

## Глава 29. Авторское право и смежные права

### **§ 1. Объекты авторского права**

### **§ 2. Субъекты авторского права**

### **§ 3. Права авторов произведений науки, литературы и искусства**

### **§ 4. Авторский договор**

### **§ 5. Понятие смежных прав**

### **§ 6. Защита авторских и смежных прав**

## **§ 1. Объекты авторского права**

Отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права), регулируются до 1 января 2008 г. Законом РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" <1>, после указанной даты - частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ).

-----  
<1> Далее - Закон об авторском праве.

Согласно ст. 6 Закона об авторском праве объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, существующие в какой-либо объективной форме, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения. Произведение - это "совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения" <1>

-----  
<1> Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М., 1956. С. 32.

Произведение науки, литературы или искусства признается объектом авторского права, если оно отвечает следующим признакам. Во-первых, является результатом творческой деятельности человека, обусловлено реализацией творческих способностей

конкретного лица (лиц), поэтому обладает оригинальностью и неповторимостью. При этом не имеет значения степень значимости произведения для развития науки, литературы и искусства. Независимо от того, гениально произведение или посредственно, оно в равной мере подлежит правовой охране. Если же деятельность гражданина не носит творческого характера, аналогичный результат может быть достигнут и другими лицами, то он не является объектом авторского права. Во-вторых, произведение становится объектом авторского права с момента придания ему объективной формы. До тех пор, пока произведение существует лишь в замыслах автора, не получая внешнего выражения, оно не подлежит правовой охране. Причем не обязательно, чтобы объективная форма произведения была материальной: письменной (в виде рукописи, нотной записи и т.д.); объемнопространственной (в виде скульптуры, макета и т.д.); в виде звуко- или видеозаписи; в виде изображения (рисунка, картины, эскиза, фотокадра и т.д.). Если произведение было объективировано в устной форме (посредством публичного произнесения, публичного исполнения и т.д.), оно также является объектом авторского права. В таких случаях произведение становится доступным для восприятия третьих лиц, может быть воспроизведено другим субъектом и вследствие этого нуждается в правовой охране.

Необходимо различать произведение как совокупность идей, мыслей и образов, которое является благом нематериальным, и его материальную форму. Это самостоятельные объекты, хотя они зачастую неразрывно связаны между собой (например, картина).

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено, и передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи авторских прав на произведение.

Произведение является объектом авторского права независимо от его обнародования. Под обнародованием понимается действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом, осуществленное с согласия автора. В тех случаях, когда о существовании произведения известно только автору, оно тем не менее является объектом авторского права с момента его создания в объективной форме.

В качестве объекта авторского права может выступать не только произведение в целом, но и его часть (включая его название), которая удовлетворяет рассмотренным выше признакам и может использоваться самостоятельно (например, главы в учебнике).

В соответствии с п. 7 ст. 1259 ГК РФ в качестве объекта авторских прав может выступать персонаж произведения, если по своему характеру он может быть признан самостоятельным результатом творческого труда (например, Чебурашка).

К объектам авторского права также относятся производные и составные произведения. Произведение является производным в том случае, если оно представляет собой переработку другого произведения науки, литературы и искусства (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и др.). Хотя, как правило, производное произведение основано на произведении другого автора, тем не менее оно является самостоятельным объектом авторского права, поскольку в результате творческой обработки приобретает новое содержание. Автор производного произведения пользуется авторским правом на

созданное им произведение при условии соблюдения им прав автора произведения, подвергнувшегося переводу, переделке, аранжировке или другой переработке.

К составным произведениям относятся различные сборники (энциклопедии, антологии, базы данных <1>). Творческий характер таких произведений заключается в подборке, систематизации и расположении материалов. Авторское право составителя распространяется только на осуществленные им подбор или расположение материалов, но не на содержание таких материалов. Авторы произведений, включенных в составное произведение, вправе использовать свои произведения независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено авторским договором. Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение.

-----  
<1> В соответствии с ГК РФ базы данных являются объектом смежных прав (§ 5 гл. 71).

Некоторые произведения, являющиеся результатом творческого труда, существующие в объективной форме, тем не менее не относятся к объектам авторского права.

Официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы, государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки) - это, безусловно, результаты интеллектуальной деятельности конкретных физических лиц. Однако создатели указанных объектов не наделяются авторскими правами исходя из необходимости их использования в публичных интересах. Кроме того, не являются объектами авторского права произведения народного творчества в силу неопределенности личности автора, а также сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Авторское право не распространяется также на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

---

## § 2. Субъекты авторского права

К субъектам авторского права относятся авторы произведений, их наследники, иные правопреемники, а также организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе.

Автором произведения является гражданин, творческим трудом которого создано произведение. Автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, если не доказано иное (презумпция авторства). При возникновении спора по поводу авторства проводится автороведческая экспертиза.

Способность иметь права автора произведений науки, литературы и искусства возникает с момента рождения и не связывается с наличием у лица дееспособности. Однако для осуществления прав автора необходимо обладать определенным объемом дееспособности, поэтому от имени малолетних и недееспособных действуют их законные представители. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют права автора самостоятельно, без согласия законных представителей (п. 2 ст. 26 ГК РФ). Таким образом, автором произведения может быть любой гражданин независимо от его возраста, дееспособности, гражданства. Вместе с тем при определении действия авторского права в пространстве и по кругу лиц учитывается гражданство автора. Если произведение обнародовано на территории РФ или не обнародовано, но находится в какой-либо объективной форме на территории РФ, то авторские права на него охраняются независимо от гражданства авторов (их правопреемников). Если произведение обнародовано за пределами территории РФ или не обнародовано, но находится в какой-либо объективной форме за пределами территории РФ, признание авторских прав зависит от гражданства автора (правопреемника). За гражданами России авторские права признаются в любом случае, за гражданами других государств - в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Произведение может быть создано совместным творческим трудом двух или более лиц, которые являются соавторами. Авторское право на коллективное произведение принадлежит им совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое (нераздельное соавторство) или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (раздельное соавторство). При раздельном соавторстве каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. В любом случае право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. При нераздельном соавторстве (когда произведение соавторов образует одно неразрывное целое) ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения.

Субъектами авторского права являются также правопреемники. После смерти автора его права (за исключением права авторства, права на авторское имя, право на защиту репутации автора) переходят в порядке универсального правопреемства к наследникам.

Кроме того, переход имущественных прав авторов возможен в порядке сингулярного правопреемства на основании договора. Авторские права правопреемников носят срочный характер. По общему правилу авторское право прекращается по истечении 70 лет после смерти автора.

Организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе, создаются обладателями авторских и смежных прав в целях обеспечения их имущественных прав в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднительно (получение вознаграждения за публичное исполнение произведения, выдача лицензий на использование прав и т.п.). Они осуществляют управление имущественными правами на основании полномочий, полученных от авторов и других обладателей исключительных прав в соответствии с письменными договорами.

---

### § 3. Права авторов произведений науки, литературы и искусства

Юридическим фактом, влекущим возникновение авторских прав на произведение науки, литературы и искусства, является его создание. Для этого не требуется регистрации произведения, иного специального его оформления или соблюдения каких-либо формальностей.

В соответствии со ст. 13 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" правообладатель может в течение срока действия авторского права по своему желанию зарегистрировать программу для ЭВМ или базу данных в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам. Такая регистрация носит добровольный характер и в случае нарушения исключительных прав автора служит доказательством права авторства на данную ЭВМ. Автор произведения литературы, науки и искусства наделяется личными неимущественными и имущественными правами. Личные неимущественные права являются абсолютными правами, принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения. К личным неимущественным правам относятся:

- 1) право авторства, под которым понимается право признаваться автором произведения;
- 2) право на имя - право использовать или разрешать использовать произведение под полным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т.е. анонимно. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом представителем

автора, уполномоченным защищать права автора и обеспечивать их осуществление, считается издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении;

3) право на обнародование - право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом). Указанные действия признаются обнародованием, если в результате их совершения произведение впервые становится доступным для всеобщего сведения. Автору принадлежит также право на отзыв произведения. Автор может в любое время отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения, однако он должен возместить пользователю причиненные таким решением убытки, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения. Данные правила не распространяются на служебные произведения;

4) право на защиту репутации автора - право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора. В ст. 1266 ГК РФ аналогичное право называется правом на неприкосновенность произведения. Его содержание состоит в установлении запрета на внесение в произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. Такие изменения произведения возможны только с согласия автора. При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, может разрешить внесение в него изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора, не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме. Если извращение, искажение или иное изменение произведения порочат честь, достоинство или деловую репутацию автора, то это является основанием для предъявления автором, а после его смерти - заинтересованным лицом требования о защите его чести, достоинства или деловой репутации. Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения являются неотчуждаемыми (не могут быть переданы другому лицу и не переходят по наследству). Поскольку данные права охраняются бессрочно, в том числе по истечении срока действия исключительных прав, наследники автора вправе осуществлять их защиту; при отсутствии наследников защиту указанных прав осуществляет специально уполномоченный орган Российской Федерации.

Имущественные права автора. Согласно п. 1 ст. 16 Закона об авторском праве автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом. 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 (например, латинская буква "С" в окружности Чаусская О.А., 2007). В п. 2 ст. 16 Закона об авторском праве приводится примерный перечень возможностей автора или иного обладателя исключительного права по использованию произведения.

1. Право на воспроизведение означает возможность изготовления одного или более

экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи, изготовления в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях - одного или более экземпляров трехмерного произведения; запись произведения в память ЭВМ также является воспроизведением. Именно возможность воспроизведения результатов интеллектуальной деятельности третьими лицами вызвала необходимость правовой защиты интересов авторов. Частным случаем воспроизведения выступает опубликование (выпуск в свет) - выпуск в обращение экземпляров произведения с согласия автора в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Право на воспроизведение автора произведения изобразительного искусства обеспечивается установлением права доступа. В случае отчуждения автором материального носителя произведения изобразительного искусства (картины, скульптуры и т.п.) автор может требовать от собственника предоставления ему доступа к оригиналу произведения с целью его воспроизведения (изготовления копии). При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

2. Право на воспроизведение является предпосылкой следующего права автора - права на распространение, которое предполагает распространение экземпляров произведения любым способом (например, путем их продажи; сдачи в прокат, под которой понимается предоставление экземпляра произведения во временное пользование в целях извлечения прямой или косвенной коммерческой выгоды). Право на распространение экземпляров произведения путем сдачи их в прокат принадлежит автору независимо от права собственности на эти экземпляры. Если же произведение было правомерно опубликовано, и его экземпляры введены в гражданский оборот посредством их продажи, то их дальнейшее распространение допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения.

3. Право на импорт означает возможность ввозить экземпляры произведения, изготовленные на территории другого государства, в целях распространения. Если такие экземпляры ввозятся третьими лицами не в целях распространения (например, для личного использования), то такие действия не будут нарушением исключительного права автора.

4. Право на публичный показ распространяется на произведения изобразительного искусства, аудиовизуальные и тому подобные произведения.

Под показом понимается демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности. Показ является публичным, если он производится в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи (например, на выставке, в кинотеатре).

5. Правом на публичное исполнение автор наделяется в отношении музыкальных, драматических, хореографических, сценарных произведений, пантомим и тому подобных произведений. Под исполнением понимается представление произведений посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств); показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с

сопровождением или без сопровождения звуком).

6. Право на передачу в эфир предполагает сообщение произведения для всеобщего сведения посредством их передачи по радио или телевидению (за исключением кабельного телевидения). Под передачей в эфир через спутник понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведения могут быть доведены до всеобщего сведения. При этом не имеет значения, имел место фактический прием произведения публикой или нет.

7. Право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю означает возможность сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств. Данное право отличается от предыдущего тем, что произведение доводится до сведения только лиц, которые подсоединены к соответствующему кабелю, посредством которого осуществляется сообщение.

8. Право на доведение до всеобщего сведения предоставляет возможность сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (например, размещение в сети Интернет).

9. Право на перевод означает возможность осуществить перевод произведения на другой язык или разрешить его перевод другому лицу, которое приобретает самостоятельное авторское право на выполненный им перевод (производное произведение).

10. Право на переработку - это право на переделку, аранжировку или переработку произведения другим образом. В тех случаях, когда автор разрешает осуществить данные действия другому лицу, последнее приобретает авторское право на результат своей деятельности. Перечисленные права авторов являются общими для всех произведений науки, литературы и искусства. Кроме того, в отношении отдельных объектов предусматриваются специальные правомочия авторов. Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре. Автор произведения изобразительного искусства обладает правом следования, т.е. правом на получение вознаграждения в случае публичной перепродажи произведения (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т.д.) в размере 5% от перепродажной цены при условии, что произведение продается по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20% <1>. В отличие от остальных имущественных прав, данное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права.

-----  
<1> В соответствии со ст. 1293 ГК РФ данное право не зависит от цены продажи, а размер отчислений, условия и порядок их выплаты определяются Правительством РФ.

Если произведение создано в порядке выполнения служебных обязанностей или



служебного задания работодателя (служебное произведение), то автор по общему правилу приобретает лишь личные неимущественные права. Исключительные права на использование служебного произведения принадлежат работодателю, если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное. Использование произведения другими лицами допускается с согласия автора и с выплатой ему вознаграждения, размер и порядок исчисления которого определяются в авторском договоре, а также в договорах, заключаемых между пользователями и организациями, управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе. Вместе с тем установлены случаи, когда допускается использование произведения без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения либо без согласия автора, но с выплатой ему вознаграждения. Такое использование представляет собой ограничение прав автора и допускается только в том случае, если оно не наносит неоправданного ущерба нормальному использованию произведения и не ущемляет необоснованным образом законные интересы автора.

Без согласия автора и без выплаты ему авторского вознаграждения допускается:

- 1) воспроизведение правомерно обнародованного произведения исключительно в личных целях, за исключением воспроизведения баз данных или существенных частей из них; программ для ЭВМ; произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений; репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов;
- 2) предоставление во временное безвозмездное пользование библиотеками экземпляров произведений, введенных в гражданский оборот законным путем. При этом экземпляры произведений, выраженных в цифровой форме, могут предоставляться во временное безвозмездное пользование только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создания копий этих произведений в цифровой форме;
- 3) с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования, цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати; воспроизведение произведения без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения, и др. (ст. 19 Закона об авторском праве);
- 4) с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования, репродуцирование <1> в единичном экземпляре без извлечения прибыли библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров, предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим по каким-либо причинам произведения из своих фондов; отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, или коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений: библиотеками и архивами по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях или образовательными учреждениями для аудиторных занятий;

-----  
<1> Под репродуцированием понимается факсимильное воспроизведение в любых размере и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий письменных и других графических произведений путем фотокопирования или с помощью других

технических средств, иных, чем издание; не включает в себя хранение или воспроизведение указанных копий в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме.

5) передача в эфир или сообщение для всеобщего сведения по кабелю произведений архитектуры, фотографии, изобразительного искусства, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, когда изображение произведения является основным объектом такого использования или когда изображение произведения используется для коммерческих целей;

6) публичное исполнение музыкальных произведений во время официальных и религиозных церемоний, а также похорон в объеме, оправданном характером таких церемоний;

7) воспроизведение произведений для судебного производства в объеме, оправданном этой целью;

8) воспроизведение в некоторых иных случаях, предусмотренных законом.

Без согласия автора, а также исполнителя и производителя фонограммы, но с выплатой им вознаграждения допускается воспроизведение аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения исключительно в личных целях. Причем такое вознаграждение выплачивается не в индивидуальном порядке каждым лицом, которое воспроизвело произведение, а изготовителями или импортерами оборудования (аудио- и видеомагнитофонов, иного оборудования) и материальных носителей (звуко- и (или) видеопленок и кассет, лазерных дисков, компакт-дисков, иных материальных носителей), используемых для такого воспроизведения.

Размер вознаграждения и условия его выплаты определяются соглашением между указанными изготовителями и импортерами, с одной стороны, и организациями, управляющими имущественными правами авторов, производителей фонограмм и исполнителей на коллективной основе, с другой стороны, а если стороны не достигнут такого соглашения - специально уполномоченным органом Российской Федерации. Сбор и распределение этого вознаграждения осуществляются одной из организаций, управляющих имущественными правами авторов, производителей фонограмм и исполнителей на коллективной основе, на основании соглашения, заключенного между этими организациями <1>. Вознаграждение распределяется в следующей пропорции: 40% - авторам, 30% - исполнителям, 30% - производителям фонограмм, если указанным соглашением не предусмотрено иное.

-----

<1> В соответствии со ст. 1245 ГК РФ сбор средств для выплаты вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях осуществляется аккредитованной организацией по управлению правами на коллективной основе, а порядок распределения вознаграждения и его выплаты устанавливается Правительством РФ.

Срок действия авторского права. Авторское право действует в течение всей жизни

автора и 70 лет <1> после его смерти (общий срок). Если произведение является коллективным, то 70-летний срок начинает течь после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

-----  
<1> В отношении ЭВМ и баз данных установлен срок 50 лет (ст. 6 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных").

В тех случаях, когда личность автора неизвестна (произведение обнародовано под псевдонимом или без указания имени), авторское право действует в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяется общий срок действия авторского права.

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.

Кроме того, установлены льготные правила исчисления сроков действия авторского права: если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации; если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года.

По истечении срока действия авторского права произведения переходят в общественное достояние и могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения, однако при этом должны соблюдаться право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора <1>.

-----  
<1> В соответствии с § 6 гл. 71 ГК РФ если произведение, перешедшее в общественное достояние, ранее не было обнародовано, то гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование такого произведения (публикатор), приобретает на него исключительное право, которое действует в течение 25 лет с 1 января года, следующего за годом обнародования. Права публикатора относятся к смежным правам.

#### § 4. Авторский договор

Автор произведения может распорядиться принадлежащими ему имущественными правами на основании авторского договора, который может быть заключен на условиях передачи исключительных прав или неисключительных прав. Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и предоставляет такому лицу право запрещать аналогичное использование произведения другим лицам.

Заключение такого договора не лишает автора права запрещать использование произведения другим лицам, 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, и (или) другими лицами, получившими разрешение на использование этого произведения таким же способом. Если в договоре не оговорен объем передаваемых прав, то считается, что переданы неисключительные права <1>. Авторский договор должен быть заключен в письменной форме. В устной форме может заключаться авторский договор об использовании произведений в периодической печати. При продаже экземпляров программы для ЭВМ или базы данных и предоставлении массовым пользователям доступа к ним предусмотрен особый порядок заключения договора: посредством присоединения каждого пользователя к условиям договора, которые изложены на приобретаемом экземпляре такой программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования программы или базы данных в соответствии с изложенными условиями означает согласие пользователя на заключение договора. Договор о передаче исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных может быть, а в соответствии с п. 5 ст. 1262 ГК РФ должен быть зарегистрирован в Роспатенте.

-----  
<1> См. также: пункт 6 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах", прилагаемого к информационному письму Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47.

В авторском договоре должны быть определены способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); срок и территория, на которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора. При отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую

передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации. При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть расторгнут автором по истечении 5 лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за 6 месяцев до расторжения договора.

Вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода от использования произведения определенным способом либо в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом. Если в авторском договоре об издании или ином воспроизведении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения.

С автором может быть заключен договор на создание произведения (авторский договор заказа), в соответствии с которым автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику <1>. По такому договору заказчик обязан выплатить автору аванс в счет вознаграждения, обусловленного договором. За непредставление заказного произведения в соответствии с условиями договора заказа автор несет ограниченную ответственность: он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику.

-----

<1> В ГК РФ договору авторского заказа посвящены ст. ст. 1288 - 1289. Существенным условием такого договора признается срок его исполнения.

---

### § 5. Понятие смежных прав

Смежными правами признаются исключительные права исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного или кабельного вещания на использование исполнения, постановки, фонограммы или передачи <1>. Исполнителями признаются актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом исполняет произведения литературы или искусства (в том числе эстрадный, цирковой или кукольный номер), а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер.

Изготовителем фонограммы считается физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения или иных

звуков; при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме и (или) на содержащем ее футляре. Организациями эфирного или кабельного вещания являются радиостанции, телевизионные компании, осуществляющие трансляцию передач, а также различных произведений.

-----

<1> В соответствии с ГК РФ к смежным правам относятся также право изготовителя базы данных и право публикатора на произведение науки, литературы или искусства.

Смежные права получили такое название потому, что они являются производными и зависимыми от авторских прав. Они должны осуществляться с соблюдением прав авторов исполняемых, записываемых, передаваемых произведений. Объектами смежных прав являются фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного и кабельного вещания.

Смежные права, как и авторские права, возникают с момента создания соответствующего объекта и не требуют соблюдения каких-либо формальностей. Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов: латинской буквы "P" в окружности; имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав; года первого опубликования фонограммы. Срок действия смежных прав составляет 50 лет и исчисляется с 1 января года, следующего за годом, в котором имели место соответственно первое исполнение или постановка; первое опубликование фонограммы либо ее первая запись, если фонограмма не была опубликована в течение 50 лет; первая передача в эфир или первая передача по кабелю <1>.

-----

<1> В ГК РФ установлены несколько иные правила исчисления срока действия смежных прав. Так, исключительное право на исполнение действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет (ст. 1318).

---

### § 6. Защита авторских и смежных прав

В целях защиты авторских и смежных прав могут применяться общие способы защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ), а также специальные способы, установленные ст. 49 Закона об авторском праве.

Автор может предъявить иск о признании права авторства к лицу, которое отрицает или иным образом не признает его право. Авторы и исполнители имеют право на компенсацию морального вреда, причиненного нарушением не только их личных неимущественных, но и имущественных прав.

Обладатель исключительных авторских или смежных прав может требовать пресечения действий, нарушающих его право или создающих угрозу его нарушения, а также возмещения убытков, причиненных неправомерным использованием ответчиком объекта исключительных прав.

Вместо возмещения убытков обладатели исключительных прав вправе требовать по своему выбору выплаты компенсации: в размере от 10 тысяч до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения; в двукратном размере стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо в двукратном размере стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений или объектов смежных прав. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения независимо от наличия или отсутствия убытков. Она выплачивается за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенные правонарушения в целом.

Контрафактные экземпляры произведений или фонограмм (т.е. экземпляры, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав), а также материалы и оборудование, используемые для воспроизведения таких контрафактных экземпляров, и иные орудия совершения правонарушения подлежат конфискации в судебном порядке и уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских прав или смежных прав по его просьбе. Суд принимает решение о конфискации контрафактных экземпляров произведений независимо от наличия ходатайства об этом со стороны истца <1>.

-----

<1> См.: пункт 15 указанного Обзора практики.