

© Горшков Р. Г. (Ф9-05)

Авторское и смежное право

1. Определение

1.1 Авторское право

1.2 Смежное право

1.1 Авторское право

- **Авторское право** — институт гражданского права:
 - регулируемый национальными законами и международными конвенциями; и
 - регулирующий отношения, складывающиеся в связи с использованием произведений науки, литературы и искусства.
- **Авторское право** — *в субъективном смысле* — исключительное право на воспроизведение, публикацию и продажу содержания и формы литературного, музыкального или иного художественного произведения. Авторское право состоит из ряда правомочий:
 - право авторства;
 - право на авторское имя;
 - право на неприкосновенность произведения и т.д.

Приобретенные предприятием авторские права отражаются в составе его нематериальных активов.

1.2 Смежное право

- **Смежное право** — исключительное право, предоставляемое исполнителям, производителям фонограмм и организациям эфирного или кабельного вещания.
- **Основное содержание** смежных прав сводится к тому, что использование третьими лицами фонограмм, радио и телепрограмм, а также творческих результатов исполнителей требует согласия либо артиста, осуществляющего исполнение, либо организаций, сделавших звукозапись, либо радио и телеорганизаций.

2. Объекты и субъекты

2.1 Объекты

2.2 Субъекты

2.1 Объекты

- **Авторское право распространяется на все виды произведений науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности.** При этом не имеют значения назначение и достоинства произведения, а также способ его выражения.
- В частности, по мнению законодателя, **объектами авторского права являются:**
 - литературные произведения (*включая программы для ЭВМ*);
 - драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
 - хореографические произведения и пантомимы;
 - музыкальные произведения с текстом или без текста;
 - аудиовизуальные произведения (*кино-, теле- и видео фильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения*);
 - произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
 - произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
 - произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
 - фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
 - географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам (*ст. 6 Закона «Об авторском праве»*).
- *Указанный перечень, безусловно, не является исчерпывающим. К объектам авторского права могут быть отнесены и иные виды произведений науки, литературы и искусства при условии соответствия требованию закона: быть результатом творческой деятельности, выраженным в какой-либо объективной форме.*

2.2 Субъекты

- **В РФ автором может быть только физическое лицо**, творческим трудом которого создано произведение. Автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, до тех пор пока не будет доказано иное. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.
- **Может ли быть признано автором несовершеннолетнее или недееспособное лицо?** Содержание гражданской правоспособности не связано ни с возрастом, ни состоянием здоровья конкретного лица. Статья 17 ГК РФ определяет, что способность иметь гражданские права и нести обязанности (*гражданская дееспособность*) признается в равной степени за всеми гражданами и возникает в момент рождения гражданина и прекращается смертью. В связи с этим носителем авторских прав в отношении созданных ими произведений могут быть и лица, не достигшие совершеннолетия либо признанные в установленном законом порядке недееспособными или ограниченно дееспособными. Но при реализации авторских прав малолетних авторов (*не достигших 14 лет*) и недееспособных лиц в качестве их законных представителей выступают родители или опекуны, которые и совершают сделки от их имени. Несовершеннолетний (*с 14 до 18 лет*) автор произведения науки, литературы и искусства или иного охраняемого законом результата интеллектуальной деятельности осуществляет свои права самостоятельно. Вместе с тем он так же самостоятельно несет и имущественную ответственность по совершенным им сделкам в сфере авторских правоотношений. Автор, дееспособность которого ограничена судом на основании того, что вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами он ставит семью в тяжелое материальное положение, реализует свои авторские права лишь с согласия назначенного ему попечителя, задачей которого в соответствии со ст. 33 ГК РФ является оказание подопечному содействия в осуществлении им своих прав и исполнении обязанностей, а также охрана его от злоупотреблений третьих лиц.

2.2 Субъекты

- **В каких случаях носителем (субъектом) авторских прав является юридическое лицо (организация, предприятие и др.)? По российскому законодательству, юридическое лицо (организация) не может выступать в качестве автора** за исключением случаев, когда произведение создано за рубежом. На основе законодательства страны, где создано произведение, носителем авторских прав может быть признано и юридическое лицо. Наряду с этим юридические лица могут быть обладателями производного авторского права по завещанию автора, по договору с автором при создании произведения в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания и в некоторых иных случаях.
- **Имеют ли авторские права иностранцы и лица без гражданства? Носителем (субъектом) авторского права в России признаются не только граждане РФ, но и иностранцы и лица без гражданства.** Авторское право распространяется на произведения, обнародованные или не обнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ, независимо от гражданства авторов и их правопреемников (*п. 1 ст. 5 Закона об авторском праве*). В этом случае правовое положение авторов — граждан России, иностранцев и лиц без гражданства — одинаково. Авторское право на произведение, как обнародованное, так и не обнародованное, но находящееся в объективной форме за пределами России, признается за их авторами — гражданами других государств в соответствии с многосторонними и двусторонними международными договорами. В частности, в России, как участнице Всемирной конвенции об авторском праве, охраняются произведения граждан всех стран — участниц указанной.

2.2 Субъекты

- **Кто, кроме автора, может обладать правами на произведение? Правообладателем на объекты авторского права являются:**
 - автор — в результате создания произведения науки, литературы, искусства и иных результатов интеллектуальной деятельности;
 - его наследник;
 - любое физическое или юридическое лицо, которое получило исключительные имущественные права на произведение в силу закона или договора (*авторского или иного*).
- **Как определяется авторство произведения, созданного совместным трудом двух или более лиц? Авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух или более лиц (*соавторство*), принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (*п. 1 ст. 10 Закона об авторском праве*). Часть произведения признается имеющей самостоятельное значение, если она может быть использована не зависимо от других частей этого произведения. Наряду с этим следует учитывать, что даже в этом случае произведение не является техническим соединением отдельных произведений. Оно должно восприниматься как единое по содержанию, замыслу, решению поставленной авторами цели. Не случайно соавторами приобретается авторство на произведение в целом, при сохранении авторского права на отдельные части произведения, имеющие самостоятельное значение. Каждый из соавторов вправе указать, какая отдельная часть произведения создана только им (*раздельное соавторство*). Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. Но любой из них может использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения. Соавторство предполагает творческое участие лиц в создании произведения. В связи с этим оказание автору технической, организационно-финансовой помощи не порождает отношений соавторства.**

2.2 Субъекты

- **В каких случаях объект авторского права переходит в общественное достояние?** По истечении срока действия авторского права на произведение науки, литературы и искусства указанные произведения переходят в общественное достояние. Также считаются перешедшими в общественное достояние произведения, которым на территории Российской Федерации никогда не предоставлялась охрана (ст. 28 Закона об авторском праве). Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения, но и при этом должно соблюдаться право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора. Вместе с тем Правительством Российской Федерации могут устанавливаться случаи выплаты специальных отчислений за использование на территории России произведений, перешедших в общественное достояние. Такие отчисления выплачиваются в профессиональные фонды авторов, а также организациям, управляющим имущественными правами авторов на коллективной основе, и не могут превышать 1% от прибыли, полученной за использование таких произведений.

3. Наследование, передача и продажа

3.1 Наследование

3.2 Передача

3.3 Приобретение и продажа

3.1 Наследование

- **С учетом общих положений Гражданского кодекса РФ о наследственном праве авторские права могут перейти по наследству в двух случаях:**
 - по закону, т. е. гражданам, которые по степени родства или иным обстоятельствам законодательно включены в перечень законных наследников. Они наследуют в порядке очередности, определенной нормами ГК РСФСР (ст. 532). К наследникам первой очереди относятся дети (*в том числе усыновленные*), супруг и родители (*усыновители*) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти; к наследникам второй очереди.
 - братья и сестры умершего, его дед и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери.
 - К числу наследников по закону также относятся не трудоспособные лица, состоящие на иждивении умершего не менее одного года. При наличии других наследников они наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.
 - В проекте нового ГК РФ круг наследников значительно расширен, конкретизирован, предполагается установление четырех очередей наследников по закону;
 - по завещанию, оформленному в установленном по рядке, согласно которому автор передает свои имущественные авторские права любому физическому лицу, а также любой организации (юридическому лицу), независимо от места их нахождения, рода занятий и функций.

Если специально не определено в завещании, то по наследству переходят все предусмотренные законом авторские права (право на обнародование, право на использование, право на вознаграждение и др.) за исключением тех, которые носят исключительно личный характер и по закону не могут переходить по наследству. Так, не переходит по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения. Наследники автора вправе осуществлять защиту указанных прав. Эти правомочия наследников сроком не ограничиваются. При отсутствии наследников автора защиту указанных прав осуществляет специально уполномоченный орган Российской Федерации.
- **Авторское право наследников на использование произведения и вознаграждение действует в течение 70 лет после смерти автора.**

3.2 Передача

- Имущественное авторское право на использование произведения, указанные в ст. 16 Закона об авторском праве (*право на воспроизведение, право на распространение, право на импорт, право на публичное исполнение, право на передачу в эфир, право на перевод, право на переработку и др.*), могут передаваться только по авторскому договору, за исключением свободного использования произведения.
- Передача имущественных прав может осуществляться на основе заключенного с автором или их наследниками авторского договора о передаче исключительных прав или на основе авторского договора о передаче неисключительных прав.
- **Авторский договор о передаче исключительных прав** обеспечивает правовые аспекты использования произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другими лицами. Наряду с этим передача исключительных прав на использование произведения не лишает автора права запрещать использование произведения другими лицами, если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права.
- **Авторский договор о передаче неисключительных прав** разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.
- **Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.**

3.3 Приобретение и продажа

- В РФ продажа другим лицам и приобретение в личное пользование авторских прав возможно.
- При этом автор может продавать авторское право как полностью (*на постоянное пользование*), так и частично (*на выпуск определенного тиража, например*).

4. Срок действия

- **Каковы сроки действия авторского права?** По международным стандартам, закрепленным в ст. 7 Бернской конвенции 1971 г. об охране литературных и художественных произведений, участниками которой являются 117 стран мира, срок охраны произведений составляет все время жизни автора и 50 лет после его смерти. Авторское право в Российской Федерации в этой части в полной мере соответствует указанному положению Конвенции, и срок охраны произведения действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти, кроме случаев, определенных Законом (*ст. 27 Закона об авторском праве*).
- Авторское право на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, действует в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, выпущенного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяется общее положение, что авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти.
- Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов. Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 70 лет после его выпуска. Исчисление указанных сроков начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

4. Срок действия

- **Каков срок охраны права авторства, права на имя?** В отличие от иных авторских прав, право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются **бессрочно!** Автор вправе в том же порядке, в каком назначается исполнитель завещания, указать лицо, на которое он возлагает охрану указанных прав после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно. При отсутствии таких указаний охрана права авторства, права на имя и права на защиту репутации автора после его смерти осуществляется его наследниками или специально уполномоченным органом РФ, который осуществляет такую охрану, если наследников нет или срок действия их авторских прав истек.
- **Существуют ли и какие исключения из общих сроков действия авторского права? Да, безусловно.** Так, в случае, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны авторских прав начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации. В случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года.

5. Возникновение (без регистрации)

- **В какой момент возникает авторское право (без регистрации)?** Авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу самого факта его создания — независимо от того, было ли это произведение обнародовано. Данное положение вытекает из определенных в ст. 8 ГК РФ оснований возникновения гражданских прав и обязанностей, в том числе и в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности. Закон не указывает на завершенность работы по созданию произведения как условие для возникновения авторских прав. Законченные и незаконченные произведения (*эскизы, черновые варианты и др.*) охраняются в равной мере. По российскому законодательству, для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей (*ст. 9 Закона об авторском праве*).
- Вместе с тем автор или иной обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов:
 - латинской буквы «С» в окружности;
 - имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;
 - года первого опубликования произведения.
- По программам для ЭВМ и базам данных — латинской буквы «С» в окружности, имени правообладателя и года первого запуска. Но следует отметить, что наличие или отсутствие указанного знака не имеет правового значения, в любом случае законом обеспечивается равная защита авторских прав.

6. Нарушение

- **Нарушителем авторских и смежных прав является физическое или юридическое лицо, которое не выполняет требования закона в отношении как личных неимущественных и имущественных прав автора, исполнителя, так и исключительных имущественных прав иных правообладателей.**
За нарушение авторских и смежных прав наступает гражданская, уголовная и административная ответственность в соответствии с законодательством РФ.
- **В каких случаях наступает уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав?**
Уголовный кодекс РФ, введенный в действие с 01. 01. 97 г., в главе 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» предусматривает уголовную ответственность за нарушение авторских и смежных прав. Статья 146 УК РФ определяет, что **незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб**, наказываются штрафом в размере от 200 до 400 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2 до 4 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до 2 лет. Часть 2 указанной статьи УК РФ определяет ответственность за **те же деяния, но совершенные неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой**, и предусматривает наказание в виде штрафа в размере от 400 до 800 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 4 до 8 месяцев, либо арестом на срок от 4 до 6 месяцев, либо лишением свободы на срок до 5 лет.
Исходя из диспозиции ст. 146 УК РФ, **нарушения авторских и смежных прав являются уголовным деянием в случае:**
 - незаконного использования объектов авторского права и смежных прав;
 - присвоения авторства — при условии, что эти деяния причинили крупный ущерб.Нарушения иных личных неимущественных прав обладателя авторских или смежных прав не являются объектом указанного преступления и могут повлечь иную ответственность: гражданско-правовую, административную.

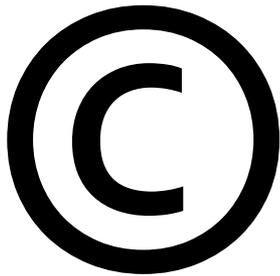
6. Нарушение

- **Каков порядок уголовного преследования за нарушение авторских и смежных прав? Следует отметить, что уголовной ответственности за данное деяние подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста.** В соответствии со ст. 27 УПК РСФСР дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 146 УК РФ (*незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб*), возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего, но прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым, в отличие от некоторых иных категорий дел частного обвинения, не подлежат. В исключительных случаях, если указанное деяние имеет особое общественное значение или если потерпевший в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы, прокурор вправе возбудить такое дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. Дело направляется прокурором для предварительного следствия. По преступлениям, предусмотренным ч. 2 ст. 146 УК РФ (*незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб, но совершенные неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой*), предварительное следствие в соответствии со ст. 126 УПК РСФСР проводится следователями органов прокуратуры в общем порядке.
- **Какова административная ответственность при нарушении авторских и смежных прав? В том случае, когда нарушения, связанные с незаконным использованием объектов авторского права и смежных прав, не образуют состав преступления, пред усмотренного ст. 146 УК РФ (*отсутствие крупного ущерба, нарушение неимущественных прав, не указанных в диспозиции данной статьи, и др.*), возможно применение административного взыскания в соответствии со ст. 150-4 КоАП РСФСР.** В частности, ею определяется, что продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование в коммерческих целях экземпляров произведений или фонограмм в случаях, если:
 - экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными (т. е. поддельными; о контрафакции см. ниже) в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах, или
 - на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях и о местах производства, а также иная информация, которая может ввести в заблуждение потребителей, или
 - на экземплярах произведений или фонограмм уничтожен или изменен знак охраны авторского права (копирайт — copyright)

7. Защита

- **Гражданско-правовые и иные меры предусмотренные для юридической защиты авторских прав.**
 - В соответствии со ст. 49 закона об авторском праве — обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя:
 - признания прав;
 - восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушению;
 - возмещения убытков, включая упущенную выгоду;
 - взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков;
 - выплаты компенсации в сумме от 10 до 50 000 минимальных размеров оплаты труда, устанавливаемых законодательством Российской Федерации, определяемой по усмотрению суда или арбитражного суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
 - принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав, в том числе указанных в ст. 12 ГК РФ (признания оспоримой сделки недействительной, взыскания неустойки, компенсации морального вреда и др.).
- Помимо возмещения убытков, взыскания дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд или арбитражный суд за нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере 10% от суммы, присужденной судом в пользу истца. Сумма штрафов направляется в установленном законодательством порядке в соответствующие бюджеты.*

8. Знаки



Авторские права



Смежные права



Государственная
Регистрационная
марка