголовная ответственность, согласно статье L. 335-1 устанавливает, что компетентные сотрудники судебной полиции при обнаружении преступлений, предусмотренных статьей L. 335-4 Закона №92-597 от 1 июля 1992 года «О коде интеллектуальной собственности» приступают к конфискации контрафактных фонограмм и видеограмм, а также оборудования для их изготовления. Статья L.335-2 указывает, что любое издание письменной, музыкальной композиции, рисунка, картины или

любого другого произведения причисляется к преступлениям. Подделка произведений наказывается лишением свободы на срок от трех месяцев до двух лет и штрафом от 6000 до 12000 франков или только одним из двух штрафов.

Статья L.335-4 прописывает, что любая телевизионная трансляция фонограмм, видеограмм или программы выполняется без разрешения, наказывается лишением свободы от трех месяцев до двух лет и штрафом от 6000 до 12000 франков. Если возникает рецидив преступления понесенные штрафы удваиваются. Кроме того суд может вынести постановление о закрытии учреждения. Если при его закрытии при увольнении сотрудников нарушаются суммы выплаты надбавок к зарплате, наказываются лишением свободы от одного до шести месяцев и штрафом от 1500 до 15000 франков. Статья L.335-6 предусматривает конфискацию всего дохода или его часть.

Согласно статье L.423-1 агитация с целью представления интересов заинтересованных сторон, консультирование или составление актов в области права промышленной собственности запрещена. Но, запрет не распространяется на предложение услуг для профессионалов или компаний, сделанные по почте, не нарушающее законодательства. Любое нарушение положений наказывается штрафами по статье 5 Закона №72-1137 от 22 декабря 1972 года «О защите потребителей в отношении агитации и продажи жилья».

Становится очевидно, что в России, в Швейцарии и Франции наказания даются за схожие нарушения, но рассмотрение этих правонарушений находится в разных инстанциях. Во Франции на мой взгляд по срокам и штрафам более строгие. В России нарушения авторского права рассматриваются чаще административной и гражданской ответственностью, уголовная ответственность предполагает условное наказание. В этих двух странах назначаются сроки заключения от одного года до пяти лет в зависимости от тяжести нарушения.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенное исследование позволило прийти к выводу, что авторское право вряд ли появилось бы в Европе Нового времени без изобретения печатного станка. Однако книгопечатания как такового недостаточно для законодательного признания авторских прав. Например, в Китае между изобретением печатного станка и принятием закона об авторском праве прошло почти тысячелетие. Ключевым из условий, повлиявших на становление, развитие и принципы авторского права, стала европейская философско-правовая мысль XVII–XVIII вв., которая является фундаментом цивилистических теорий, обосновывающих необходимость законодательного признания авторских прав. Двумя важнейшими направлениями этих учений являются естественно-правовой и позитивистский подходы к обоснованию авторского права и других институтов права интеллектуальной собственности.

В работе доказано, что особое направление в позитивистском обосновании авторского права представляет собой теория вознаграждения, которая нашла наибольшую поддержку и развитие в российской цивилистике XIX в. Такое обстоятельство можно объяснить тем, что в Российской империи авторское право появилось как публично-правовой, а не частно-правовой институт, как продукт воли монарха, а не результат парламентских дискуссий. В то же время влияние теории вознаграждения на законодательную регламентацию авторских прав в России начиная с рубежа XIX–XX вв. является незначительным, по сравнению с влиянием функционально аналогичных теорий на авторское право Франции, Германии, Великобритании и США. Следует подчеркнуть, что в целом, развитие дореволюционного, советского и постсоветского авторского права характеризуется отсутствием преемственности и последовательности при регулировании соответствующих отношений, что находит отражение и в современной системе авторских прав, закрепленной в ч. 4 ГК РФ.

Принципиально важно подчеркнуть, что демаркация авторских прав от других интеллектуальных прав не имеет простого и в то же время логически и догматически безупречного решения. Исследование показало, что в рамках романо-германского права авторскими правами следует считать права, первоначально возникающие у автора в связи с созданным им произведением. Формально в перечень авторских прав включаются также права, которые были созданы российским законодателем для защиты неимущественных интересов автора после смерти последнего. Однако по существу эти права являются элементами личных неимущественных прав, которые продолжают действовать и после смерти автора.

В рамках института авторского права регламентируются также квазиавторские права, которые по своей природе являются смежными правами. К этим правам относятся: 1) право лица, организовавшего создание сложного объекта, охраняемого авторским правом, указывать свое имя или наименование или требовать такого указания; 2) право издателя периодических изданий на использование таких изданий; 3) право издателя периодических изданий указывать свое наименование или требовать его указания при любом использовании такого издания; 4) право работодателя указывать свое имя или наименование или требовать его указания при использовании служебного произведения.

Модель системы авторских прав отражает ее наиболее существенные, инвариантные параметры. К таковым относится структура системы, которая представляет собой такое системообразующее отношение между авторскими правами, которое придает этой системе внутреннюю прочность, устойчивость, обеспечивает ее стабильное и эффективное функционирование как целого. Наибольшее влияние на формирование структуры системы авторских прав оказывает характер защищаемого этими правами имущественного или неимущественного интереса.

В исследовании сделан вывод, что абстрактно можно говорить о трех базовых моделях системы авторских прав: 1) системы, состоящие

изимущественных прав; 2) системы, состоящие из неимущественных прав; 3) системы, включающие в себя обе группы этих прав. Однако история и современность не знают авторского права, признающего только неимущественные права. Модель системы авторских прав, состоящей из имущественных прав, именуется «инвертированной монистической». Она представлена в англо-американском авторском праве. К моделям системы авторских прав, состоящей из имущественных и неимущественных прав, относятся монистическая, представленная в праве Германии, и ряд дуалистических моделей (классическая швейцарская, французская и современная российская).

Формальное разделение авторских прав на исключительное право, личные неимущественные и иные права, представленное в ч. 4 ГК РФ, является теоретически несостоятельным. Система авторских прав не должна строиться на основании деления их на исключительные и другие, которые, следовательно, не считаются исключительными. Обозначение авторских прав термином «исключительные» имеет исторические, а не теоретические основания. В подавляющем числе государств законодательствами признаются в качестве исключительных только имущественные авторские права. Однако пример Франции и стран, следующих французской авторско-правовой традиции, показывает, что исключительными могут считаться как имущественные, так и моральные права автора.

Системообразующее отношение в системе авторских прав выражается в диалектическом единстве и противоположности имущественных и неимущественных прав. Соответственно, подсистемами системы авторских прав выступают имущественные и неимущественные права автора. Этот вывод может использоваться в дальнейших исследованиях иных систем прав интеллектуальной собственности с целью разработки целостной концепции по пересмотру системы интеллектуальных прав, закрепленной в ч. 4 ГК РФ.

Исследование позволило прийти к выводу, что в подсистему имущественных авторских прав включаются: 1) абсолютное

исключительное авторское право; 2) ряд относительных прав автора на вознаграждение, имеющих неодинаковую природу; 3) право автора или иного правообладателя статей специально запрещать их свободное использование в рамках п. 3 п. 1 ст. 1274 ГК РФ, являющееся секундарным правом.

В подсистему неимущественных авторских прав включаются: 1) абсолютные личные права – право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения; 2) относительное неимущественное право доступа; 3) право на отзыв, которое исходя из ст. 1269 ГК РФ является секундарным правом.

В современном российском праве используется модель единого исключительного права, а не отдельных исключительных прав, которая неудобна тем, что передача (отчуждение) прав на отдельные способы использования произведения не допускается. Способы использования произведения, составляющие содержание исключительного авторского права, регламентируются в ч. 4 ГК РФ в соответствии с аналитической моделью, характерной для англо-американского права. В то же время перечень таких способов использования произведения, в отличие от зарубежных правовых порядков, является открытым. Такой подход представляется теоретически сомнительным и противоречивым. Он позволяет квалифицировать в качестве неправомерного любое действие с произведением, прямо не названное в п. 2 ст. 1270 ГК РФ (за исключением случаев свободного использования произведения). Например, было бы явным абсурдом привлекать лицо к ответственности за непубличное (домашнее) исполнение произведения.

Правила об ограничениях исключительных авторских прав являются важнейшим, однако не единственным институтом, позволяющим обеспечить охрану общественных интересов в авторском праве. В частности, к иным адекватным сущности регулируемых отношений правовым механизмам, позволяющим приблизиться к цели конструирования сбалансированного авторского права, относятся следующие: 1) установление

сроков действия исключительных прав; 2) установление правил, изымающих из-под авторско-правовой охраны некоторые виды объектов; 3) нормативное определение содержания исключительных прав; 4) установление режима принудительных лицензий.

Принудительные лицензии применяются прежде всего в патентном праве. Здесь их признаки достаточно четко определены. В частности, принудительная лицензия выдается определенным компетентным органом в пользу конкретного заинтересованного лица. Она не отменяет и не заменяет исключительного права, является механизмом, ограничивающим свободу его осуществления. В авторском праве принудительные лицензии используются значительно реже, чем в патентном праве. Само понятие принудительных лицензий здесь является более размытым и неопределенным. В дальнейших исследованиях проблематики обеспечения общественного интереса в авторском праве вопросу о принудительных лицензиях и перспективах их использования в этом институте целесообразно уделить пристальное внимание. Сферой, где принудительные лицензии могли бы занять свою нишу, может быть использование компьютерных программ в интересах национальной безопасности.

Имущественные интересы автора защищаются в авторском праве не только исключительным правом, но и группой относительных прав, к которым относятся: право на вознаграждение за воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях; право автора музыкального произведения, использованного в аудиовизуальном произведении, на вознаграждение; право следования; право на вознаграждение за служебнопроизведение. В российском законодательстве право на вознаграждение за воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях и право автора музыкального произведения, использованного в аудиовизуальном произведении, на вознаграждение включаются в состав исключительного права. Такой подход является ошибочным, так как он редуцирует различные модели охраны

имущественного интереса к конструкции исключительного права, что разрушает эту конструкцию. В силу приведенного довода обязательства Российской Федерации признавать право на вознаграждение как часть исключительного права, содержащиеся в параграфе 1208 Доклада рабочей группы по присоединению РФ к ВТО, представляются некорректными. Исследование также позволило сделать вывод, что права на вознаграждение, предусмотренные ст. 11 бис и 13 Бернской Конвенции, ст. 12 Римской Конвенции 1961 г. и ст. 15 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам, не включаются в состав исключительного права.

Системообразующими неимущественными правами автора являются право авторства и право на неприкосновенность произведения. Эти права защищают базовые, фундаментальные творческие интересы автора, они призваны гарантировать автору надлежащую атрибуцию и целостность его произведения. Кроме защиты частного интереса, эти права играют важную роль в том, чтобы общество получало и передавало в неискаженном и надлежаще атрибутированном виде духовное наследие, представленное прежде всего произведениями литературы и искусства.

В национальных правопорядках право авторства по-разному соотносится с правом автора на имя. Согласно ГК РФ эти права имеют различное содержание. Первое охватывает сферу атрибуции произведения личностью автора, а второе – только способы такой атрибуции. Право на авторское имя имеет смысл при гарантированности права авторства, оно развивает это первое право и защищает специфичные для художественного творчества интересы автора решать, каким образом будет обозначено произведение при его публичном использовании.

Право на неприкосновенность произведения – это неимущественное право автора, представляющееся самым сложным в отношении формирования его оптимальной модели. Рассматривая это право, необходимо четко понимать, что его содержание описывается как минимум через две системы координат. Во-первых, в зависимости от круга посягательств на

произведение, которые автор может запретить, различаются право на неприкосновенность, дающее возможность препятствовать как прямым, так и косвенным (контекстуальным) посягательствам, и право на неприкосновенность, запрещающее только прямые посягательства на произведение. Для стран-членов Бернской конвенции является обязательной модель права на неприкосновенность, позволяющего автору противодействовать прямым и контекстуальным посягательствам. Статья 1266 ГК Российской Федерации не соответствует этому требованию, поэтому должна быть изменена. Во-вторых, в зависимости от того, обусловлена ли защита права неприкосновенность нарушением каких-либо интересов автора или причинение ущерба его репутации, регламентация этого права разделяется на субъективную и объективную модели. Субъективная модель является чрезмерно строгой по отношению к общественным интересам. Оптимальной для условий современного общества является объективная модель. В дальнейших исследованиях представляется возможным более конкретное и индивидуализированное определение содержания права на неприкосновенность в отношении отдельных видов охраняемых произведений.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Нормативно-правовые акты

- 1.1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.: по сост. на 21 июля 2014 г. // Собрание законодательства РФ. – 2014. - №31. – Ст. 4397.
- 1.2. Всеобщая декларация прав человека: принята Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. // Российская газета. – 1995. - №67.
- 1.3. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах: принят Генеральной Ассамблеей ООН 19 декабря 1966 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. – 1976. - №17. – Ст. 1831.
- 1.4. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности 14 июля 1967 г. // [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.04.2019).
- 1.5. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) 15 апреля 1994 г. // [Электронный ресурс]. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.04.2019).
- 1.6. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 9 сентября 1886 г. // Бюллетень международных договоров. – 2003. - №9.
- 1.7. Договор ВОИС по авторскому праву 20 декабря 1996 г. // [Электронный ресурс]. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 09.04.2019).

- 1.8. Договор ВОИС по исполнениям и фонограмм 20 декабря 1996 г. // [Электронный ресурс]. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 09.04.2019).
- 1.9. Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций 26 октября 1961 г. // [Электронный ресурс]. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 10.04.2019).
- 1.10. Всемирная конвенция об авторском праве 6 сентября 1952 г. // Собрание постановлений Правительства СССР. – 1973. - №24. – Ст.139.
- 1.11. Вашингтонская межамериканская конвенция о правах автора на литературные, научные и художественные произведения 22 июня 1946 г. // [Электронный ресурс]. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 12.04.2019).
- 1.12. Об авторском праве и смежных правах 9 июля 1993 г. // Российская газета. – 1993. - №32. – Ст. 1242.
- 1.13. Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав 24 сентября 1993 г. // Бюллетень международных договоров. – 2008. - №3.
- 1.14. Всемирная декларация по интеллектуальной собственности 25 июня 2000 г. // [Электронный ресурс]. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 12.04.2019).
- 1.15. Гражданский кодекс РФ. Часть четвертая от 18 декабря 2006 №230-ФЗ: по состоянию на 01 мая 2019 г. // Собрание законодательства РФ. – 2006. - №52 (часть I). – Ст. 5496.
- 1.16. О вознаграждении за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях: Постановление Правительства РФ от 14 октября 2010 г. №829: по сост. на 19 мая 2019 г. // Собрание законодательства РФ – 2010. - №42. – Ст. 5398.

- 1.17. О государственной регистрации договоров о распоряжении исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных и перехода без договора исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных: Постановление Правительства РФ от 24 декабря 2008 г. №1020: по сост. на 17 мая 2019 г. // Собрание законодательства РФ – 2009. - №2. – Ст. 225.
- 1.18. Об утверждении положения о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также об установлении предельного (максимального) размера сумм, удерживаемых аккредитованной организацией на покрытие необходимых расходов по сбору, распределению и выплате вознаграждения, а также сумм, которые направляются в специальные фонды: Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. №992: по сост. на 18 мая 2019 г. // Собрание законодательства РФ – 2008. - №2. – Ст.114.
- 1.19. Law on the Intellectual Property Code (Legislative Part) (No. 92-597 of July 1, 1992, as last amended by Laws Nos. 94-361 of May 10, 1994, and 95-4 of January 3, 1995) URL: <http://www.wipo.int/wipolex/en/details.jsp?id=14082> (дата обращения: 18.05.2019).
- 1.20. Federal Law on Copyright and Neighboring Rights (Federal Copyright Law) of October 9, 1992 URL: <http://www.wipo.int/wipolex/en/details.jsp?id=5223> (дата обращения: 10.05.2019).

2. Научная и учебная литература

- 2.1. Афанасьева В.И. Привилегия, патент, авторское свидетельство в России. учебное пособие / В.И. Афанасьева. – М.: Юрлитинформ, 2012. – 320 с.
- 2.2. Бентли Л., Шерман Б. Право интеллектуальной собственности. Авторское право. учебное пособие / Л. Бентли, Б. Шерман. – Спб.: Юридический центр Пресс, 2004. – 535 с.
- 2.3. Близнец И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права. учебное пособие / И.А. Близнец, К.Б. Леонтьев. – М.: Проспект, 2011. – 416 с.
- 2.4. Богданова О. Признание как способ защиты личных неимущественных интеллектуальных авторских прав // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2011. - № 4. – С. 48-58.
- 2.5. Богуславский М.М. Вопросы авторского права в международных отношениях. Международная охрана произведений литературы и искусства. / М.М. Богуславский. – М.: Наука, 1973. – 336 с.
- 2.6. Борисова Ю. Исторические аспекты возникновения авторского права // Законность. – 2012. - № 3. – С. 64-67.
- 2.7. Бородин С. С. Свободное использование произведений в аспекте системного взаимодействия принципов авторского права: дисс. ... канд. юрид. наук. Самара, 2014. 236 с.
- 2.8. Борхес Х. Л. Собрание сочинений: в 4 т. СПб.: Амфора, 2005. Т. 2. 847 с.
- 2.9. Брилев В. В. Системность норм авторского права и смежных прав в гражданском законодательстве Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2010. 228 с.
- 2.10. Бурбаки Н. Очерки по истории математики. М.: Изд. иностранной литературы, 1963. 292 с.

- 2.11. Варданянц Г. К. Социологическая теория права. М.: Академический Проект, 2007. 439 с.
- 2.12. Васьковский Е. В. Цивилистическая методология. Учение о толковании и применении гражданских законов. М.: «АО Центр ЮрИнформ», 2002. 508 с.
- 2.13. Вебер М. Избранные произведения. М.: Прогресс, 1990. 808 с. 247. Вебер М. История хозяйства. Город. М.: «КАНОН-пресс-Ц»; «Кучково поле», 2001. 576 с.
- 2.14. Веинке В. Авторское право: Регламентация, основы, будущее / пер. с дат. М.: Юрид. лит., 1979. 231 с.
- 2.15. Вилейта А. П. Личные неимущественные правоотношения по советскому гражданскому праву: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Вильнюс, 1967. 24 с.
- 2.16. Виноградов В. В. Проблема авторства и теория стилей. М.: Гослитиздат, 1961. 614 с.
- 2.17. Витко В. С. Гражданско-правовая природа лицензионного договора. М.: Статут, 2011. 301 с.
- 2.18. Вишневецкий Л. М., Иванов Б. И., Левин Л. Г. Формула приоритета: Возникновение и развитие авторского и патентного права. Л.: Наука. Ленингр. отд-ние, 1990. 205 с.
- 2.19. Владимиров Л. И. Всеобщая история книги. М.: Книга, 1988. 316 с.
- 2.20. Власова А. В. Структура субъективного гражданского права: дисс. канд. юрид. наук. Ярославль, 1998. 150 с.
- 2.21. Войниканис Е. А. Право интеллектуальной собственности в цифровую эпоху: парадигма баланса и гибкости. М.: Юриспруденция, 2013. 552 с.
- 2.22. Волынкина М.В. Концепция исключительных прав и понятие «интеллектуальной собственности» в гражданском праве // Журнал российского права. – 2007. - № 6. – С. 29-35.

- 2.23. Волынкина М.В. Содержание исключительного права: теоретический аспект // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2012. - № 1. – С. 5-11.
- 2.24. Гаврилов Э.П. Ограничения исключительного авторского права // Патенты и лицензии. – 2015. -№ 5. – С. 2-13.
- 2.25. Дроздов А.В. Неприкосновенность произведения и его переработка: личные неимущественные и исключительные права // Журнал российского права. – 2012. - № 2. – С. 55-60.
- 2.26. Еременко В.И. Всемирная торговая организация и законодательство РФ об интеллектуальной собственности // Законодательство и экономика. – 2006. - № 10. – С. 35-47.
- 2.27. Еременко В.И. Об изменениях в российских законодательных актах, связанных с интеллектуальной собственностью // Адвокат. – 2011. - № 1. – С. 5-14.
- 2.28. Ефремова В.В. Развитие авторского права во Франции и в России в Новое время // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2008. - № 4. – С. 118-123.
- 2.29. Иванов Н.В. Авторские и смежные права в музыке: учебно-практическое пособие / Н.В. Иванов. – М.: Проспект, 2009. – 176 с.
- 2.30. Ильин И. А. Собрание сочинений в 10 Т. М.: Русская книга, 1994. Т. 4. 600 с.
- 2.31. Ионас В. Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике. М.: Юрид. литература, 1963. 138 с.
- 2.32. Ионас В. Я. Произведения творчества в гражданском праве. М.: Юрид. литература, 1972. 168 с.
- 2.33. Иоффе О. С. Избранные труды по гражданскому праву: Из истории цивилистической мысли. Гражданские правоотношения. Критика теории «хозяйственного права». М.: Статут, 2000. 777 с.
- 2.34. Иоффе О. С. Избранные труды: в 4 т. СПб.: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2010. Т. IV. 681 с.

- 2.35. История политических и правовых учений. Учебник. СПб.: Издательский Дом С.-Петербур. гос. ун-та, 2007. 856 с.
- 2.36. Исупова И. В. Личные неимущественные (моральные) права автора в Германии: историко-правовой аспект: дисс. ... канд. юрид. наук. Владимир, 2008. 229 с.
- 2.37. Каган М. С. Система и структура // Системные исследования. Методологические проблемы. М.: Наука, 1983. С. 86–106.
- 2.38. Казанский П. Е. Всеобщие административные союзы государств. Т. 3. Одесса, 1897.
- 2.39. Калятин В. О. Возможны ли свободные лицензии в российском праве? // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2011. № 12. С. 16–21.
- 2.40. Калятин В. О. О некоторых тенденциях в развитии концепции "добросовестного использования" в современном авторском праве стран "общего права" // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2013. № 3. С. 136–150.
- 2.41. Калятин В. О. Право использования произведения: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1999. 188 с.
- 2.42. Каминская Е. И. Личные неимущественные права автора: отказ от ненужных иллюзий или утрата ценностей? // Актуальные вопросы российского частного права: сб. статей, посвящ. 80-летию со дня рождения проф. В. А. Дозорцева. М.: Статут, 2008. С. 224–260.
- 2.43. Кант И. Сочинения: в 6 т. М.: Мысль, 1965. Т. 4. Ч. 1. 544 с.
- 2.44. Кант И. Сочинения: в 6 т. М.: Мысль, 1965. Т. 4. Ч. 2. 478 с.
- 2.45. Кант И. Сочинения: в 6 т. М.: Мысль, 1966. Т. 5. 564 с.
- 2.46. Канторович Я. А. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. Систематический комментарий к закону 20 марта 1911 г. с историческим очерком и объяснениями, основанными на законодательных мотивах, литературных источниках, иностранном

- законодательстве и судебной практике. Пг.: Брокгауз-Ефрон, 1916. 736 с.
- 2.47. Канторович Я. А. Основные идеи гражданского права. Харьков: Юридическое Изд-во НКЮ УССР, 1928. 309 с.
- 2.48. Каравай Т. В. Понятие и правовая природа интеллектуальных прав // Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 1(42). С. 175–182.
- 2.49. Карнер Э. Права человека и защита прав личности в гражданском праве // Вестник гражданского права. 2014. № 4. С. 257–275.
- 2.50. Карташева А. А. Онто-гносеологические основания авторского права: автореф. дисс. ... канд. филос. наук. Екатеринбург, 2013. 26 с.
- 2.51. Кашанин А. В. Обеспечение личного неимущественного интереса автора произведения в Великобритании и США // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2010. № 2. С. 23–39.
- 2.52. Кашанин А. В. О проблеме распоряжения личными неимущественными правами автора // Вестник гражданского права. 2009. № 4. С. 43–98.
- 2.53. Кашанин А. В. Развитие взглядов на соотношение личных неимущественных и имущественных прав автора в континентальной доктрине авторского права // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 7. С. 88–99.
- 2.54. Кашанин А. В. Развитие взглядов на соотношение личных неимущественных и имущественных прав автора в доктрине авторского права. URL: <http://www.hse.ru/org/persons/1230371> (Дата обращения: 18.05.2019).
- 2.55. Кашанин А. В. Развитие учения о форме и содержании произведения в доктрине авторского права. Проблема охраноспособности содержания научных произведений // Вестник гражданского права. 2010. № 2. С. 68–128.

- 2.56. Кашанин А. В. Творческий характер как условие охраноспособности произведения в российском и иностранном авторском праве // Вестник гражданского права. 2007. № 2. С. 75–119.
- 2.57. Керимов д. А. Методология права (предмет, функции, проблемы философии права). М.: Аванта+, 2001. 559 с.
- 2.58. Клавье Ж.-П. Основные понятия интеллектуальной собственности // Проблемы охраны интеллектуальной собственности в России и Западной Европе: труды по интеллектуальной собственности. Т. 3. URL: <http://tarasei.narod.ru/uchavt.html> (дата обращения: 01.05.2019).
- 2.59. Клир И. Абстрактное понятие системы как методологическое средство // Исследования по общей теории систем. М.: Прогресс, 1969. С. 287–319.
- 2.60. Ковалев М. В. Некоторые вопросы права на неприкосновенность произведения по Бернской конвенции и национальным законодательствам // Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии. 2008. № 9. С. 142–159.
- 2.61. Кодан С. В. Юридическая политика Российского государства в 1800–1850-е гг.: деятели, идеи, институты. Екатеринбург: УрАГС, 2005. 324 с.
- 2.62. Кодификация российского частного права 2015 / В. В. Витрянский, С. Ю. Головина, Б. М. Гонгало и др.; под ред. П. В. Крашенинникова. М.: Статут, 2015. 447 с.
- 2.63. Колер И. Введение в науку права. СПб., 1903.
- 2.64. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. А. Л. Маковского. М.: Статут, 2008. 715 с.
- 2.65. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) / под ред. Ю. А. Дмитриева, А. А. Молчанова. М.: Деловой двор, 2008. 800 с.
- 2.66. Кондильяк Э. Сочинения в 3-х т. М.: Мысль, Т. 2. 1982. 541 с.

- 2.67. Кононов А. А. Институционализация правового регулирования: дисс. ... канд. юрид. наук. СПб., 2004. 155 с. Константинов К. Б. Регулирование книгоиздательской деятельности в контексте политико-правовой эволюции России (конец XVII – начало XIX в.): дисс. ... канд. юрид. наук. СПб., 2006. 184 с.
- 2.68. Коптев Д. А. Закон об авторском праве с изложением рассуждений и материалов, на коих он основан. СПб., 1911.
- 2.69. Корецкий В. И. Авторские правоотношения в СССР. Сталинабад,: Таджикский государственный университет им. В. И. Ленина, 1959. 372 с.
- 2.70. Коростелева С. В. Личные неимущественные права авторов и особенности их реализации в Интернет: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2006. 159 с.
- 2.71. Кочев В. А. Система государственной власти в Российской Федерации: основные публично-правовые параметры: дисс. докт. юрид. наук. Пермь, 2002. 366 с.
- 2.72. Кравченко А. А. Секундарные права в российском гражданском праве: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2015. 206 с.
- 2.73. Красавчиков О. А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. М.: Статут, 2005. Т. 1. 492 с.
- 2.74. Красавчикова Л. О. Понятие и система личных, не связанных с имущественными прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации: дисс. докт. юрид. наук. Екатеринбург, 1994. 435 с.
- 2.75. Кузнецов М. Н. Охрана результатов творческой деятельности в международном частном праве: Монография. м.: Изд-во УДН, 1988. 180 с.
- 2.76. Кузнецова О. А. Специализированные нормы российского гражданского права: теоретические проблемы: дисс. докт. юрид. наук. Екатеринбург, 2007. 430 с.

- 2.77. Кулагин Ю. В. Ограничения субъективных авторских прав по законодательству России и отдельных зарубежных стран: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2010. 23 с.
- 2.78. Лапоч В. А. Система объектов гражданских прав в законодательстве России: дисс. докт. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2002. 537 с.
- 2.79. Лейст О. Э. Сущность права. Проблемы теории и философии права. М.: ИКД «Зерцало», 2002. 288 с.
- 2.80. Леонтьев К. Б. Проблемы развития авторского права в современных технологических условиях: дисс. ... канд. юрид. наук.. М., 2003. 207 с.
- 2.81. Лессиг Л. Свободная культура. М.: Прагматика культуры, 2007. 272 с.
- 2.82. Лессиг Л. Традиции благотворительности – не американские, они присущи всему миру // Информационное общество. 2011. № 6. С. 4–11.
- 2.83. Лиотар Ж.-Ф. Состояние постмодерна. М.: Алетейя, 1998. 160 с.
- 2.84. Липчик Д. Авторское право и смежные права. М.: Ладомир, 2002. 788 с.
- 2.85. Литвина А.И. О понятии авторского правоотношения // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2014. - № 2(24). – С. 84-93.
- 2.86. Мартынов Б. Права авторства в СССР // Учен. труды Всесоюзного института юрид. наук. – 1947. - № 9. – С. 132-177.
- 2.87. Матвеев А.Г. Философские основания авторского права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. – 2008. - № 1. – С. 11-21.
- 2.88. Матвеев Ю.Г. Международные конвенции по авторскому праву: учебно-практическое пособие / Ю.Г. Матвеев. – М.: Международные отношения, 1978. – 176 с.

- 2.89. Моргунова Е.А. Природа авторского права // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2001. - №12. – С.23-33.
- 2.90. Нагорный Р. С. История развития норм о свободном использовании объектов авторских и смежных прав до принятия четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации // Журнал российского права. 2010. № 2. С. 113– 123.
- 2.91. Назаров А. Г. Пределы осуществления исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности: дисс.... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2011. 235 с.
- 2.92. Научно-практический комментарий к Основам гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик / под ред. проф. С. Н. Братуся и проф. Е. А. Флейшиц. М.: Госюриздат, 1962. 419 с.
- 2.93. Научно-практический комментарий судебной практики в сфере защиты интеллектуальных прав / под общ. ред. Л. А. Новоселовой. М.: Норма, 2014. 480 с.
- 2.94. Нашиц А. Правотворчество. Теория и законодательная техника. М.: Прогресс, 1974. 255 с.
- 2.95. Нгуен Д. Х. Основные международные соглашения в области авторского права и их влияние на развитие авторского законодательства Социалистической Республики Вьетнам: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1998. 154 с.
- 2.96. Никитин Е. П. Природа обоснования. Субстратный анализ. М.: Наука, 1981. 176 с.
- 2.97. Никонов С. П. Юридическая природа авторского права // Вестник права. 1899. № 4. С. 64–77.
- 2.98. Новикова Ю. С. Общая теория правоотношения: Учеб. пособие. Челябинск: Фрегат, 2004. 144 с.
- 2.99. Новомбергский Н. Освобождение печати во Франции, Германии, Англии и России. СПб., 1906.

- 2.100. Новоселова Л. А. О некоторых аспектах применения норм об уступке к отношениям по распоряжению исключительными правами // Шестой Пермский конгресс ученых-юристов (г. Пермь, 16-17 октября 2015 г.): Избранные материалы. М.: Статут, 2016. С. 4-12.
- 2.101. Новые аудиовизуальные технологии / отв. ред. К. Э. Разлогов. М.: Едиториал УРСС, 2005. 488 с.
- 2.102. Нохрина М. Л. К вопросу о предмете гражданского права и личных неимущественных отношениях, не связанных с имущественными // Известия вузов. Правоведение. 2011. № 6. С. 54–66.
- 2.103. Общая теория государства и права. Академический курс в трех томах. Т. 3. Государство, право, общество / отв. ред. М. Н. Марченко. М.: Норма, 2007. 712 с.
- 2.104. Овчинников Н. Ф. Структура и симметрия // Системные исследования. Ежегодник. М.: Наука, 1969. С. 111–121.
- 2.105. Огурцов А. П. Философия науки: двадцатый век: Концепции и проблемы: В 3 частях. Часть третья: Философия науки и историография. СПб.: Изд. дом «Мир-Ъ», 2011. 336 с.
- 2.106. Огурцов А. П. Этапы интерпретации системности научного знания (античность и Новое время) // Системные исследования. М.: Наука, 1974. С. 154–186. 456. Орехов А. М. Интеллектуальная собственность (опыт социально- философского исследования): автореф. дисс. ... докт. филос. наук. М., 2009. 65 с.
- 2.107. Оркина Е. А. Интеллектуальная собственность: экономическое содержание и юридическая форма: учеб. пособие для студентов высших учебных заведений. Ростов н/Д.: Феникс, 2006. 349 с.
- 2.108. Основные проблемы частного права. Сборник статей к юбилею доктора юридических наук, профессора Александра Львовича Маковского / отв. ред. В. В. Витрянский, Е. А. Суханов. М.: Статут, 2010. 575 с.

- 2.109.Пиленко А.А. Новый проект статей об авторском праве // журнал Санкт-Петербургского юридического общества. – 1897. - № 10. – С. 50-58.
- 2.110.Поголяев В. неприкосновенность творчества и защита репутации автора // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2001. - №8. – С. 17-23.
- 2.111.Потапов Ю.А. Законодательство Российской империи о цензуре в XVIII – начале XIX в. // Законодательство. – 2004. - № 5. - С. 83-87.
- 2.112.Пронина О. Моральные права после смерти автора // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2008. - № 12. – С. 11-19.
- 2.113.Ромовская З.В. Право авторства // Проблемы советского авторского права / З.Б. Ромовская. – М.:, 1979. – С. 122-127.
- 2.114.Рябов А.А. Право на неприкосновенность произведения // Закон. – 2007. - № 10. – С. 81-85.
- 2.115.Симоненко В. Персонализм в теории авторского права Франции // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2009. - № 11. – С. 50-59.
- 2.116.Ситдикова Р.И. Справедливый баланс частных и общественных интересов как критерий эффективности правового регулирования // Имущественные отношения в Российской Федерации. – 2014. - № 11. – С. 87-94.
- 2.117.Соловьев А.А. *Le loci protectionis*: некоторые аспекты защиты исключительных прав в международном частном праве // Вестник международного коммерческого арбитража. – 2013. - №1. – С. 214-245.
- 2.118.Стрелкова К. Авторские права на архитектурное произведение: проблемные вопросы // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2016. - № 1. – С.35-42.

- 2.119.Телюкина М. Право на обнародование произведения личное или имущественное? // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2007. - № 8. – С. 3-6.
- 2.120.Тулубьева И. Личные неимущественные права. Право авторства и право на имя // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2003. - № 4. – С.54-56.
- 2.121.Фалалеев А.С. Смысловые значения «исключительности» исключительного права на произведение // Патенты и лицензии. – 2011. - № 10. – С. 30-38.
- 2.122.Федотов М.А. Авторско-правовые аспекты сохранения и развития русскоязычного информационного пространства // Право. Журнал Высшей школы экономики. – 2009. - № 2. – С. 31-56.
- 2.123. Федотов М. А. Заключение на проект части четвертой ГК РФ // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2006. № 8. С. 4–5.
- 2.124.Философия в Энциклопедии Дидро и Даламбера. М.: Наука, 1994. 720 с.
- 2.125.Флейшиц Е. А. Личные права в гражданском праве Союза ССР и капиталистических стран. М.: Юрид. изд-во НКЮ СССР, 1941. 207 с.563
- 2.126.Фойницкий И. Я. Мировая эволюция (моменты истории) законодательства печати // Сборник юридических статей и исследований с 1870 г. II. СПб.: Типография М. М. Стасюлевича, 1900. 574 с.
- 2.127.Фойницкий И. Я. Уголовное право. Посягательства личные и имущественные. СПб., 1907.
- 2.128.Фуко М. Воля к истине: по ту сторону знания, власти и сексуальности. Работы разных лет. М.: Касталь, 1996. 448 с.
- 2.129.Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. М.: Юрид. лит., 1974. 340 с.

- 2.130.Хатаева М. А. Правовое обеспечение охраны интеллектуальных прав в информационно-коммуникационных сетях на примере Интернета: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2009. 27 с.
- 2.131.Хатламаджиян К. Т. Права авторов результатов интеллектуальной деятельности нормативно неопределенной природы: дисс. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2013. 204 с.
- 2.132.Холл А. Д., Фейджин Р. Е. Определение понятия системы // Исследования по общей теории систем. М.: Прогресс, 1969. С. 252–282.
- 2.133.Хохлов В. А. Авторское право: Законодательство, теория, практика. М.: Издательский Дом «Городец», 2008. 288 с.
- 2.134.Хрестоматия по античной литературе: в 2 т. Т. 2. Римская литература / Н.Ф. Дератани, Н.А. Тимофеева. URL: http://lib.udm.ru/lib/POEEAST/MARCIAL/marzial1_1.txt (дата обращения: 18.05.2019).
- 2.135.Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. Т. 1. Основы. М.: Междунар. отношения, 2000. 480 с.
- 2.136.Чеговадзе Л. А. Система и состояние гражданского правоотношения: дисс. докт. юрид. наук. М., 2005. 585 с.
- 2.137.Чемберлин Э. Х. Теория монополистической конкуренции. М., 1959.
- 2.138.Черданцев А. Ф. Логико-смысловые феномены в праве, юридической науке и практике. Екатеринбург: УИФ Наука, 1993. 192 с.
- 2.139.Черданцев А. Ф. Юридические конструкции, их роль в науке и практике // Правоведение. 1972. № 3. С. 12–19.
- 2.140.Черепяхин Б. Б. Труды по гражданскому праву. М.: Статут, 2001.479с.
- 2.141.Черная Е. Франц Шуберт. М.: Музыка, 1966. 240 с.

- 2.142. Честнов И. Л. Принцип диалога в современной теории права (проблемы правопонимания): дисс.... докт. юрид. наук. СПб., 2002. 322 с.
- 2.143. Шайкенов Н. А. Правовое обеспечение интересов личности. Свердловск: Изд-во Урал. ун-та, 1990. 200 с.
- 2.144. Шартье Р. Письменная культура и общество. М.: Новое издательство, 2006. 272 с.
- 2.145. Шеленговский П. Г. Категория "интеллектуальные права" в современной системе гражданских прав: теоретико-правовые аспекты: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2011. 205 с.
- 2.146. Шершеневич Г. Ф. Авторское право на литературные произведения. Казань: Тип. Императорского Унив., 1891. 313 с.
- 2.147. Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Т. II. Товар. Торговые сделки. СПб.: Издание Бр. Башмаковых, 1908. 625 с.
- 2.148. Штофф В. А. Моделирование и философия. М.: Наука, 1966. 304 с.
- 2.149. Штумпф Г. Лицензионный договор. М.: Прогресс, 1988. 480 с.
- 2.150. Эдельман Б. Личные неимущественные права // Авторское право и смежные права в Европейском Союзе и Российской Федерации: Сб. докл. и дискусс. М., 1997. Вып. 1.
- 2.151. Эдельман Б. Мысли об авторском праве и путях его развития в странах Европейского Экономического Сообщества // Бюллетень по авторскому праву. – 1994. - № 3. – С. 11-22.
- 2.152. Эртман П. О структуре субъективных частных прав // Вестник гражданского права. – 2007. - № 3. – С. 217-241.

Приложение

Проект №

Федеральный закон "О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации"

Статья 1 Внести в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации (Собрание законодательства Российской Федерации, 2006, № 52, ст. 5496; 2008, № 27, ст. 3122; № 45, ст. 5147; 2010, № 8, ст. 777; № 9, ст. 899; № 41, ст. 5188; 2011, № 50, ст. 7364; 2013, № 27, ст. 3477, 3479; № 30, ст. 4055) следующие изменения: 1) Изложить статью 1226 в следующей редакции: "Статья 1226. Интеллектуальные права На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительные права, являющиеся имущественными правами, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие)"; 2) Изложить абзац 3 пункта 2 статьи 1228 в следующей редакции: "Право авторства, право автора на имя охраняются бессрочно. После смерти автора защищать право авторства и право автора на имя может любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 1267 и пунктом 2 статьи 1316 настоящего Кодекса"; 3) Подпункт 2 пункта 1 статьи 1244 исключить; 4) Изложить абзац 1 пункта 1 статьи 1245 в следующей редакции: "1. Авторам, исполнителям, изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений принадлежит право на вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях. Такое вознаграждение имеет компенсационный характер и выплачивается правообладателям за счет средств, которые подлежат уплате изготовителями и импортерами

оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения. Право на вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях переходит к третьим лицам по договору или в порядке универсального правопреемства вместе с исключительным правом на воспроизведение произведения, исполнения или фонограммы. Такое право действует в течение срока действия соответствующего исключительного права. Распоряжение этим правом отдельно от исключительного права не допускается"; 5) Изложить подпункт 3 пункта 1 статьи 1252 в следующей редакции:

"3) о возмещении убытков – к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб"; 6) Изложить статью 1255 в следующей редакции: "Статья 1255. Авторские права 1. Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами. 2. Автору произведения принадлежат следующие права: исключительные права на произведение; Личные неимущественные права: право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения. 3. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, автору произведения наряду с правами, указанными в пункте 2 настоящей статьи, принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебного произведения, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства"; 7) Пункт 3 статьи 1263 исключить; 8) Изложить пункт 1 статьи 1265 в следующей редакции: "1. Право авторства – право гражданина выступать перед публикой в качестве создателя произведения, а также требовать признания своего

авторства на произведение, в том числе путем указания имени автора надлежащим образом на экземплярах произведения и при любом его публичном использовании, если это практически возможно, и право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен"; 9) Изложить пункты 1 и 2 статьи 1266 в следующей редакции: "1. Автор имеет право противодействовать всякому искажению или иному изменению произведения, а также любому другому посягательству на произведение, которые способны нанести ущерб личным или творческим интересам автора (право на неприкосновенность произведения). 2. В случае правомерной переработки произведения другим лицом автор этого произведения может противодействовать только существенному искажению произведения. Собственник или другой владелец единственного экземпляра произведения изобразительного искусства не вправе уничтожить этот экземпляр, предварительно не предложив его автору по разумной цене. В противном случае автор может требовать защиты своего права на неприкосновенность произведения"; 10) Изложить статью 1267 в следующей редакции:

"Статья 1267. Охрана права авторства, права автора на имя и права на неприкосновенность произведения после смерти автора. 1. Право авторства, право автора на имя и право на неприкосновенность произведения охраняются бессрочно. 2. Автор вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (статья 1134), указать лицо, на которое он возлагает охрану права авторства, права автора на имя и права на неприкосновенность произведения после своей

смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний или в случае отказа назначенного автором лица от исполнения соответствующих полномочий, а также после смерти этого лица охрана права авторства, права автора на имя и права на неприкосновенность произведения осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и организациями, уполномоченными на такие действия законом.

3. Лица, указанные в пункте 2 настоящей статьи и охраняющие право на неприкосновенность произведения после смерти автора, вправе давать согласие на внесение в произведение изменений и снабжение его какими бы то ни было пояснениями при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им письменной форме. В случае правомерной переработки произведения другим лицом после смерти автора лица, указанные в пункте 2 настоящей статьи и охраняющие право на неприкосновенность произведения, могут противодействовать только существенному искажению произведения"; 11) Изложить пункт 3 статьи 1268 в следующей редакции: "3. В отношении произведения, не обнародованного при жизни автора, право на обнародование может быть осуществлено лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном)"; 12) Статью 1269 исключить. 13) Название статьи 1270, пункт 1 и абзац 1 пункта 2 этой статьи изложить в следующей редакции: "Статья 1270. Исключительные права на произведение 1. Автору произведения или иному правообладателю принадлежат исключительные права использовать произведение способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. 2. Использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается"; 14) Изложить абзац 1 пункта 1 статьи 1274

в следующей редакции: "1. Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора (если оно обозначено в источнике заимствования), произведение которого используется, и источника заимствования"; 15) Изложить пункт 2 статьи 1282 в следующей редакции:

"2. Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются право авторства, право автора на имя и право на неприкосновенность произведения"; 16) Изложить пункт 1 статьи 1292 в следующей редакции: "1. Автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника оригинала своего произведения обеспечения доступа к произведению (право доступа). Автор имеет право доступа даже тогда, когда исключительные права на произведение принадлежат другому лицу. При этом от собственника оригинала произведения нельзя требовать доставки произведения автору"; 17) Изложить статью 1316 в следующей редакции: "Статья 1316. Охрана права авторства, права на имя и права на неприкосновенность исполнения после смерти исполнителя 1. Право авторства на исполнение, право исполнителя на имя и право на неприкосновенность исполнения охраняются бессрочно. 2. Исполнитель вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (статья 1134), указать лицо, на которое он возлагает охрану права авторства на исполнение, права исполнителя на имя и права на неприкосновенность исполнения после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний или в случае отказа назначенного исполнителем лица от исполнения соответствующих полномочий, а также после смерти этого лица охрана права авторства на

исполнение, права исполнителя на имя и права на неприкосновенность исполнения осуществляется наследниками исполнителя, их правопреемниками и организациями, уполномоченными на такие действия законом".

Статья 2 Внести в Федеральный закон от 18 декабря 2006 года № 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (Собрание законодательства Российской Федерации, 2006, № 52, ст. 5497) следующие изменения: 1) Изложить статью 9 в следующей редакции: "Статья 9 Право авторства, право автора на имя и право на неприкосновенность произведения науки, литературы и искусства, а также право авторства на исполнение, право исполнителя на имя и право на неприкосновенность исполнения охраняются в соответствии с правилами статей 1228, 1267 и 1316 Гражданского кодекса Российской Федерации независимо от того, предоставлялась ли правовая охрана соответствующим результатам интеллектуальной деятельности в момент их создания. Охрана права авторства, права автора на имя и права на неприкосновенность произведения науки, литературы и искусства, а также права авторства на исполнение, права исполнителя на имя и права на

460 неприкосновенность исполнения осуществляется в соответствии с правилами статей 1228, 1267, 1316 Гражданского кодекса Российской Федерации, если соответствующее посягательство совершено после введения в действие части четвертой Кодекса".

Статья 3 Настоящий Федеральный закон вступает в силу с 1 января 2017 года.

Президент Российской Федерации

