
АВТОРСКОЕ ПРАВО

ЛЕКЦИЯ

Учебные вопросы:

- 1.** Общие положения авторского права.
- 2.** Содержание авторских прав.
- 3.** Договоры, заключаемые автором произведения
- 4.** Защита авторских и смежных прав

Литература:

- 1.** Федеральный закон от 18.12.2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса РФ» в ред. ФЗ от 08.11.2008 г. № 201-ФЗ.
- 2.** Кодекс РФ об Административных правонарушениях: в ред. ФЗ от 21.12.2009 № 336-ФЗ.
- 3.** Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. в ред. от 28 сентября 1979 г.
- 4.** Свечникова И.В. Авторское право. – М.: Дашков и Ко, 2009. - 208 с.
- 5.** Судариков С.А. Основы авторского права. – Мн.: Амалфея, 2000. - 254 с.

ОБЪЕКТЫ ИНСТИТУТОВ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ



ОСНОВНЫЕ ИНСТИТУТЫ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Патентное
право

Авторское
право

Законодательство
о нетрадиционных
объектах
интеллектуальной
собственности

Законодательство
о средствах
индивидуализации
участников гражданского
оборота и производимой
ими продукции

Объекты институтов права интеллектуальной собственности

Устройство

Способ

Вещество

Штамм и пр.

Литературные

Драматические

Сценарные

Аудиовизуальные

Архитектуры

Музыкальные

Хореографии и пр.

Изобразительного
и декоративного
искусства

Речи, лекции
Доклады
Письма
Дневники
Интервью
Дискуссии
Переводы
Программы ЭВМ

Мелодия
Аранжировка
Оркестровка и др.

Копии
Фотографии
Дизайн и др.

Словесные

Изобразительные

Объемные

Комбинированные

Звуковые, световые

Обонятельные

Индивидуальные,
коллективные

Обычные

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ АВТОРСКОГО ПРАВА

Ст. 1228 ГК РФ. Автор результата интеллектуальной деятельности

Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат. Не признаются авторами не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в т. ч. оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие, либо только способствовавшие оформлению прав на результат, использованию и контролю.

Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит: **право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права**, которые неотчуждаемы и непередаваемы.

АВТОРСКОЕ ПРАВО:

- ❖ **в объективном смысле** – совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и др. правообладателей
(Гражданское право: Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. Том I. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 638)
- ❖ **в субъективном смысле** – те имущественные и личные неимущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения науки, литературы и искусств;
- ❖ **институт гражданского права**, регулирующий отношения, связанные с созданием и использованием (изданием, исполнением, показом) произведений науки, литературы, искусства, компьютерных произведений (программ ЭВМ и баз данных), т.е. объективных результатов творческой деятельности людей в этих областях.

СМЕЖНОЕ ПРАВО:

правоотношения в связи с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач эфирного и кабельного вещаний.

Авторские и смежные права являются исключительными абсолютными правами.

Исключительное право – это личное и имущественное право обладателя разрешать или запрещать использование того или иного результата интеллектуальной деятельности.

Использование права владения означает получение реальных или потенциальных доходов от копирования (повторения, воспроизведения) объектов.

Смысл исключительных имущественных прав – в монополии на прибыль

1. Признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства (ст. 1265 ГК РФ):

служебное произведение - ст. 1295 ГК РФ, аудиовизуальное произведение - ст. 1263 ГК РФ

2. Установление режима использования произведений (кто и на каких условиях вправе использовать охраняемое произведение).

Ст. 1229 ГК РФ: гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (правообладатель), вправе использовать его по своему усмотрению любым способом, не противоречащим закону, разрешать или запрещать использование произведения другим лицам. Другие лица не могут использовать произведение без согласия правообладателя

3. Наделение авторов интеллектуальными правами на произведения науки, литературы и искусства (авторскими правами).

Интеллектуальные права включают в себя:

- исключительное право на произведение, являющееся имущественным правом и позволяющее автору произведения или иному правообладателю использовать произведение в соответствии со ст. 1229 ГК РФ в любой форме и любым способом, не противоречащим закону. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение (ст. 1270 ГК РФ);
- личные неимущественные права: право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения (ст. 1255 ГК РФ);
- иные права (право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства и др.)

4. Защита прав авторов и других правообладателей.

Необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты закреплена п. 1 ст. 1 ГК РФ и является одним из основных условий осуществления гражданами и юридическими лицами своих прав. Авторские и смежные права по своей природе являются субъективными гражданскими правами, и их защита осуществляется способами, которые применяются при защите любых субъективных гражданских прав (ст. 12 ГК РФ)

1. **Конституция РФ**: ст. 44 гарантирует свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания.
2. **ГК РФ, ч.4** - с 1 января 2008 г. ФЗ от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ.
3. **ФЗ РФ от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»**,
4. **ФЗ РФ от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, ИТ и о защите информации»**.
5. **Указ Президента РФ от 5 декабря 1998 г. № 1471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения»**.
6. **Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 г. № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства»**.
7. **Постановление Правительства РФ от 15 июня 2004 г. № 280 «Об утверждении Положения о Министерстве образования и науки РФ»** - функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере интеллектуальной собственности.
8. **Постановление Правительства РФ от 16 июня 2004 г. № 299 "Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам"**: контроль и надзор в сфере правовой охраны и использования объектов интеллектуальной собственности, патентов и товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот; соблюдение интересов РФ, лиц при распределении прав на результаты интеллектуальной деятельности.
9. **Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности** (Стокгольм, 14 июля 1967 г., в редакции от 2 октября 1979 г.; вступила в силу для СССР 26 апреля 1970 г.);
10. **Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений** (Берн, 9.09. 1886 г.; вступила в силу 13 марта 1995 г.);
11. **Всемирная конвенция об авторском праве** (Женева, 6 сентября 1952 г.; пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.; вступила в силу для СССР 27 мая 1973 г.);
12. **Соглашения о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав** (Москва, 24 сентября 1993 г.)
13. **Двусторонние соглашения о взаимной охране авторских прав с Австрией, Болгарией, Польшей, Венгрией, Швецией, Чехией и др.**
14. **Обычаи делового оборота**, которые могут регулировать предпринимательскую деятельность в сфере науки, литературы и искусства (п. 1 ст. 5 ГК РФ).
15. Не являются источниками права, но имеют значение публикуемые прецеденты, а также **обзоры практики высших судебных инстанций**

Для возникновения авторских прав необходим юридический факт - создание произведения. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей (п. 4 ст. 1259 ГК РФ). В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, которая осуществляется по желанию правообладателя в соответствии с правилами ст. 1262 ГК РФ

Авторы произведений науки, литературы или искусства

Авторы производных произведений
(ст. 1260 ГК РФ).

Соавторы

Наследники и иные правопреемники

(ст. 1283 ГК РФ) - свидетельство о праве на наследство. Ст. 1267 ГК РФ: автор вправе указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после своей смерти в порядке завещания (ст. 1134). Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими лицами.

Авторы служебных произведений

Ст. 1295 ГК РФ: служебным является произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей. Исключительное право на служебное произведение принадлежит:

работодателю, если иное не предусмотрено трудовым или иным договором.

автору, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне.

Организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами (ст. 1242 ГК РФ) обладатели авторских и смежных прав могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе).

Другие лица, приобретающие авторские права по закону или договору.
(п. 3 ст. 1228 ГК РФ)

1. Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого произведение создано. Ст.1257 ГК РФ закрепляет **презумпцию авторства**: при отсутствии доказательств иного, автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения, и в отношении автора, указанного под псевдонимом.

2. Согласно ст. 18 ГК РФ возможность иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства входит в состав **правоспособности гражданина**, которая возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Если автором является лицо, не достигшее 14 лет, то его авторские права осуществляют законные представители (родители, опекуны). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно осуществлять права автора (ст. 26 ГК РФ).

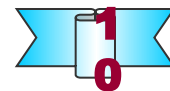
Граждане, ограниченные судом в дееспособности, могут осуществлять свои авторские права только с согласия попечителей (ст. 30 ГК РФ). За граждан, признанных судом недееспособными, авторские права осуществляют их опекуны (ст. ст. 29, 32 ГК РФ)

3. Не признаются авторами:

граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата (ст. 1228 ГК РФ);

граждане, оказавшие автору такого результата только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использование.

граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ



Ст. 1258 ГК РФ: граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются **соавторами** независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение

ВИДЫ СОВАТОРСТВА

Раздельное соавторство - соавторы имеют единое авторское право на произведение, состоящее из самостоятельных частей, которые могут быть использованы независимо друг от друга (песня, состоящая из слов и музыки).

Часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, имеющая самостоятельное значение, может быть использована ее автором по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением

Нераздельное соавторство предполагает, что соавторы имеют единое авторское право на произведение, образующее единое неразрывное целое

1. **Право на использование** любого совместного произведения принадлежит всем соавторам. Они могут регламентировать свои отношения взаимным соглашением на любой стадии создания коллективного произведения или после его завершения.

2. **Доходы от совместного использования** произведения, созданного в соавторстве, распределяются между всеми правообладателями поровну. Иной порядок распределения доходов может быть предусмотрен соглашением соавторов.

3. **Распоряжение исключительным правом** на произведение, созданное в соавторстве, осуществляется правообладателями совместно.

Каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав, в т.ч. тогда, когда созданное соавторами произведение образует неразрывное целое



Авторам производных произведений (ст. 1260 ГК РФ) принадлежат авторские права: **на осуществленную переработку другого (оригинального) произведения:**

переводчикам литературных текстов, аранжировщикам музыкальных произведений, драматургам, создающим киносценарии из чьих-либо романов, повестей;

на осуществленные подбор или расположение материалов (составительство):

составителям сборников и иных составных произведений (антологий, энциклопедий, баз данных, атласов).

1. Переводчик, составитель либо иной автор производного или составного произведения осуществляет свои авторские права **при условии соблюдения прав авторов произведений. Авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные объекты** авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное или составное произведение.

2. Автор произведения, помещенного в сборнике или ином составном произведении, вправе использовать свое произведение независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено договором с создателем составного произведения. **Авторские права на перевод, сборник, иное производное или составное произведение не препятствуют другим лицам переводить либо перерабатывать то же оригинальное произведение**, а также создавать свои составные произведения путем иного подбора или расположения тех же материалов.

3. Издателю энциклопедий, энциклопедических словарей, сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий принадлежит право использования таких изданий. Издатель вправе при любом использовании такого издания указывать свое наименование или требовать его указания.

1. Обнародованные и необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в т.ч. в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, исполнения), в форме изображения, звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме (п.3 ст.1259 ГК РФ)

2. Оригинал произведения

3. Произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения

3а. Программы для ЭВМ

4. Фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии (голографии, слайды) и т.п.

5. Произведения архитектуры

6. Производные произведения, представляющие собой переработку др. произведений (переводы текстов, аранжировки музыкальных произведений, киносценарии и др.)

7. Составные произведения – произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда составителей (энциклопедические словари, газеты, журналы и т.д.).

8. Географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам

9. Часть произведения, его название, персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям п. 3 ст. 1259 ГК РФ

10. Проект официального символа или знака

1. Ст. 1291 ГК РФ: при отчуждении автором оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и тому подобного), в том числе по договору авторского заказа, исключительное право на произведение сохраняется за автором.

2. В случае, когда **исключительное право на произведение не перешло** к приобретателю оригинала, приобретатель вправе без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения:

- демонстрировать приобретенный в собственность оригинал произведения;
- воспроизводить оригинал этого произведения в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции;
- передавать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами.

3. При отчуждении оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся его автором, исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения.

Правила об отчуждении оригинала произведения и исключительного права на произведение, относящиеся к автору произведения, распространяются и на наследников автора, их наследников в пределах срока действия права.

Ст. 1292 ГК РФ: автор произведения **изобразительного искусства** имеет право требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения (право доступа). **Автор произведения архитектуры** вправе требовать от собственника оригинала предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения.

4. Ст. 1293 ГК РФ: в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, **автор имеет право на получение от продавца вознаграждения** в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования).

ПРОИЗВЕДЕНИЯ НАУКИ, ЛИТЕРАТУРЫ И ИСКУССТВА КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА



Литературные произведения
(художественные произведения, выраженные в словесной форме – лекции, книги и т.д.)

Аудиовизуальные произведения
(кинофильмы)

Драматические и музыкально-драматические, сценарные произведения

Произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства

Хореографические произведения (балет) и пантомимы

Произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства

Музыкальные произведения с текстом или без текста

(художественные изделия бытового назначения, обладающие художественными и эстетическими качествами, а также не только удовлетворяющие прямые практические потребности, но и являющиеся украшением окружающей среды и человека – изделия из керамики, фарфора, хрусталя, камня и т.д.)

Программы для ЭВМ

Программа для ЭВМ – представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения (ст. 1261 ГК РФ)

1. **Ст. 1297 ГК РФ**: если программа для ЭВМ или база данных создана при выполнении договора подряда или договора на выполнение НИОКР или технологических работ, которые прямо не предусматривали ее создание, исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит подрядчику (исполнителю).

2. **Ст. 1280 ГК РФ**: лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

- **внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения** исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ, а также осуществить исправление явных ошибок;

- **изготовить копию программы для ЭВМ** или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей или для замены правомерно приобретенного экземпляра, в случаях, когда такой экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден.

- **изучать, исследовать или испытывать функционирование** такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ;

- **воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст** (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами

1. В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, которая осуществляется по желанию правообладателя (ст.1262 ГК РФ) осуществляется в ФС по ИС, патентам и товарным знакам.

Не подлежат государственной регистрации программы для ЭВМ и базы данных, в которых содержатся сведения, **составляющие государственную тайну**. Лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию (заявитель), **несет ответственность** за разглашение сведений о программах для ЭВМ и базах данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну.

Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для ЭВМ устанавливает ФОИВ, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности (**Пр.Роспатента от 25.02.2003 г. № 25 «О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для ЭВМ и заявки на официальную регистрацию базы данных»**).

2. Заявка на регистрацию должна содержать:

- заявление о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и места жительства или места нахождения каждого из них;
- депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины или наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины и т.п.

3. При положительном результате проверки ФО вносит программу в Реестр программ для ЭВМ, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации (Пр. Роспатента от 26.03.2004 г. №41 «Об изменении формы свидетельства на официальную регистрацию программы для ЭВМ, ... базы данных, формы свидетельства на официальную регистрацию топологии интегральной микросхемы») и публикует сведения о зарегистрированной программе для ЭВМ в своем официальном бюллетене.

4. Государственной регистрации в ФОИВ по интеллектуальной собственности подлежат:

- договоры об отчуждении исключительного права на зарегистрированную программу;
- переход исключительного права на такую программу к другим лицам без договора



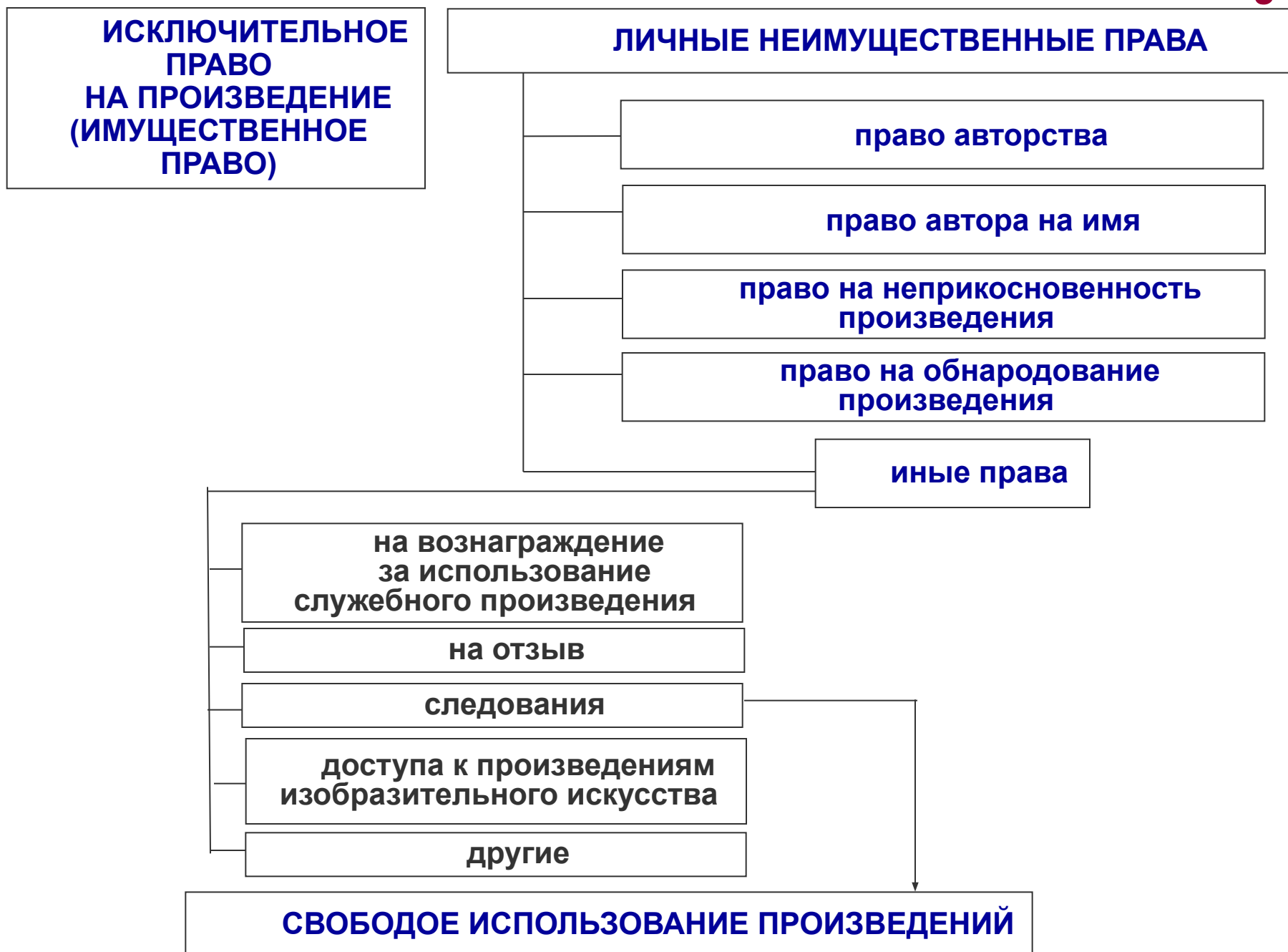
- ❖ **идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты** (п. 5 ст. 1259 ГК РФ), **решения технических, организационных или иных задач и языки программирования**;
- ❖ **официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления**, в т.ч. законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы (п. 6 ст. 1259 ГК РФ);
- ❖ **государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований**;
- ❖ **произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов** (включая кустарные промыслы и произведения народного декоративно-прикладного искусства);
- ❖ **сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер** (о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т.п.).

П. 5 ст. 6 ЗоАП: авторское право на произведение и право собственности на материальный объект, в котором это произведение выражено, существуют независимо друг от друга.

Ст. 1227 ГК РФ: интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражен соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности, выраженный в этой вещи.

Авторское право охраняет лишь форму, а не содержание произведения и не распространяется на идеи, положенные в основу построения программы, так же как и на методы, процессы, системы, способы, концепции, открытия, факты.

2. СОДЕРЖАНИЕ АВТОРСКИХ ПРАВ



СФЕРА ДЕЙСТВИЯ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ

При признании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности в соответствии с международным договором РФ **содержание права, его действие, ограничения, порядок его осуществления и защиты определяются ГК РФ** (ст. 1231), независимо от положений законодательства страны возникновения исключительного права, если таким международным договором или Кодексом не предусмотрено иное

Согласно ст. 1256 ГК РФ исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется:

на произведения, обнародованные на территории РФ или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ, и признаются за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства

на произведения, обнародованные за пределами территории РФ или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории РФ, и признаются за авторами, являющимися гражданами РФ (их правопреемниками)

на произведения, обнародованные за пределами территории РФ или необнародованные, но находящиеся там в какой-либо объективной форме и признаются на территории РФ за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами РФ

Произведение считается впервые обнародованным путем опубликования в РФ, если в течение **тридцати дней после даты первого опубликования** за пределами территории РФ оно было опубликовано на территории РФ.

При предоставлении на территории РФ охраны произведению в соответствии с международными договорами РФ автор произведения или иной первоначальный правообладатель **определяется по закону государства**, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав

Ст. 1281 ГК РФ: исключительное право **на произведение** действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования.

Ст. 1318 ГК РФ: исключительное право **на исполнение** действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение, либо запись исполнения, либо сообщение исполнения в эфир или по кабелю.

Если исполнитель был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным, и пятьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации исполнителя.

Если исполнитель работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права, установленный п.1, продлевается на четыре года.

Ст. 1327 ГК РФ: исключительное право **на фонограмму** действует в течение пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись.

В случае обнародования фонограммы исключительное право действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором она была обнародована при условии, что фонограмма обнародована в течение пятидесяти лет после осуществления записи.

К наследникам и другим правопреемникам изготовителя фонограммы исключительное право на фонограмму переходит в пределах оставшейся части сроков, указанных в пункте 1 настоящей статьи. По истечении срока действия исключительного права на фонограмму она переходит в общественное достояние

Ст. 1270 ГК РФ: автору произведения или иному правообладателю принадлежит **исключительное право на произведение** – это право **использовать произведение** в соответствии со ст. 1229 Кодекса в любой форме и любым способом, не противоречащим закону

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ

воспроизведение произведения - изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме

распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров

публичный показ произведения - любая демонстрация оригинала или экземпляра непосредственно либо на экране

импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения

публичное исполнение - представление в живом исполнении или с помощью технических средств, а также показ аудиовизуального произведения

прокат оригинала или экземпляра произведения

сообщение в эфир - сообщение для всеобщего сведения (показ или исполнение) по радио или TV

сообщение по кабелю - сообщение для всеобщего сведения по радио или TV с помощью кабеля, провода, оптического волокна

перевод или другая переработка произведения

практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта

доведение до всеобщего сведения

Ст. 1271 ГК РФ: для оповещения о принадлежащем исключительном праве на произведение правообладатель может использовать **знак охраны авторского права**, который помещается на каждом экземпляре произведения:

Ст. 1265 ГК РФ: право авторства – право признаваться автором произведения.

Право авторства носит **исключительный и абсолютный характер**.

Исключительность права авторства означает, что никто другой, кроме самого автора, не может быть носителем этого права на тот же объект.

Абсолютный характер права авторства вытекает из предоставляемой автору возможности требовать от всех третьих лиц признания и уважения того факта, что он является создателем произведения.

П.1 ст.1265 ГК РФ: неотчуждаемость права авторства, права на имя.

Подчеркивается **личный характер** прав и **невозможность их передачи другому лицу** ни при жизни автора, ни после его смерти, в т.ч. при переходе к другому лицу исключительного права на произведение и при предоставлении ему права использования произведения

Ст. 1257 ГК РФ: автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано - **закрепляется презумпция авторства** - лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное

Абз. 1 п. 1 ст. 19 ГК РФ: закрепляется право гражданина приобретать и осуществлять права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество.

Ст. 1265 ГК РФ: право автора на имя – это право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, анонимно. В последнем случае издатель (ст. 1287 ГК РФ), имя которого указано на произведении, считается представителем автора

Ст. 1134 ГК РФ: право авторства и право на имя автора охраняются бессрочно.

После смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо, за исключением случаев, когда автор указал лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения (ст. 1266 ГК РФ) после своей смерти. Это лицо осуществляет свои полномочия пожизненно.

Право на имя и право авторства, является личным неимущественным правом

Ст. 1266 ГК РФ: не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения)

Ст. 152 ГК РФ: извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащее честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации, в т.ч. после его смерти

Ст. 150 ГК РФ: в случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в т.ч. наследниками правообладателя

Ст. 1267 ГК РФ: авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

Автор вправе в порядке, предусмотренном для назначения исполнителя завещания (ст.1134), указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности 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 авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами

Ст. 1268 ГК РФ: автор может осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики, исходя из характера произведения.

Произведение считается обнародованным, если действия по обеспечению доступа к произведению широкого круга лиц осуществлены с согласия автора (или самим автором и по его воле).

Ст. 1269 ГК РФ: автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения.

Если автор после обнародования своего произведения не желает по каким-либо причинам его дальнейшего широкого использования, он обычно отказывается заключать договоры, направленные на отчуждение исключительного права на произведение. Тем самым использование произведения ограничивается случаями **свободного использования**

Право на отзыв **может быть реализовано в любое время** после того, как автор дал разрешение на обнародование или обнародовал свое произведение:

автор дал согласие на обнародование своего произведения, но оно еще не было обнародовано - автор должен сообщить лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, что он отказывается от данного им ранее согласия на обнародование произведения, и возместить убытки;

автор дал согласие на обнародование своего произведения и оно уже было обнародовано - требуется публичное оповещение об отзыве произведения (чтобы прекратить его бездоговорное использование). При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки.

Право на отзыв не может быть применено автором к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, вошедшим в сложный объект

Ст. 1272 ГК РФ: распространение оригинала или экземпляров произведения допускается **без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения** при условии, что оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории РФ путем их продажи или иного отчуждения

УСЛОВИЯ СВОБОДНОГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ПРОИЗВЕДЕНИЯ

Произведение было правомерно опубликовано.

Опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения (ст. 1268 ГК РФ).

Произведение также считается впервые обнародованным путем опубликования в РФ, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории РФ оно было опубликовано на территории РФ (п. 2 ст. 1256 ГК РФ)

Оригинал или экземпляры произведения были введены в гражданский оборот на территории РФ путем их продажи или иного отчуждения (изготовлением, применением, предложением о продаже, продажей и т.д.)

За исключением случаев, предусмотренных ст. 1293 ГК РФ, закрепляющей право следования - право автора оригинала произведения изобразительного искусства на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала

Ст. 1274 ГК РФ: допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения:

- **цитирование** в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

- **использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций** в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

- **воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю правомерно опубликованных в газетах или журналах статей** по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера, в случаях, когда такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

- **воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений** в объеме, оправданном информационной целью;

- **воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, путем сообщения в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;**

- **воспроизведение без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых**

Ст. 1280 ГК РФ: лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

- внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ, а также осуществить исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем

- воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить осуществить эти действия иным лицам

- изготовить копию программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей или для замены правомерно приобретенного экземпляра, в случаях, когда такой экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден для использования. При этом копия программы для ЭВМ должна быть уничтожена, если владение экземпляром перестало быть правомерным

- изучать, исследовать или испытывать функционирование такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого ее элемента

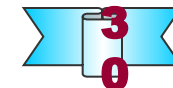
УСЛОВИЕ ПРАВОМЕРНОСТИ: необходимость для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с др. программами.

При этом:

- необходимая информация ранее не была доступна этому лицу из других источников;
- указанные действия осуществляются в отношении только тех частей программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;
- информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами.
- **информация, полученная в результате декомпилирования не может:** передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию; использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ; использоваться для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право

3. ДОГОВОРЫ, ЗАКЛЮЧАЕМЫЕ АВТОРОМ ПРОИЗВЕДЕНИЯ

ТИПЫ ДОГОВОРОВ, ЗАКЛЮЧАЕМЫХ АВТОРОМ ПРОИЗВЕДЕНИЯ



**Нормы части четвертой ГК РФ
о порядке заключения и форме договоров,
а также об их государственной регистрации применяются:**

к договорам, предложения заключить
которые были направлены
до 1 января 2008 года

к договорам, которые заключены после
1 января 2008 года.

к договорам, которые продолжают
действовать после введения в действие
части четвертой ГК РФ независимо от даты
их заключения

**Типы договоров,
которые могут быть
заключены по поводу
любых результатов
интеллектуальной
деятельности**

**договор об отчуждении исключительного
права на произведение**

**лицензионный договор о предоставлении
права использования произведения**

**сублицензионный
договор**

с предоставлением лицензиату права
использования объекта авторских
или смежных прав с сохранением
за лицензиаром права выдачи лицензий
другим лицам
(простая (неисключительная) лицензия)

с предоставлением лицензиату права
использования объекта авторских
или смежных прав без сохранения
за лицензиаром права выдачи лицензий
другим лицам **(исключительная лицензия)**

ДОГОВОР ОБ ОТЧУЖДЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА ПРОИЗВЕДЕНИЕ

Ст. 1234, 1285 ГК РФ: по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (на произведение) в полном объеме другой стороне (приобретателю), т.е. предполагается полное отчуждение исключительных прав

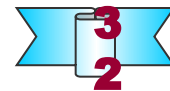
К договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права, применяются общие положения об обязательствах (ст. ст. 307-419 ГК РФ) и о договоре (ст. ст. 420-453 ГК РФ), поскольку иное не установлено правилами раздела VII ГК РФ и не вытекает из содержания или характера исключительного права

П. 1 ст. 432 ГК РФ: договор считается заключенным, **если между сторонами, в требуемой в надлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.**

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение

Договор об отчуждении исключительного права **заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации** в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 1232 ГК РФ. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

ДОГОВОР ОБ ОТЧУЖДЕНИИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА ЗАРЕГИСТРИРОВАННУЮ ПРОГРАММУ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗУ ДАННЫХ



Ст. 1262 ГК РФ: договоры об отчуждении исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ или базу данных и переход исключительного права на такую программу или базу данных к другим лицам без договора **подлежат государственной регистрации.**

Регистрацию договоров о предоставлении права на охраняемые программы для ЭВМ и базы данных осуществляет Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Пост. Пр. РФ от 16.06.2004 № 299 «Об утверждении Положения о Федеральной службе ...»).

Сведения об изменении обладателя исключительного права вносятся в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

По договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное

При отсутствии условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным, а правила определения цены, предусмотренные ст. 424 ГК РФ, не применяются.

При существенном нарушении приобретателем **обязанности выплатить правообладателю вознаграждение в срок**, установленный договором об отчуждении исключительного права (ст. 450 ГК РФ), прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю. Если исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им обязанности выплатить вознаграждение в срок, правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора

П. 3 ст. 1233 ГК РФ: договор, в котором прямо не указано, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности передается в полном объеме, считается лицензионным договором

Ст. 1286 ГК РФ: по лицензионному договору одна сторона - автор или иной правообладатель (**лицензиар**) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (**лицензиату**) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

Характерной чертой лицензионного договора является **переход к лицензиату прав на объект интеллектуальной собственности в ограниченном объеме**. При этом объем прав, переходящих к лицензиату, определяется условиями лицензионного договора. Лицензионный договор заключается в письменной форме кроме договора о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании

Ст. 432, 1235 ГК РФ: существенные условия лицензионного договора:
предмет договора, который определяется путем указания на соответствующий результат интеллектуальной деятельности (данные, идентифицирующие произведение и документ, удостоверяющий исключительное право на него);
способы использования объекта авторских или смежных прав;
условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение;
размер вознаграждения или порядок его исчисления (**роялти, паушальная сумма**)

Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения **договора присоединения (ст. 428 ГК РФ)**. Условия этого договора должны быть изложены на приобретаемом экземпляре такой программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования программы для ЭВМ или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора

Ст. 1288 ГК РФ: по договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) **создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.**

Предмет такого договора указывается точно и конкретно: объем, вид, жанр, сфера применения, название, способы будущего использования заказчиком как произведения в целом, так и его отдельных частей

П. 2 ст. 1288 ГК РФ: возможность предоставления по договору авторского заказа **права на использование произведения и передачу исключительного права.**

Условиями договора авторского заказа предусматривается:

- 1) отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором;
- 2) предоставление заказчику права использования этого произведения в пределах, установленных договором

Ст. 1289 ГК РФ: устанавливает сроки исполнения договора авторского заказа.

Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным.

В случае, когда срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую часть срока, установленного для исполнения договора. Более длительный льготный срок может быть предусмотрен соглашением сторон.

По истечении льготного срока и непосредственно по его окончании **заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского заказа**, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору

Часть IV ГК РФ устанавливает специальный режим охраны содержания базы данных (ст.1333-1336).

В отличие от программ для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения, на базы данных распространяется режим составных произведений (п. 2 ст. 1260 ГК РФ).

Ст. 1260 ГК РФ (п. 2) базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ

Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов (ст. 1333 ГК РФ).

В силу презумпции в **п. 1 ст. 1333 ГК РФ**, при отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признается гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано на экземпляре базы данных и/или его упаковке.

Для подтверждения прав в отношении баз данных возможна регистрация, которая осуществляется по желанию правообладателя.

Ст. 1262 ГК РФ: правообладатель в течение срока действия исключительного права на базу данных может зарегистрировать базу данных в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам

Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию базы данных устанавливает ФОИВ, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности (Пр. Роспатента от 25.2.03 №25 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для ЭВМ и заявки на официальную регистрацию базы данных»)

При положительном результате проверки **база данных вносится в реестр баз данных**. Заявителю (Пр. Роспатента от 26.03.04 г. №41 "Об изменении формы свидетельства на официальную регистрацию ... базы данных...", выдается свидетельство о государственной регистрации.

Изготовителю базы данных как субъекту смежных прав принадлежат:

- исключительное право изготовителя базы данных;
- право на указание на экземплярах базы данных и их упаковках своего имени.

Изготовителю базы данных, создание которой требует существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат, принадлежит исключительное право извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом (**исключительное право изготовителя**).

При отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее **десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов)**.

Никто не вправе извлекать из базы данных материалы (переносить содержание базы данных или существенной части ее составляющих на другой информационный носитель с использованием любых технических средств и в любой форме и осуществлять их последующее использование без разрешения правообладателя).

Исключительное право изготовителя базы данных признается и действует независимо от наличия и действия авторских прав на составляющие базу данных материалы, а также на базу данных в целом как составное произведение.

Ст. 1335 ГК РФ: исключительное право изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания и действует в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее создания. Исключительное право изготовителя базы данных, обнародованной в указанный период, действует в течение пятнадцати лет с 1 января года, следующего за годом ее обнародования. Эти сроки возобновляются при каждом обновлении базы данных

4. ЗАЩИТА АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ

НАРУШЕНИЯ ЛИЧНЫХ НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ И ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ



В соответствии со ст. 1270(2), 1317(2), 1324(2), 1330(2), 1334(1) и 1339(1) ГК РФ нарушениями авторского права и смежных прав может быть их:

- ❖ воспроизведение;
- ❖ переработка;
- ❖ распространение;
- ❖ публичный показ;
- ❖ публичное исполнение;
- ❖ сообщение для всеобщего сведения;
- ❖ доведение для всеобщего сведения;
- ❖ импорт;
- ❖ прокат

Договор ВОИС по авторскому праву и Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам установили действия, за совершение которых соответствующие лица могут быть привлечены к ответственности:

- ❖ удаление или изменение любой электронной информации об управлении правами без разрешения правообладателя;
- ❖ удаление технической защиты объектов авторского права или смежных прав

ОСНОВАНИЕ: письма и методические рекомендации Российской антипиратской организации (РАПО):

- отсутствие маркировки, содержащей наименование лицензиата и номера лицензии на корпусе аудио- или видеокассеты, на корпусе (защитном кожухе) иного магнитного или немагнитного носителя, а также на внутреннем кольце оптического диска вокруг установочного отверстия со стороны считывания;
- наличие на одном оптическом носителе двух и более фильмов (аудиовизуальные произведения в формате DVD в гражданский оборот выпускаются по одному фильму на каждом диске), а также наличие на диске фильмов, официальный выпуск которых только планируется (по информации РАПО);
- отсутствие документов (договора с правообладателем, лицензии органа коллективного управления авторскими и смежными правами), предоставляющих право использовать аудиовизуальные произведения путем их распространения;
- двусторонние носители (склеенные между собой стандартные компакт-диски), поскольку такая продукция не выпускается в России и за рубежом, отсутствует какая-либо техническая документация на их изготовление;
- на полиграфическом оформлении отсутствуют данные о правообладателе, производителе (изготовителе) на территории РФ;
- лицензия на носителе не соответствует лицензии на полиграфическом оформлении;
- товар перевозится навалом или в разукomплектованном виде (компакт-диски, видео, аудиокассеты и др.);
- компакт-диски, нанизанные на стержень, незаписанные материальные носители;
- компакт-диски, аудиокассеты, видеокассеты без указания маркировки, содержащей наименование лицензиата и номера лицензии на корпусе аудио- или видеокассеты, на корпусе (защитном кожухе) иного носителя, а также на внутреннем кольце оптического диска вокруг установочного отверстия со стороны считывания;
- отсутствие данных о заключенных лицензионных договорах при ввозе (вывозе) партий магнитных, оптических, механических носителей информации

ОХРАНА ПРАВ - это установление общего правового режима, который позволяет обеспечить нормальное и беспрепятственное осуществление авторских и смежных прав.

ЗАЩИТА ПРАВА - это те меры, которые предпринимаются в случаях, когда авторские или смежные права нарушены или оспорены

Принципы охраны прав в соответствии с Бернской конвенцией :

- принцип национального режима охраны авторского права на литературные и художественные произведения, в соответствии с которым любому произведению, созданному в одной из стран - участниц Конвенции, в любой другой стране-участнице предоставляется такая же охрана, как и созданным в ней произведениям;
- принцип возникновения авторского права независимо от выполнения каких-либо формальностей: регистрации, депонирования и т.п.;
- принцип предоставления охраны во всех странах-участницах Конвенции.

Ст. 4 Бернской конвенции: охрана распространяется:

- на авторов кинематографических произведений, изготовитель которых имеет свою штаб-квартиру или обычное местожительство в одной из стран-участниц Конвенции;
- на авторов произведений архитектуры, сооруженных в какой-либо стране-участнице, или других художественных произведений, являющихся частью здания или иного сооружения.

Ст. 2 Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций:

устанавливается национальный режим охраны (режим, предоставляемый внутренним законодательством договаривающегося государства, в котором испрашивается охрана):

- для исполнителей, являющихся его гражданами, в отношении осуществляемых на его территории исполнений, передачи в эфир или первой записи;
- для изготовителей фонограмм, являющихся его гражданами или юридическими лицами, в отношении фонограмм, впервые записанных или опубликованных на его территории;
- для вещательных организаций, штаб-квартиры которых расположены на его территории, в отношении передач в эфир с помощью передатчиков, расположенных на его территории.

СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ, ПРИМЕНИМЫЕ ПРИ ЗАЩИТЕ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ - ст. 12 ГК РФ:

- ◆ признание права;
- ◆ восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- ◆ признание оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности (применения последствий недействительности ничтожной сделки);
- ◆ признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- ◆ самозащита права;
- ◆ присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- ◆ возмещение убытков;
- ◆ взыскание неустойки;
- ◆ компенсацию морального вреда;
- ◆ прекращение или изменение правоотношения;
- ◆ неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- ◆ иные способы, предусмотренные законом

Ст. 1251 ГК РФ: в случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- компенсации морального вреда;
- публикации решения суда о допущенном нарушении

1. Признание права применяется, когда наличие у лица авторского или смежного права подвергается сомнению, оспаривается, отрицается или имеется реальная угроза таких действий посредством иска о признании права авторства.

Для подтверждения авторства может быть назначена лингвистическая экспертиза о полном или частичном сходстве, тождестве или различии произведений (литературно-художественного, публицистического или научного); является ли объект результатом индивидуального творчества; является ли произведение самобытным, переработанным, отредактированным.

Дела о признании авторства рассматриваются в порядке особого производства, т.к. они относятся к делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение (ст. 262 ГПК РФ).

Признание права может сопровождаться публичным объявлением о существовании, правообладателя которое делается нарушителем или за его счет

2. Компенсация морального вреда (ст. 151, 1099-1101 ГК РФ).

Моральный вред - нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (достоинство, деловая репутация и т.п.), либо нарушающими его личные неимущественные права (право на имя, право авторства и т.д.), либо нарушающими имущественные права гражданина.

В предмет доказывания по делам о компенсации морального вреда входят юридические факты:

- имели ли место действия (бездействие) ответчика, причинившие истцу нравственные или физические страдания, в чем они выражались и когда были совершены;
- какие личные неимущественные права истца нарушены этими действиями (бездействием) и на какие нематериальные блага они посягают;
- в чем выразились нравственные или физические страдания истца;
- степень вины причинителя вреда (в том случае, если она должна учитываться);
- размер компенсации.

Ст. 152 ГК РФ: гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности

Ст. 1252 ГК РФ: способы защиты исключительных прав – предъявление требований:

- о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;
- о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним (например, требование о прекращении размещения произведения истца на сайте ответчика в сети Интернет);
- о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;
- об изъятии материального носителя в соответствии с **п.5 ст.1252 ГК РФ** - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, недобросовестному приобретателю;
- о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя – к нарушителю исключительного права.

К материальным носителям, оборудованию и материалам, в отношении которых выдвинуто предположение о нарушении исключительного права, могут быть приняты **обеспечительные меры**, в т.ч. арест на материальные носители, оборудование и материалы.

Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав, в частности, публикация решения суда о допущенном нарушении (п. 1 ст. 1252) и пресечение действий, нарушающих исключительное право либо создающих угрозу нарушения такого права, осуществляются независимо от вины нарушителя и за его счет (ст. 1250 ГК РФ).

ТЕХНИЧЕСКИЕ СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ (англ. «DRM» - digital rights management)

- любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения (ст. 1299 ГК РФ);

- программные либо программно-аппаратные средства, которые затрудняют создание копий охраняемых объектов интеллектуальной собственности (в электронной форме) либо позволяют отследить создание таких копий (технологии, наделяющие электронный документ возможностью саморазрушения в случае его незаконного использования; использование web-депозитария, который позволяет автору подтвердить факт и время публикации произведения в сети Интернет, и др.)

Ст. 1299 ГК РФ: в отношении произведений не допускается:

- осуществление без разрешения автора или иного правообладателя **действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты авторских прав;**

- **изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное безвозмездное пользование, импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использование таких технических средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты авторских прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.**

В случае нарушения указанных положений автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со ст. 1301 ГК РФ, кроме случаев, когда ГК РФ допускает использование произведения без согласия автора или иного правообладателя

П. 4 ст. 1252 ГК РФ: контрафактными являются материальные носители, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности (средство индивидуализации) и изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение которых влечет за собой нарушение исключительного права на такой результат (средство).

Например, правомерно воспроизведенные и распространяемые на территории другой страны экземпляры произведений, не предназначенные для распространения на территории РФ, являются контрафактными при распространении на территории РФ.

В случаях нарушения исключительного права на произведение, автор (иной правообладатель) наряду с использованием способов защиты и мер ответственности (**ст. ст. 1250, 1252 и 1253 ГК РФ**) вправе требовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации.

Компенсация является особым способом защиты исключительного права.

ГК РФ распространил возможность **применения конфискации практически на все материальные носители**, в которых выражен результат интеллектуальной деятельности, **если эти материальные носители являются контрафактными**.

По решению суда они подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены (**п.4 ст.1252 ГК РФ**).

Оборудование, прочие устройства и материалы, используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход РФ (**п. 5 ст. 1252 ГК РФ**)

Ст. 1301 ГК РФ: за нарушение исключительного права на произведение и объект смежных прав автор (иной правообладатель) вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда;
- в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения.

Ст. 1311 ГК РФ: за нарушение исключительного права на объект смежных прав правообладатель может требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда;
- в двукратном размере стоимости экземпляров фонограммы или в двукратном размере стоимости права использования объекта смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование такого объекта.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСКА ПО ДЕЛАМ О НАРУШЕНИИ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ



П. 2 ст. 1252 ГК РФ: в порядке обеспечения иска по делам о нарушении исключительных прав к материальным носителям, оборудованию и материалам, в отношении которых выдвинуто предположение о нарушении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, могут быть приняты **обеспечительные меры:**

1. Ст. 1302 ГК РФ: суд может запретить ответчику или лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских прав, совершать определенные действия (изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт либо иное предусмотренное ГК использование, а также транспортировку, хранение или владение) в целях введения в гражданский оборот экземпляров произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

2. Суд может наложить арест на все экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для их изготовления или воспроизведения.

3. При наличии достаточных данных о нарушении авторских прав органы дознания или следствия обязаны принять меры для розыска и наложения ареста:

- на экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными;

- на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для изготовления или воспроизведения указанных экземпляров произведения, включая в необходимых случаях меры по их изъятию и передаче на ответственное хранение.

Меры обеспечения гражданских исков применяются в соответствии с общими правилами обеспечения исков, установленными процессуальным законодательством (гл.13 ГПК РФ и гл. 8 АПК РФ)

Административная ответственность предусмотрена ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ.

Правонарушение выражается в действиях лиц, незаконно использующих произведения или фонограммы, которые являются контрафактными либо на них указана ложная информация об их изготовителях, месте их производства, обладателях авторских и смежных прав, а равно иным образом нарушающих авторские и смежные права в целях извлечения доходов.

Совершение указанных действий влечет наложение административного штрафа:

- **на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей** с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения...;
- **на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей** с конфискацией ...;
- **на юридических лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей** с конфискацией

В соотв. с письмом ФТС от 29.06.2007 г. №01-06/24387 «О направлении методических рекомендаций» основными способами совершения правонарушения в области воспроизведения фонограмм являются:

- **фальсификация** (подделка под идентичность) - полное повторение оригинала, товарных знаков, голографических наклеек и пр. символов оригинального товара;
- **монтаж** - комбинация различных фонограмм в несвойственной оригиналу последовательности, но с сохранением оригинальных названий;
- **компиляция** - компоновка фрагментов оригинальных фонограмм без сохранения оригинальных названий;
- **бутлегерство** - нелегальная запись исполнения музыкального произведения.

К нарушениям авторских и смежных прав относится ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода, если экземпляры являются контрафактными

В случае, когда незаконное использование авторского права или смежных прав совершается в крупном размере, т.е. если стоимость экземпляров произведений или фонограмм превышает **пятьдесят тысяч рублей**, правонарушение влечет уголовную ответственность, предусмотренную **ст. 146, 147 УК РФ**, а также возможна совокупность преступлений, предусмотренных **ст. ст. 171, 180, 188, 242, 327 УК РФ**.

В соответствии со ст. 146 УК РФ:

1. **Присвоение авторства (плагиат)**, если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере до 200 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев.

2. **Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта**, совершенные в крупном размере, наказываются штрафом в размере до 200 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Эти деяния, если они совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в особо крупном размере, лицом с использованием своего служебного положения - наказываются лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до 500 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового.

В соответствии со ст. 147 УК РФ:

Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб, наказываются штрафом в размере до 200 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, наказываются штрафом в размере от 100 тыс. до 300 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.