

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование кафедры)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему Охрана авторских и смежных прав в международном частном праве

Студент

А.Ю. Борзов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой канд. юрид. наук, доцент, А.Н. Федорова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

(личная подпись)

« _____ » _____ 20 ____ г.

Тольятти 2019

Аннотация

Охрана авторских и смежных прав возложена на плечи государства. Наличие иностранного элемента осложняет процесс правосудия, так как в различных государствах и их правовых системах, не исключены противоречия материальных и коллизионных норм.

Актуальность выбранной темы основана на проблеме применения норм в сфере охраны интеллектуальной собственности, выявлении пробелов в национальном законодательстве, регулирующих охрану авторских и смежных прав.

Цель выпускной квалификационной работы состоит в комплексном и всестороннем исследовании и изучении особенностей правового регулирования в сфере охраны авторских и смежных прав в международном частном праве.

Для достижения поставленной цели решаются следующие задачи: исследовать объекты авторских и смежных прав в международном частном праве; определить субъекты авторских и смежных прав в международном частном праве; проанализировать источники правового регулирования охраны авторских и смежных прав в международном частном праве; рассмотреть нарушения авторских и смежных прав; определить критерии охраноспособности объектов авторских и смежных прав, содержание авторских и смежных прав; обозначить сроки действия исключительных прав на объекты авторских и смежных прав, охраняемых в соответствии с международными договорами РФ; рассмотреть особенности договоров по созданию и использованию объектов авторских и смежных прав в международном частном праве.

Выпускная квалификационная работа состоит из введения, двух глав, разделенных на параграфы, заключения и списка использованных источников.

Объем работы составил 54 страницы.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ.....	7
1.1. Объекты авторских и смежных прав в международном частном праве .	7
1.2. Субъекты авторских и смежных прав в международном частном праве	15
1.3. Источники правового регулирования охраны авторских и смежных прав в международном частном праве	21
ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ОХРАНЫ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ	27
2.1. Нарушения авторских и смежных прав	27
2.2. Критерии охраноспособности объектов авторских и смежных прав. Содержание авторских и смежных прав.....	34
2.3. Сроки действия исключительных прав на объекты авторских и смежных прав, охраняемых в соответствии с международными договорами РФ.....	37
2.4. Особенности договоров по созданию и использованию объектов авторских и смежных прав в международном частном праве	41
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	48
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	51

ВВЕДЕНИЕ

В течение всего существования человечества, люди искали возможность претворить в жизнь свои мысли и чувства в вещественные объекты. Продуктами данной деятельности, которая ныне называется интеллектуальной, являлись наскальные надписи, идолы, сказания и песни. Со временем человечество развивалось, вместе с цивилизацией появились и проблемы, связанные с охраной интеллектуальной собственности.

Охрана авторских и смежных прав возложена на плечи государства, так как только это образование обладает законодательной и судебной функциями. Все государства имеют разные подходы не только к защите авторских и смежных прав, но и к трактовке самого понятия, определения лиц, которые ими обладают. Наличие иностранного элемента осложняет процесс правосудия, так как в различных государствах и их правовых системах, не исключены противоречия материальных и коллизионных норм.

Мировое сообщество в попытке унификации норм, решает создать особые конвенции и союзы для предотвращения спорных ситуаций в данной сфере. В свою очередь, присоединение к данным конвенциям подразумевает под собой то, что государство обязано переработать свои нормы для соответствия положениям конвенций, которые могут противоречить национальным нормам. Россия присоединилась ко многим конвенциям и иным договорам в области охраны авторских и смежных прав, однако остаются пробелы в законодательстве, неурегулированные на национальном уровне. Актуальность выбранной темы основана на проблеме применения норм в сфере охраны интеллектуальной собственности, выявлении пробелов в национальном законодательстве, регулирующих охрану авторских и смежных прав.

Цель выпускной квалификационной работы состоит в комплексном и всестороннем исследовании и изучении особенностей правового

регулирования в сфере охраны авторских и смежных прав в международном частном праве.

Для достижения поставленной цели решаются следующие задачи:

- исследовать объекты авторских и смежных прав в международном частном праве;
- определить субъекты авторских и смежных прав в международном частном праве;
- проанализировать источники правового регулирования охраны авторских и смежных прав в международном частном праве;
- рассмотреть нарушения авторских и смежных прав;
- определить критерии охраноспособности объектов авторских и смежных прав, содержание авторских и смежных прав;
- обозначить сроки действия исключительных прав на объекты авторских и смежных прав, охраняемых в соответствии с международными договорами РФ;
- рассмотреть особенности договоров по созданию и использованию объектов авторских и смежных прав в международном частном праве.

Вопросы, связанные с охраной авторских и смежных прав на международном уровне активно исследовались учеными-юристами. Среди них можно выделить следующих: Д. Липчик, Л. А. Новоселова и др.

Методологическую основу исследования составили общенаучные методы: диалектический метод познания и системного анализа, и частно-научные методы: сравнительно-правовой, формально-логический, технико-юридический, системно-структурный и другие методы познания.

Объектом выпускной квалификационной работы являются отношения, складывающиеся в сфере международной защиты авторских и смежных прав.

Предметом исследования являются международные и национальные правовые нормы регулирующие вопросы авторских и смежных прав на международном уровне.

Выпускная квалификационная работа состоит из введения, двух глав, разделенных на параграфы, заключения и списка использованных источников.

ГЛАВА 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

1.1. Объекты авторских и смежных прав в международном частном праве

Объектами авторских прав являются произведения литературы, науки и искусства, которые независимы от назначения произведения и его способа выражения.

Можно подметить общие признаки между объектами авторских прав и средствами индивидуализации и иными результатами интеллектуальной деятельности. Самой важной особенностью анализируемых объектов в отличие от объектов вещных прав является то, что они нематериальны.

Режим правовой охраны устанавливается нормами авторского права, то есть предполагается, что вид, в котором данный результат интеллектуального труда был объективирован, в том виде он и будет охраняться.

В п. 1 ст. 1225 ГК РФ законодатель указал 16 объектов интеллектуальных прав, из которых 6 принадлежат к объектам авторского и смежного права.

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для ЭВМ;
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания).¹

¹ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)" от 18.12.2006 № 230 (в действующей редакции) // Российская газета. 2006 г. № 0(4255). с изм. и допол. в ред. от 23.05.2018

Из вышеперечисленного к объектам авторского права относятся: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных.

К объектам смежных прав относятся: исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания), а также содержание баз данных и произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Следует отметить, что непосредственная творческая составляющая данного объекта авторского права не зависит, как от способа его выражения, так и от достоинств и назначения произведения. Из этого следует, что видеозапись или аудиозапись, снятые на обычный смартфон, признаются результатами интеллектуальной деятельности гражданина, в силу того, что автор уловил момент жизненной ситуации, выбрал план и ракурс съемки. Несмотря на то, что в ходе записи отсутствуют специальные технические приемы и профессиональная аппаратура, это никак не повлияет на признание таковой записи как произведения.

Так перечень объектов авторского права перечислен во 2 статье в Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г: 1.Литературные и художественные произведения; 2.Возможное требование фиксации; 3.Производные произведения; 4. Официальные тексты; 5.Сборники; 6.Обязательство об охране; лица, пользующиеся охраной; 7.Произведения прикладного искусства и промышленные образцы; 8.Новости.²

На лицо отличие от отечественного законодательства, круг объектов более узок и определен более расплывчато, что в свою очередь повлекло много неясности в дальнейшем.

Участники Бернской конвенции осознавали недостаток Бернской

²"Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений" от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979) // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5112/ (дата обращения: 20.03.2019).

конвенции, что в свою очередь повлияло на принятие соглашения ТРИПС, оно дополняло перечень охраняемых объектов, используя Бернскую конвенцию, как основной костяк. Ниже приведены следующие объекты авторских прав, предусмотренные данным соглашением:

- Книги, брошюры и другие письменные произведения;
- Лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; – Драматические и музыкально-драматические произведения;
- Хореографические произведения и пантомимы;
- Музыкальные сочинения с текстом или без текста;
- Кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии;
- Рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; Фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии;
- Произведения прикладного искусства;
- Иллюстрации, географические карты, планы, эскизы и другие произведения, относящиеся к географии;
- Переводы, адаптации, музыкальные аранжировки и другие переделки литературного и художественного произведения;
- Сборники литературных и художественных произведений;
- Иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам.³

Из приведенных выше объектов можно понять, что ТРИПС дополнил

³ Болдырева Н.Т. Авторское право всемирной торговой организации: объекты авторских прав и стандарты их охраны // Актуальные вопросы современной науки. 2015. №42. С. 258-267.

Бернскую конвенцию. Самым важным отличительным объектом, пожалуй, можно назвать программы ЭВМ, как в виде объектного кода, так в виде исходного текста. С точки зрения авторского права компьютерные программы можно рассматривать, как литературные произведения, что в свою очередь дает им аналогичные условия защиты.

Специфичным отличием от Бернской конвенции является нераспространение охраны Соглашения ТРИПС⁴ на новости дня, которые имеют простой характер прессинформации. В п. 2 ст. 9 ТРИПС сказано, что охрана «распространяется на специфичные воплощения, но не на идеи, процедуры, методы работы или математические концепции как таковые». Следовательно, можно сделать вывод, что охрана установленная Соглашением распространяется на закрепленный результат в материальном виде, а не на простую идею, которая не нашла своего формулирования в форме некоего конечного продукта.

Соглашение ТРИПС, строго ограничивает перечень объектов авторского права, но делает это путем определения требований к форме выражения таковых.

С определением же объектов смежных прав все обстоит немного иначе. До создания международных конвенций у ученых-юристов не было единогласного мнения, каким образом и какими механизмами охранять права в части исполнения артистов, передач в эфире, записанных фонограмм. Возникшая проблема объединяла в себе задачи, которые были предусмотрены темой авторского права, в силу того, что использование данных объектов было напрямую связано с произведениями охраняемыми авторским правом. Упомянутая связь с авторским правом и предрешила название нового института, а именно смежные права. Впервые термин смежные права был, упомянут в рекомендациях Брюссельской конференции 1948 г., результатом

⁴ Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) (ВТО, Уругвайский раунд многосторонних торговых переговоров, 15 апреля 1994 г.) // Система ГАРАНТ: <http://base.garant.ru/4059989/#ixzz5o3g84aE0> (дата обращения: 08.02.2019).

стал пересмотр Бернской конвенции 1886 г.

Первым национальным законом, который признавал смежные права, являлся закон Австрии об авторском праве на литературные и художественные произведения и смежных правах от 9 апреля 1936 г. Сам же термин «родственные права» употреблялся как в самом тексте, так и в названии закона с момента его принятия.

В своей работе Д. Липцик пишет, «что впервые термин «примыкающие права» в смысле охраны прав исполнителей был использован в Законе Италии о защите авторского права и смежных прав от 22 апреля 1941 г».⁵

Итальянский и Австрийский законы проецировали охрану смежных прав на объекты: звукозаписи, фотографии, исполнения, письма, портреты. Дополнительно к этим объектам закон Италии дополнил этот перечень следующими объектами: эскизы театральных декораций, технические чертежи, радиопередачи, внешний вид изданий.

Под смежными правами понимают - абсолютные имущественные права на нематериальные объекты, эти права еще именуются исключительными. Данный институт в праве интеллектуальной собственности развивается наиболее динамично. Самой важной проблемой является недостаточное количество исследований в данной сфере права.

Интересен факт того, что международные договоры оказали большее влияние на принятие смежных прав в национальные законодательства, чем на развитие авторского права. Европейские государства сформировали черты авторского права до принятия Бернской конвенции 1886 г., а становление охраны смежных прав произошло сначала на международном уровне и затем перекочевало в национальные законодательства. В рамках Бернского союза было поднято обсуждение касательно признания прав артистов-исполнителей и производителей звукозаписей, что позволило во время пересмотра Бернской

⁵ Д. Липцик Авторское право и смежные права. М.: Ладомир, 2002. С. 788.

конвенции в Риме включить в нее дополнительные статьи, которые бы устанавливали исключительные права артистов-исполнителей на распространение их исполнений. Однако данная инициатива была отклонена в связи с тем, что данные положения не должны содержаться в конвенции, которая посвящена авторским правам. Спустя два десятилетия на Брюссельской конференции в 1948 г. этот вопрос снова был поднят на рассмотрение, но и данную инициативу ждала неудача. Итогом данной конференции стали три рекомендации, одна из которых была посвящена правам артистов.

Данное положение вещей не могло оставаться нерешенным и в 1951 г. эксперты объединенного комитета, который был организован международным бюро Бернского союза, начали разработку нового проекта международной конвенции. Она должна была быть направлена на охрану интересов исполнителей, вещательных программ, производителей фонограмм. Итогом почти десятилетней работы стала Римская конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. В свою очередь эта конвенция не содержала выражения «смежные права», но именно с этим международным договором связывают понимание, что же признается под этими правами.

Само название конвенции, а также её нормы устанавливают, какие объекты подлежат охране, ими являются: исполнения, фонограммы и передачи в эфир. В ст. 10 и ст.13 в которых озвучены права производителей фонограмм и вещательных организаций, используется модель исключительного права, в них использовано выражение «право разрешать или запрещать».⁶

Спустя еще одно десятилетие составляется новый международный договор в сфере смежных прав: Конвенция об охране интересов

⁶ Международная конвенция по охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций.(Рим,26.10.1961г.)//URL:https://www.copyright.ru/ru/library/megdunarodnie_akti/copyright/konventsiya_po_ohrane_prav_ispolnitelei (дата обращения: 16.04.2019).

производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм от 29 октября 1971 г., принятая в Женеве.⁷

Главной задачей, для которой послужил данный международный договор, заключался в содействии об охране интересов производителей фонограмм от незаконного копирования и от дальнейшего ввоза таковых копий на территорию государств, которые присоединялись к конвенции.

Как и в Римской конвенции в ней не был использован термин «смежные права», более того новый договор не расширял круг объектов которые бы охранялись. В свою очередь участникам новой конвенции давали большую свободу выбора мер, которыми бы они реализовали положения данного договора. Например, ст.3 гласит: «авторское право или другое особое право; охрана посредством законодательства, относящегося к нечестной конкуренции; уголовно-правовая охрана».

Международные договоры играют немаловажную роль в законодательстве РФ. Так п. 7 ст. 2 Стокгольмской Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности от 14.07.1967 г., вводит понятие «интеллектуальной собственности», относя к ним: литературные, научные, художественные произведения, деятельность артистов, звукозаписи теле- и радиопередачи; научные открытия, промышленные образцы и другие. Данная конвенция ратифицирована РФ, более того на данную норму содержатся ссылки в более чем 20 международных договорах, к которым присоединилась Россия. В связи, с чем данные положения сохранили свое действие после 1 января 2008 г. в российском законодательстве. Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" п. 32 в соответствии с положениями части четвертой ГК РФ термином "интеллектуальная собственность" охватываются только сами результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, но не права на них (статья 1225 ГК РФ). На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальную собственность) в силу статьи 1226 ГК РФ признаются интеллектуальные права, которые включают в себя

⁷ Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм. // URL: <http://www.libertarium.ru/geneva-phono> (дата обращения: 08.02.2019).

исключительное право, являющееся имущественным правом, а также личные неимущественные права (право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование, право на отзыв, право на неприкосновенность исполнения) и иные права (например, право следования, право доступа, право на вознаграждение за служебный результат интеллектуальной деятельности, право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании, право на получение патента и др.).⁸

Конец 20 века обусловлен повышением значимости прав интеллектуальной собственности в мировой экономике, так же следует отметить усиление борьбы с контрафакцией. Деятельность Всемирной торговой организации и Всемирной организации интеллектуальной собственности оказали большое влияние на институт смежных прав.

В соглашении ТРИПС раздел 1 части II озаглавлен «Авторское право и смежные права». Предыдущие международные конвенции, как мы помним, не использовали данное словосочетание, но подразумевали его своим содержанием. В 14 ст., которая посвящена смежным правам, перечисляются три группы этих прав, упомянутые в Римской конвенции.

Так договор ВОИС по исполнениям и фонограммам от 20 декабря 1996 г.⁹ имеет безусловное значение среди актов международной охраны смежных прав. Договор направлен на охрану двух из трех классических объектов смежных прав. Договор исключал из своей сферы действия аудиовизуальные исполнения. Сам вопрос о том, предоставлять ли защиту исполнениям и фонограммам в аудиовизуальных записях был весьма проблематичен для участников конференции. Европейский союз, предоставивший проект договора содержал положения об охране аудиовизуальных исполнений, но представители Соединенных Штатов настаивали на охране исполнений, которые были зафиксированы лишь в звуковых записях.

8 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант плюс.

9 Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ) от 20 декабря 1996 г. Вступил в силу 20 мая 2002 г. // ВОИС №227 (R). Женева, 1997

Авторские и смежные права являются неотъемлемой частью жизни современного человека, многие авторы считают, что право творить является неотъемлемой частью жизни каждого человека. В свою очередь данный принцип закреплен в ст. 44 Конституции РФ.¹⁰

1.2. Субъекты авторских и смежных прав в международном частном праве

Лицо, которое создало некое произведение, будет являться его автором, данное определение является весьма условным и не отражает всех особенностей. Так российское право определяет автором произведения такого гражданина, который творческим трудом создал данное произведение.

Для установления статуса автора, требуется наличие связи между создателем произведения и созданным произведением. Получение данного статуса порождает комплекс прав у автора, в случае же утраты этих прав статус не может быть изменен.

Личные неимущественные права прекращаются со смертью автора, а исключительные права переходят его наследникам или другим лицам, если они были переданы им при жизни автора. Факт смерти лица не является основанием для отмены права называться автором произведения, притом, что это лицо теряет какие-либо мысленные права. Утрата статуса автора невозможна, однако бывают исключения, связанные с недобросовестностью лица, которое называло себя автором, но в действительности им не являлось.

Наличие же у лица лишь исключительного права на произведения в данный момент, устанавливает статус правообладателя. Сфера использования такого произведения подконтрольна его правообладателю. Правообладатель уполномочивается правом согласия, без которого использование

¹⁰ Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 (в действующей редакции) // Российская газета. 1993 г. Ст. 44.

произведения невозможно. Согласно ГК РФ правообладателем является то лицо, которое обладает исключительным правом. Право же на лицензионное использование произведения не создает статуса правообладателя.

Круг же лиц, которые могут быть правообладателями не ограничен законодательством Российской Федерацией.

Под пользователем подразумевается такое лицо, которое использует произведение искусства, литературы и науки.

Пользование в авторском праве означает действия, которые обращены на доведение до следующих лиц какого-либо произведения. Пользование носит общественный характер в авторском праве.

Любое лицо может являться пользователем, если иное не установлено законом, например, согласно ст. 1275 ГК РФ использовать произведение имеют право лишь архивы, библиотекари и образовательные учреждения.

В случае перехода произведения в общественное достояние, под правомерным использованием, будет подразумеваться любое использование, если будут выполнены специальные условия: соблюдение авторства, имени автора и неприкосновенности произведения.

Потребителем произведения подразумевается такое лицо, которое воспринимает это произведение, путем его прочтения, просмотра и т.д.

На данную категорию законодательство об авторском праве меньше всего обращало внимание. Однако, в связи с появлением Сети Интернет пользователь обрел основную роль в нарушениях авторских прав, потребляя и распространяя нелегальную продукцию, полученную из нелегальных источников. В ответ на эти действия были приняты нормативные акты, которые привлекают таких пользователей к ответственности за получение произведений из «пиратских» источников. Например, во французском законодательстве пользователю может быть ограничен доступ в интернет, при скачивании произведений из пиратских сайтов. Данные меры направлены не только на наказание за нарушения и преступления в сфере авторских прав, но и в формировании общественного мнения, при котором пользователь должен

осознанно осуществлять свой выбор при приобретении произведений.

Автор занимает главенствующее место среди субъектов авторского права. Данная категория введена для установления лица, которое является создателем произведения. Нельзя умалять значение идентификации лица автором произведения, результатом будет полученная известность автора, признание его гения. Так же идентификация лица как автора важно и для общества. Одной из важнейших задач является обеспечение подлинности продукта, вошедшего в сферу коммерческого оборота, что в свою очередь ставит вопрос о защите имущественных интересов участников оборота.

Согласно п.3 ст. 1228 ГК РФ, у первоначального автора всегда возникает исключительное право, а другие лица приобретают это право только от него.

Ст. 1257 ГК РФ определяет, какое лицо является автором, согласно ей, автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого создано данное произведение.

Из данного определения можно сделать вывод, что автором может быть лишь физическое лицо. Континентальная система права определяет, что только человек предрасположен к творческой деятельности. Англо-саксонская система права определяет, что автором может быть, как прямой создатель произведения, так и его организатор работы.

Учитывая данное обстоятельство ГК РФ, предусматривает, что произведение, которое получает охрану на территории Российской Федерации на основании международных договоров, автор такого произведения будет определен по закону государства, на территории которого имел место юридический факт приобретения авторских прав.

Таким образом, предоставляется возможность признания автором юридического лица, если оно признано автором в стране, где это произведение было создано. Смысл слова «гражданин», которое было употреблено в п.2 ст. 1 В ГК РФ, понимается любое физическое лицо, независимо от его гражданства, а так же лицо без гражданства. Так же охрана распространяется и на граждан тех государств, которые не присоединились к Бернской или Всемирной

конвенций. Однако произведения российских граждан будут получать охрану независимо от места нахождения произведения.

Право стать автором не зависит от возраста, но следует помнить, что самостоятельное распоряжение правами автора наступит по достижению 14 лет, до достижения этого возраста все сделки будут осуществляться родителями, опекунами или усыновителями малолетнего автора.

Не исключается возможность совместного творчества. Соавторство по своему характеру может быть, как раздельным, так и нераздельным. В обоих случаях подразумевается совместный труд, однако при раздельном соавторстве создаются такие части, которые имеют самостоятельное значение, а при нераздельном соавторстве образуется неразрывное и целое.

В произведении, в котором часть имеет самостоятельное значение, ее автор имеет право использовать ее по своему усмотрению, это утверждение является верным, если иное не установлено договором, который будет заключен между соавторами. В случае, когда соавторство является нераздельным, использование такого произведения будет реализовываться всеми установленными соавторами совместно.

Соавтор должен иметь достаточные основания на запрет использования этого произведения. Как правило, чтобы избежать недоразумений и дальнейших споров, авторы заключают соглашение, в котором определяют, распределение вознаграждений, распределяют исключительное право на такое произведению.

Следует отличать соавторов от авторов составного произведения. Так в первом случае, авторы трудятся над общим произведением, обсуждают общую идею в реализуемых частях. При работе над составным произведением, собираются самостоятельные произведения, по какому-либо общему признаку – темой, хронологическим периодом. Так в пример можно привести сборник статей авторов, темы которых связаны с охраной авторских прав в международном частном праве.

Согласно ст. 1229 ГК РФ правообладателем признается гражданин или

юридическое лицо, обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации. Из этого можно сделать вывод, что правообладателями не будут являться такие лица, которые на основании лицензионного договора обладают правом использования произведения и лица, которые обладают только личными неимущественными правами. В теории права существует два деления прав, на первоначальные и производные. Данное деление зависит от того, как возникло это право у лица, в силу создания произведения или было получено путем правопреемства. Так п.3 ст. 1228 ГК РФ гласит, что первоначальным правообладателем всегда будет являться автор произведения. А права на произведения остальных лиц, включая правопреемников, будут являться производными от его прав. Это в свою очередь создает зависимость таких прав от прав автора. В случае выяснения, что лицо, которое признавалось автором произведения, таковым не являлось, то заказчик утрачивает исключительное право.

Работодатели занимают особое положение среди правообладателей. Так в силу п.2 ст. 1295 ГК РФ признается, что исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Однако в этом случае работодатель не может считаться первоначальным правообладателем, это право он получает от автора произведения. Если исключительное право переходит по наследству, в таком случае правообладателем будет являться наследник.

Исключительное право может принадлежать нескольким правообладателям, каждый из них может использовать произведение по своему усмотрению, иное может устанавливаться соглашением между такими правообладателями. Если такого соглашения нет, то все доходы распределяются между правообладателями в равных долях.

Так можно выделить еще один субъект, некоммерческие негосударственные организации осуществляющие охрану и надзор. В

Российской Федерации авторами и иными правообладателями для осуществления управления авторскими правами на коллективной основе была создана негосударственная некоммерческая организация – Общероссийская общественная организация «Российское Авторское Общество» (РАО).¹¹ Данная организация была создана указом президента.¹² Эта организация дает возможность авторам получать выгоду от использования своих произведений, служит гарантом между исключительными правами авторов и интересами общества.

Основной задачей РАО является управление правами авторов на коллективной основе в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднительно. В соответствии со ст. 1229 ГК РФ автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе путем публичного исполнения ст. 1270 ГК РФ. Другие лица не могут использовать произведение без согласия правообладателя (п. 1 ст. 1229 ГК РФ). Право использования произведения может быть получено на основании лицензионного договора с правообладателем (ст. 1233 ГК РФ) либо на основании лицензионного договора с организацией по управлению правами на коллективной основе (п. 1 ст. 1243). Такой организацией на территории РФ является РАО. Таким образом, для правомерного использования произведений, необходимо заключить лицензионный договор с РАО. Пользователями авторских произведений могут быть различные субъекты такие как: театры, филармонии, телекомпании, радиокomпании, кинотеатры, бары, рестораны, музеи, гостиницы, торговые центры, музыкальные клубы, интернет сайты и т.п. Для использования например,

¹¹ Российское Авторское Общество (РАО) // URL: [https:// www.copyright.ru/documents/organizatsii/RAO_Rossiyskoe_avtorskoe_obshchestvo](https://www.copyright.ru/documents/organizatsii/RAO_Rossiyskoe_avtorskoe_obshchestvo) (дата обращения: 05.04.2019).

¹² Указ Президента Российской Федерации "О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав" от 7 октября 1993 г. № N 1607 // Российская газета. 1993 г. № 192.

музыкальных произведений в любом ресторане, гостинце необходимо получить разрешение автора данного произведения, в связи со сложностью данного процесса, так как в сутки в ресторане или клубе играют сотни разных произведений, необходимо заключить договор с РАО, дабы избежать нарушения авторских прав.

1.3. Источники правового регулирования охраны авторских и смежных прав в международном частном праве

Одним из основных международных договоров в области защиты авторских прав является Бернская конвенция 1886 г. Весьма интересен факт того, что это соглашение претерпело ряд изменений и дополнений. Очень занимательным является то, как складываются отношения между участниками этой конвенции, которые присоединились к разным редакциям. Например, Турция присоединилась к Бернской конвенции в Брюссельской редакции, в то время как Венгрия присоединилась к ней в Парижской редакции. Конвенцией этот вопрос освещен и постановляет, что в таких отношениях будет действовать более ранняя редакция. В результате подписания этой конвенции страны создали союз по охране прав автором.

При постатейном рассмотрении конвенции следует обратить внимание на то, что охрана произведения предоставлялась при самом факте существования этого произведения. Конвенция дает пояснение касательно того, что является художественными и литературными произведениями.

В качестве определения субъекта охраны был избран территориальный принцип, это значит, что та страна, где это произведение было создано или впервые было опубликовано, получит предпочтительный статус для дефиниции субъекта. Так же конвенция установила критерии предоставления охраны, такими критериями являются: место выпуска произведения,

гражданство автора, местожительство автора. Конвенция в ст. 5.1 поясняет, что осуществление охраны авторских прав будет основано согласно принципу национального режима. Национальные законы стран и положения Бернской конвенции определяют средства защиты и объем, в котором они будут исполняться.

Согласно положениям данной конвенции охрана была направлена и на произведения тех авторов, который не являлись гражданами стран-участниц конвенции, но их произведения были опубликованы на территории стран-участниц.

Основные права авторов, на которых распространялась охрана согласно положениям конвенции: право перевода и разрешения такого перевода их работ, право предоставления разрешения на воспроизведение их работ в любой форме и образе, право на предоставление разрешения переделки их произведений, так же они обладали правом разрешения цитирования своих работ, при условии указания источника и автора.

Те государства, что являются участниками конвенции, обязуются бороться с нарушениями в сфере интеллектуальной собственности и в случае обнаружения контрафактной продукции, арестовывать такие экземпляры.

Следует обратить внимание на то, что Бернская конвенция, устанавливая охрану на произведения, ограничивает при этом возможность свободного использования произведения в области науки, образования и культуры. Данный вопрос был поднят на Стокгольмской конференции в 1967 г., в частности был предложен дополнительный протокол, который предусматривал льготы для развивающихся стран.

Недостижимость компромисса привела к непризнанию протокола и лишь по итогам Парижской конференции, был обозначен ряд правил, согласно которым значительно облегчалось использование произведений в сфере науки и учебы. Из-за различий в концепции континентального и англо-саксонского права, Соединенные Штаты Америки не присоединились к Бернской конвенции, согласно национальному закону США, охрана произведениям

предоставлялась после совершения ряда процедур, которые были выражены в формальной форме.

Следующей вехой развития международного права связанного с охраной авторского права можно назвать Всемирную конвенцию об авторском праве 1952 г., подписанная в Женеве. Присоединение СССР к данной конвенции произошло в 1973 г., Российская Федерация в силу правопреемства присоединилась к конвенции в 1995 г. Основная цель конвенции это облегченное распространение произведений и унификации норм по охране таких произведений. Бернская и Всемирная конвенции опираются на принцип национального режима и отсылке к внутреннему праву, но основным отличием в подходах будет являться то, что отсылочный принцип будет осуществлять патриархальную роль. Из этого можно сделать вывод, что Всемирная конвенция не ставила перед собой задачи по разрешению вопросов, которые возникают в коллизионной плоскости охраны авторских прав.

Так 2 статья устанавливает объекты охраны: 1. произведения, которые созданы гражданами стран, договаривающегося государства или произведения, которые впервые были выпущены на территории такого государства. Такие произведения обеспечиваются охраной на территории каждого государства, которые присоединились к конвенции. 2. Произведения граждан этих государств, которые не были выпущены в других странах договаривающихся государств. 3. Для целей настоящей Конвенции любое Договаривающееся государство может в порядке своего внутреннего законодательства приравнять к своим гражданам лиц, domiciliрованных на территории этого государства». В ней так же закрепляется национальный режим и минимальный срок охраны авторских прав на произведения, которые были опубликованы авторами, являющимися гражданами стран-участниц конвенции. Из нововведений, которые были введены данной конвенцией, можно указать: появление института выпуска в свет произведения, который определяется, как национальным законодательством, так и конвенцией.

Статья 6 указывает, что «под выпуском в свет произведения понимается, воспроизведение в материальной форме экземпляров произведения и предоставления этого произведения неопределенному кругу лиц для последующего прочтения или ознакомления путем зрительного восприятия».¹³

Срок охраны согласно положению конвенции, начинал исчисляться с первого выпуска произведения в свет и составляет не менее 25 лет.

Статья 4.5 устанавливает охрану на впервые выпущенное произведение, автор которого не является гражданином страны-участницы, при этом впервые выпущенным такое произведение будет признано после публикации на территории страны-участницы. Статья 5.2 определяет регулирование вознаграждения правообладателя с помощью средств национального права. Согласно положениям конвенции, был введен специальный знак, который указывал на предоставление охраны авторского права, этот знак состоял из окружности и символа «С» в ней, более того рядом указывался год, когда впервые это произведение было выпущено в свет. Важной особенностью Всемирной конвенции является отсутствие обратной силы.

Следующий по важности международный многосторонний договор в сфере охраны авторских прав был разработан в рамках Всемирной торговой организации. Соглашение ТРИПС вступило в силу с 1 января 1995 г. Соглашение включает детальное регулирование отношений касающихся объектов интеллектуальной собственности. Основные положения соглашения заключаются в установлении минимума стандартов охраны в отношении произведений авторского права по отношению к государствам, которые эту охрану будут осуществлять. Соглашение определило перечень основных прав, на которые установлена охрана, минимальный срок охраны. Данные положения были взяты из Бернской и Всемирной конвенций. Более того

¹³ международное частное право // <https://jurisprudence.club> URL: <https://jurisprudence.club/mejdunarodnoe-pravo-uchebnik/mejdunarodno-pravovoe-regulirovanie-avtorskih.html> (дата обращения: 05.03.19).

соглашение установило принципы, которые будут применяться в странах-участниках, касающихся внутренних процедур для обеспечения защиты охраняемых произведений. Исходя из положения соглашения, споры возникающие между участниками членами ВТО, которые заключаются в связи с исполнением охраны интеллектуальных прав, должны быть разрешены рядом процедур, оговоренных в ВТО. Каждый участник ВТО имеет право избрать средства и способы реализации норм соглашения во внутригосударственной сфере. Так же участники обладают правом увеличения защиты интеллектуальных прав, по сравнению с теми, которые установлены в соглашении ТРИПС. Первостепенной целью данного соглашения является созданием системы охраны и предупреждения нарушений в сфере интеллектуальной собственности между членами ВТО. Так статья 45 требует от государств наделить судебные органы специальным правом, которое позволит судам накладывать обязательство на лица, нарушившие авторские права, путем компенсации вреда нанесенному автору произведения.

Перечень классических объектов был увеличен, так выделили компьютерные программы, база данных. В отличие от архаичных конвенций, данное соглашение включает в себя охрану смежных прав, к объектам относятся: права исполнителей, производители фонограмм, организации вещаний.

Среди основополагающих международных договоров, для России большую роль играет Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав между членами СНГ 1995 г. Участники соглашения обязались соблюдать международные обязательства в сфере авторского права, установленные Всемирной конвенцией, заключенной СССР на территории своих стран. В первой статье соглашения участники определили дату, 27 мая 1973 г. в соответствии с которой они считаются связанными положениями конвенции. Положения срока охраны устанавливается национальным законодательством участника соглашения,

который осуществляет охрану. На стран-участниц налагается обязательство, согласно которому они должны вести борьбу с незаконным использованием авторских и смежных прав. Одним из важных аспектов соглашения, является работа над созданием мер, нацеленных на устранение двойного налогообложения авторского права.

ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ОХРАНЫ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

2.1. Нарушения авторских и смежных прав

По своей сути нарушение авторских и смежных прав это неправомерное вмешательство лиц в область содержания субъективных гражданских прав правообладателя. Следует отметить, что нарушение авторских и смежных прав есть вмешательство в сферу имущественных и неимущественных интересов правообладателя, которая находится под охраной права, в отношении объектов интеллектуальной собственности.

В силу того, что авторские и смежные права являются субъективными гражданскими правами, они включают в себя правомочия по их защите и обладают установленной спецификой. Например, авторские и смежные права являясь абсолютными правами, защищаются от неправомерных притязаний со стороны любых лиц, что следует из нематериальной природы объектов интеллектуальной собственности.

Сама же специфика защиты авторских и смежных прав определена их структурой, которая состоит из личных неимущественных прав, исключительного права и иных прав.

Содержание и состав личных неимущественных и иных авторских и смежных прав определен законом и является закрытым, но при этом состав правомочий, которые входят в исключительное право на произведение и состав правомочий, входящих в исключительное право на объект смежных прав, является открытым. Так п.2 ст. 1270 ГК РФ перечисляет правомочия по использованию произведения.

«Так, в Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 11 октября 2013 г. по делу N А27-20650/2012 по вопросу о возможности одновременного нарушения исключительного права на одно и то же произведение (поздравительное стихотворение) тремя различными способами его использования отмечено, что допущенные нарушения авторских прав истца, выраженные в размещении на интернет-сайте семи стихотворений в текстовой и аудиоформах, а также путем предоставления возможности скачивания на мобильный телефон, образуют самостоятельные составы правонарушений и служат основанием для взыскания компенсации за каждый из способов

использования произведения».¹⁴

Из этого следует, что исключительные авторские и смежные права на произведения можно нарушить одновременно несколькими разнообразными способами в отношении одного объекта, в свою очередь это приведет к равному количеству способов использования и правонарушений. Исключительное право по своей природе является имущественным правом, это значит, что оно осуществляет охрану имущественного интереса в использовании произведения.

Таким образом, убытки, которые были причинены правообладателю, будут включать в себя суммы всех неправомерных способов использования произведения.

Так же авторские и смежные права защищаются не только гражданско-правовыми, но и публично-правовыми средствами, что следует из совокупности охраняемых интересов. По отношению к правонарушителю может быть применена уголовно-правовая мера, установленная ст. 146 УК РФ, которая не лишает возможности возмещения убытков и взыскания компенсации с правонарушителя, данная мера закреплена в ст. 1301 ГК РФ, так как в этом случае защищаются различные интересы. Из этого следует, что в первом случае объектом охраны будет выступать общественный интерес с помощью методов уголовно-правовой защиты, во втором же случае объектом охраны будет выступать имущественный интерес, который реализуется защитой исключительного права на произведения.

Аналогичный принцип работает и в сочетании административно-правовых средств и гражданско-правовых средств защиты.

«Наиболее универсальной и приемлемой в практическом плане представляется классификация нарушений авторских и смежных прав в зависимости от содержания нарушенных прав. Можно выделить следующие виды: нарушение личных неимущественных прав, в том числе плагиат; нарушение имущественных исключительных прав (контрафакция); смешанные нарушения».¹⁵

Можно выделить три вида нарушений:

1. Законное использование произведения или объекта смежных прав, но при этом не соблюдать неимущественные права. Примером может послужить такая ситуация, допустим, гражданин П. публикует

¹⁴ Новоселова Л.А. Право интеллектуальной собственности. Авторское право: Учебник. Статут, 2017. С. 229.

¹⁵ Гаврилов Э. П. Право интеллектуальной собственности. Авторское право и смежные права. XXI век. М.: Юрсервитум, 2016. С. 468.

произведение или воспроизводит чужой труд, при этом пренебрегая обязанностью указания имени автора или намеренное изменение имени автора.

2. Под вторым видом можно выделить, когда производится лишь незаконное использование произведений, но при этом не предусматривается пренебрежением правомочий имущественного характера. Возможно случаи такого нарушения не только при использовании охраняемых произведений без заключения договора с правообладателем. «Имущественные права могут быть нарушены также путем использования объекта за пределами условий договора, в частности, ограничивающих количество экземпляров, территорию или срок использования».¹⁶
3. Третий вид совмещает в себе комплексный вид нарушения, при котором посягательство направлено, как на имущественные, так и на личные неимущественные права. Например, публикация произведения, без получения разрешения от автора этого труда.

С принятием части четвертой ГК РФ, упомянутый выше перечень дополнен тремя новыми способами защиты интеллектуальных прав: публикация решения суда о допущенном нарушении; выплата компенсации за нарушение исключительного права вместо возмещения убытков; изъятие из оборота и уничтожение некоторых видов имущества.¹⁷

Континентальная система права не разделяет нарушения на прямые и косвенные, как это делает англо-саксонская.

В рамках исследования следует рассмотреть такое разделение. Так в трудах западных ученых-юристов отмечается, что истец, который вопрошает защиту своего произведения, должен представить доказательства следующих обстоятельств:

- ответчик осуществлял действия, входящие в сферу авторско-правового контроля;
- произведение ответчика является заимствованием охраняемого произведения ("причинная связь");
- неправомерное действие осуществлено в отношении произведения

¹⁶ Копылов А. Ю. Защита авторских и смежных прав в Российской Федерации : учебное пособие. Томск: Эль Контент, 2014. С. 73.

¹⁷ Еременко В.И. Ответственность за нарушения в сфере авторских и смежных прав в России // Биржа Интеллектуальной Собственности. Т. X. N 6. 2011. С. 1.

или его существенной части

Прямым нарушением авторских прав является непосредственное использование произведения, состоящее в его воспроизведении, исполнении и т.д., любым лицом (или по его разрешению третьим лицом), требующее согласия правообладателя. «В праве Великобритании, в отличие, например, от российского, использована особая юридическая техника, определяющая сферу авторских прав "от противного", путем указания на действия (нарушения), которые правообладатель вправе запретить другим лицам».¹⁸

Первым признаком косвенных нарушений авторских прав является то, что они совершаются при наличии уже имеющегося нарушения авторских прав или непосредственно способствуют совершению прямого нарушения авторских прав. По этому признаку косвенные нарушения делятся на два типа:

1. Когда нарушения совершаются уже с объектами, которые по своей сути являются нарушением авторского права. Например, транспортировка и распространение контрафактных копий.
2. Оказание содействия в распространении контрафактных копий, предоставлении помещений, средств для приумножения таких копий.

Получение коммерческой выгоды образует следующий признак косвенных нарушений.

Правонарушитель осознающий, что он совершает правонарушение, образует последний признак косвенного правонарушения.

Одной из особенностей охраны авторских прав является то, что в силу ст. 1259 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей¹⁹.

¹⁸ Гражданское и торговое право зарубежных государств / Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. М., 2005. Т. II. С. 477 - 478.

¹⁹ Мирских И. Ю. Охрана и защита авторских прав // Актуальные теоретические и практические вопросы развития юридической науки: Общегосударственный и региональный аспекты. 2014. №1. С. 311.

Ответственность за нарушения авторских прав предусматривается в рамках Гражданского кодекса РФ, Кодекса об административных отношениях РФ и Уголовного кодекса РФ. Нормы гражданского права выступают самым частым методом изыскания защиты касательно нарушенных авторских прав.

«В области защиты интеллектуальной собственности примерами правовых коллизий можно выделить: при выборе способа правовой защиты (в административном порядке, в судебном порядке (суды общей юрисдикции или арбитражные суды, прежде всего, в части привлечения к административной ответственности), при защите гражданских прав в административном порядке, при международно-правовой защите, самозащите) при применении санкции – в виде изъятия контрафакта или публикации судебного решения».²⁰

«Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными п. 1 ст. 1250 ГК РФ, с учетом существа нарушения права и последствий нарушения этого права. Данные способы защиты могут применяться по требованию правообладателей или организаций по управлению правами на коллективной основе в отношении объектов авторских прав или смежных прав или иных лиц в случаях, установленных законом»²¹. Так за нарушения авторских прав предусмотрена ответственность, нарушитель обязан выплатить компенсацию. Лицо, являющееся правообладателем владеет правом требования возмещения причиненных затрат, путем взыскания с нарушителя компенсации за все эпизоды использования его произведения без права на такое действие.

В том случае, если в результате такого рода незаконных действий размер оценивается меньшей суммой, такое деяние признается административным проступком и влечет административную ответственность по ст. 7.12

²⁰ Правовые коллизии при защите интеллектуальной собственности в России // <http://www.miiis.ru> URL: http://www.miiis.ru/download/stat'i/prav_kolizii.pdf (дата обращения: 03.05.2019).

²¹ Рамазанова К.К. Гражданско-правовая защита интеллектуальных прав // Вестник экономической безопасности. 2018. №2. С. 74-75.

«Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав»
КоАП РФ.²²

Технические меры защиты направлены на предотвращение незаконного доступа или использования произведений (объектов авторского права) и объектов смежных прав и позволяют автору или иному правообладателю контролировать использование правоохраняемого результата интеллектуальной деятельности.²³

«В настоящей статье рассматриваются особенности плагиата как формы преступного нарушения авторских и смежных прав и проблемы, возникновение которых возможно при доказывании по уголовным делам, возбуждаемым по ч. 1 ст. 146 УК РФ».²⁴

«Первый вариант. Учитывается установленная правообладателем розничная стоимость оригинальных (лицензионных) экземпляров произведений или фонограмм, принадлежащих различным правообладателям».²⁵ «Ранее в научной литературе предлагалось определять стоимость экземпляров произведений и фонограмм, к примеру, по аналогии с правилами, установленными ст. 424, 485 и 524 ГК РФ, т.е. исходя из стоимости, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичный вид использования объектов авторского права и смежных прав»²⁶.

²² Правовые основы противодействия распространению контрафакта и иным нарушениям прав интеллектуальной собственности // <https://wiselawyer.ru> URL: <https://wiselawyer.ru/poleznoe/32166-pravovye-osnovy-protivodejstviya-rasprostraneniya-kontrafakta-inym-narusheniyam> (дата обращения: 19.04.19).

²³ Крылова К.Н. Преступные посягательства на средства технической защиты объектов авторского права и смежных прав в России, Франции и Швейцарии // Вестник Московского Университета. Серия № 11 «Право». 2014. № 2 С. 12

²⁴ Овсянников Д.Н. Доказывание обстоятельств, характеризующих плагиат как форму преступного нарушения авторских и смежных прав // Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 1 (42). С. 229–231

²⁵ Федорова О.А. Проблемы определения размера ущерба, причиненного правообладателю в связи с нарушениями авторских прав // Актуальные вопросы борьбы с преступлениями. 2015. №2. С. 36.

²⁶ Орешкин М. И. Уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав на аудиовизуальные произведения: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. М., 2006. С. 160.

При втором варианте, следует принимать во внимание стоимость прав, которые потрачены на использование объектов авторского права.

Размер деяния, связанного с незаконным использованием произведения тем или иным способом, должен определяться исходя из стоимости нарушенного права, то есть из стоимости права использовать его таким же способом. Принимая во внимание тот факт, что законом не установлено каких-либо различий в режимах охраны исключительных прав в зависимости от способа использования произведения, можно сделать вывод, что в случае незаконного использования произведения любым предусмотренным законом способом, размер деяния должен определяться исходя из стоимости права на использование произведения.²⁷

Признаком, позволяющим квалифицировать присвоение авторства (плагиат) как преступление, является причинение крупного ущерба автору или иному правообладателю. Именно факт причинения крупного ущерба необходимо доказать при возбуждении и расследовании соответствующего уголовного дела. В то же время размер крупного ущерба в УК РФ не определен, как не определено и само понятие «присвоение авторства».

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака» указывает, что при установлении факта нарушения авторских прав путем присвоения авторства (плагиата), предусмотренного ч. 1 ст. 146 УК РФ, суду надлежит иметь в виду, что указанное деяние может состоять, в частности, в объявлении себя автором чужого произведения, выпуске чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем, издании под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имени.

²⁷ Гурин А. А. Определение крупного размера деяния при квалификации правонарушения по ч. 2 ст. 146 УК РФ // Право интеллектуальной собственности. 2007. № 2. С. 30–31.

Так согласно исковому заявлению, истец обратился о взыскании авторского вознаграждения. Сторонами был заключен лицензионный договор о передаче права на использование музыкальных произведений. Истец ссылается на то, что ответчиком не была произведена оплата авторского вознаграждения и нарушены сроки предоставления отчетной документации. Постановлением Суда по интеллектуальным правам от 15.06.2016 N C01-396/2016 по делу N A55-17286/2015, Требование удовлетворено, поскольку факт нарушения ответчиком обязательств по договору доказан, доказательств неверного расчета истцом авторского вознаграждения не представлено.²⁸

2.2. Критерии охраноспособности объектов авторских и смежных прав. Содержание авторских и смежных прав

Итогом творчества, помимо объектов авторского права, являются многие результаты интеллектуальной деятельности. В связи с этим возникает необходимость выделения специфических черт авторско-правовой охраны произведения в целях отграничения его в первую очередь от объектов патентного права, которые тоже являются результатом творческой деятельности. Следующие положения получили всеобщее признание российской доктрины в качестве общего правила для традиционных объектов авторского права.²⁹ Из толкования ст. 1257 ГК РФ автором произведения науки, литературы или искусства считается тот гражданин, который своим творческим трудом их создал. Таким образом, важнейшим требованием для признания результата интеллектуальной деятельности объектом авторских прав в свою очередь является творческий характер труда его автора. В

²⁸ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 15.06.2016 N C01-396/2016 по делу N A55-17286/2015 // URL: <https://zakoniros.ru/?p=20579> (дата обращения: 17.03.2019).

²⁹ Новоселова Л.А. Право интеллектуальной собственности. Авторское право: Учебник. Статут. 2017. С. 251.

отечественной доктрине выделяют два основных подхода для к определению творчества: субъективный и объективный.

Под субъективным подходом подразумевается, что произведение, на которое распространяется охрана должно отражать в себе индивидуальность и личность автора, его неповторимый стиль. В свою очередь объективный подход формируется на том, что условием правовой охраны, которая предоставляется, будет не субъективно-творческий характер деятельности автора, а непосредственно творческий характер результата, его новизна.

Критерием охраны авторского права интеллектуальных работ на территории РФ является в новизне произведения.

В защиту концепции новизны можно было бы сказать, что она в России еще с дореволюционных времен позволяет решать проблему охраноспособности производных произведений. Но в современных условиях ситуация усложняется тем, что действующее российское законодательство прямо указывает на то, что новизна является условием охраноспособности объектов патентного, но не авторского права

В российской судебной практике одно время наблюдалась тенденция применять к объектам авторского права только критерий оригинальности без упоминания новизны. Так, в п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 г. N 15 "О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах" указывалось: "К объектам авторского права могут относиться названия произведений, фразы, словосочетания и иные части произведения, которые могут использоваться самостоятельно, являются творческими и оригинальными".

Охраняемые объекты авторского права являются неповторимыми. Идея о принципиальной неповторимости, строгой индивидуальности и "даже уникальности" объекта авторского права традиционно высказывалась отечественными учеными, несмотря на то, что они придерживались концепции новизны произведения. Критерий неповторимости можно связать

и с оригинальностью, несмотря на то, что эти понятия не являются синонимами. Под оригинальностью понимается не что иное, как уникальность работы и данное определение пресекает вероятность повтора работ между двумя авторами, которые занимаются изыскательным трудом одновременно и независимо друг от друга.

В российской судебной практике данные положения нашли отражение в акте Конституционного Суда РФ: "Авторское право, обеспечивая охрану оригинального творческого результата, не охраняет результаты, которые могут быть достигнуты параллельно, т.е. лицами, работающими независимо друг от друга. Защита же прав лица, первым достигшего определенных результатов интеллектуальной деятельности, требует соблюдения особого порядка установления этого первенства, что обеспечивается средствами патентного, а не авторского права³⁰.

В силу того, что авторское право ставит своей целью охранять произведения в объективной форме, обычные идеи не попадают под такую охрану, так как охраняется форма, а не содержание.

Данный критерий, как и предыдущие, направлен на разграничение с творческой деятельностью в сфере патентного права, где охраняется содержание решения, т.е. идея.

Поскольку объект авторского права является неповторимым, для возникновения правовой охраны не требуется чьего-либо подтверждения (п. 4 ст. 1259 ГК РФ). Требуется только наличие объективной формы произведения. Следовательно, произведение охраняется с момента его появления (создания) в какой-либо объективной форме. Этот критерий также позволяет отграничить объекты авторского права от объектов патентного права, которые признаются охраняемыми только в случае государственной регистрации. Более того, как

³⁰ Определение Конституционного Суда РФ от 20 декабря 2005 г. N 537-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Хавкина Александра Яковлевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 6 и 7 Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".

на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме авторские права неукоснительно распространяются. Следовательно, следующим критерием будет являться выражение произведения в объективной форме. В действующем отечественном законодательстве после вступления в силу Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» указывается, что авторские права распространяются на любые произведения, которые существуют в какой-либо форме.

Примерами формы выражения произведения в ГК РФ можно назвать, как письменную, так и устную форму, однако устная форма признается, когда воспроизводится в виде публичного произнесения, либо посредством публичного исполнения. Так же является форма изображения, звукозаписи или видеозаписи, объемно-пространственная форма. Следует отметить, что перечень остается открытым это в свою очередь указывает на то, что произведения могут существовать и в иных формах.

2.3. Сроки действия исключительных прав на объекты авторских и смежных прав, охраняемых в соответствии с международными договорами РФ

В правовой системе Российской Федерации международные договоры являются первостепенным элементом в межгосударственных отношениях. В свою очередь ч. 4 ст. 15 Конституции и п. 2 ст. 7 ГК РФ провозглашают приоритет международных договоров перед национальным законом.³¹

³¹ Основные правила применения международных договоров в национальном законодательстве Российской Федерации установлены Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

Из этого можно сделать вывод, что для исчисления сроков на объекты интеллектуальной собственности иностранного гражданина следует найти норму в международном договоре и применить её в сложившейся проблемной ситуации.

К сожалению, такой подход на практике не работает, в силу того, что в международных договорах порядок и условия исчисления сроков могут быть не сформулированы, в силу отсылочного характера нормы. В этой связи следует обращаться к специальным международным актам, которые имеют отличия от правил, которые закреплены в ГК РФ. Это связано с тем, что принцип приоритета международного права не запрещает стране, присоединившейся к международному договору, иметь в национальном праве более длительные сроки действия исключительных прав. Так Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г., устанавливает срок охраны имущественных прав автора произведения, который составляет 50 лет после смерти автора.

В свою очередь положение ст. 1281 ГК РФ обозначает 70 летний срок на исключительное право, после момента прекращения жизни производителя произведения.

Следует отметить, что возникают осложнения в исчислении сроков на произведения иностранных авторов, в силу п. 2 ст. 1231 ГК РФ, потому что правовая охрана будет предоставлена объекту интеллектуальной собственности в соответствии с международным договором Российской Федерации, содержание, сроки действия исключительного права определяются по общему правилу нормами ГК РФ независимо от положений законодательства страны происхождения и только в порядке исключения, в случаях прямо предусмотренных международными соглашениями, применяются положения иностранных правовых систем. Это связано с принципом национального режима и территориального действия, а так же верховенства норм ГК РФ в отношении иных гражданско-правовых актов.

Другой проблемой связанной с исчислением сроков, является международный договор, не имеющий обратной силы. Так, СССР в 1973 г. присоединился к Всемирной конвенции об авторском праве (в редакции 1952 г.), нормы которой устанавливали, что охрана распространяется на произведения, впервые опубликованные после присоединения к ней страны-участника. Те произведения, что были опубликованы на территории страны до присоединения к конвенции, переходили в общественное достояние.

Имеются иные правила исчисления сроков действия исключительных прав для стран Бернского союза. Россия присоединилась к данной конвенции в 1995 г., а в 2004 г. национальное законодательство стало соответствовать положениям конвенции, после ряда изменений в нем. Так же новое законодательство отвечало требованиям ретроактивной охраны произведений, которая заключается в том, что страна, вошедшая в Бернский союз обязуется предоставить охрану произведениям иностранных авторов независимо от даты присоединения. Охрана распространяется на произведения, которые были опубликованы на территории страны-участницы до присоединения к конвенции, если сроки действия авторских прав не истекли в соответствии с законодательством государства генезиса. Соглашение определяет срок охраны, который является минимальным с момента окончания жизни производителя такого произведения и равен не менее 50 лет.

Так же из данных правил исчислений сроков действия авторских прав формируются исключения:

- «правило сравнения сроков», согласно которому страна-участница не обязана предоставлять иностранным произведениям более длительную охрану, чем устанавливает конвенция, если национальный закон страны иностранного гражданина, предусматривает более длительный срок.

- Участники Бернского союза имеют право использовать специальную оговорку и не предоставлять охрану произведению, если оно перешло в общественное достояние в стране происхождения.
- Страна – участница не возобновляет охрану произведений, которым ранее была предоставлена охрана и на момент вступления в силу конвенции, такие произведения перешли в общественное достояние, вследствие истечения ранее предоставленного срока. Даже если в стране происхождения это произведение не стало общественным достоянием вследствие истечения срока охраны, это не является основанием для возобновления.

В национальном законодательстве данные нормы конвенции нашли свое отражение в ст. 1256 ГК РФ. Эта статья устанавливает правило, что произведение считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории России.

Под специальным соглашением, о котором говорится в ст. 20 Бернской конвенции понимает Договор ВОИС по авторскому праву, ст. 12 которого уточняет правила исчисления сроков охраны произведения, если применяются иные правила подсчета, чем жизнь автора:

- Срок составляет не менее 50 лет после окончания календарного года, в котором с согласия автора было осуществлено правомерное опубликование произведения, или при отсутствии такого правомерного опубликования в течение 50 лет после создания произведения;
- 50 лет после окончания календарного года создания произведения.

Второй Договор ВОИС имеет важное практическое значение в исчислении сроков охраны, он регулирует отношения связанные с охраной исполнений и фонограмм. Договор устанавливает срок предоставления

охраны имущественных прав на 50 лет, считая с конца года, в котором исполнение было записано на фонограмму. Норма отражена в ст. 1327 ГК РФ.

Более ранним соглашением в области охраны смежных прав и сроков на исключительные права, можно назвать Международную конвенцию об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций. Согласно ст. 14 срок охраны должен длиться, по меньшей мере, до конца 20-летнего периода, исчисляемого с конца года в котором, была осуществлена запись для фонограмм и включенных в них исполнений, имело место исполнение, не включенные в фонограммы, имела место передача в эфир.

Следует упомянуть о Конвенции, об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г., ст. 4 дублировала нормы Римской конвенции, однако с отсылкой на привилегию национального законодательства каждой страны-участницы сохранять право определения срока действия предоставляемой охраны, устанавливая срок не менее 20 лет, когда первая фонограмма была сделана или опубликована.

2.4. Особенности договоров по созданию и использованию объектов авторских и смежных прав в международном частном праве

Система договоров по созданию объектов авторских и смежных прав и распоряжению исключительными правами на них может быть представлена следующим образом:

- договоры об отчуждении исключительного права;
- лицензионные договоры;
- договоры о создании произведения или объекта смежных прав (договор заказа).

Перечень договоров, в рамках которых может быть осуществлено правомочие по распоряжению исключительным правом на произведение или

создано произведение, не является исчерпывающим, однако правовая природа распоряжения исключительным правом независимо от используемой конструкции договора предполагает либо его передачу в полном объеме, либо предоставление отдельных правомочий на определенных условиях. Условия названных договоров могут быть включены в иные договоры, объектом которых также могут выступать как объекты вещных прав, так и исключительные права (право использования произведения или объекта смежных прав), в частности:

- договор залога исключительного права на произведение или объект смежных прав;
- договор доверительного управления исключительными правами на произведение или объект смежных прав;
- договор коллективного управления исключительными правами на произведение или объект смежных прав.

Каждый из договоров имеет определенную специфику, обусловленную особенностями объектов авторских и смежных прав, программ для ЭВМ, баз данных, творческим характером деятельности физических лиц, в результате которой создаются эти объекты, охраной формы произведений, а не содержания, возникновением прав независимо от регистрации и каких-либо иных формальностей и др. Так, например, только для объектов авторских прав характерны открытые лицензии, лишь объекты авторских и смежных прав могут входить в предмет договоров коллективного управления правами. Переход и предоставление прав на названные объекты не требуют государственной регистрации, за исключением перехода исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ или базу данных к другому лицу по договору (п. 5 ст. 1262 ГК РФ).

По договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется

передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права.

В свою очередь ст. 1207 ГК РФ дает подобное определение по отношению к объектам смежных прав. В роли отчуждателя права будет являться исполнитель, изготовитель базы данных, изготовитель фонограммы, публикатор произведения науки.

Переход имущественных прав в полном объеме, не входящих в исключительные права характеризует договор об отчуждении исключительного права на произведения или объект смежных прав.

Следует отметить, что при отчуждении исключительного права на произведение, автор будет иметь личные неимущественные права, а именно: право на имя, право на неприкосновенность произведения. В некоторых случаях, предусмотренных ГК РФ, сохраняются отдельные имущественные права, например, право на вознаграждение авторов музыкального произведения (как с текстом, так и без текста), использованного в аудиовизуальном произведении (п. 3 ст. 1263 ГК РФ).³²

Договор об отчуждении исключительного права на произведение или объект смежных прав является: реальным или консенсуальным, безвозмездным или возмездным, а так же двусторонним или односторонним.

Существенными условиями договора об отчуждении исключительного права на произведение (объекты смежных прав) являются:

1. предписание об отчуждении исключительного права, при котором оно передается в полном объеме
2. характеристика объекта. К ним можно отнести: момент возникновения, то есть год исполнения, его записи, год обнародования такого произведения.
3. Размер вознаграждения, а так же порядок его определения.

³² Гражданский кодекс Российской Федерации. Авторское право. Права, смежные с авторскими: Постатейный комментарий к главам 69 - 71 / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2014. С. 50-51

В договоре об отчуждении исключительного права на произведение или объект смежных прав запрещено включать ряд условий, который бы ограничили права автора или исполнителя.

Обязанность лица, которое приобретает исключение об использовании произведения или объекта смежного права не предусмотрена на законодательном уровне. Таким образом, автор может включить в договор условие об использовании этого произведения, при нарушении такой договор может быть расторгнут.

Так ст. 1236 ГК РФ дает понятие лицензионного договора и его виды. Сторонами такого договора являются автор или правообладатель (лицензиар), которые обязуются передать другой стороне (лицензиату) право на использовании произведения в установленных пределах, которые определяются этим договором.

В качестве примера пределов можно назвать: способы использования, срок, территория действия прав.

По отношению к объектам смежных прав ст. 1208 ГК РФ дает схожее определение. Лицензиаром выступает исполнитель, изготовитель фонограммы или иной правообладатель.

Основной целью лицензионного договора является передачей права использования лицензиату на определенной территории, на определенный срок.

Предметом такого договора будут являться права и способы использования произведения и объекты, относительно которых заключается договор.

Те договоры, которые относятся к сфере интеллектуальной деятельности, претворяются в жизнь не чем иным, как созидательным способ автора являются договорами о создании результатов интеллектуальной деятельности.

Объекты, созданные в результате деятельности, которая не является интеллектуальной, творческим трудом, попадут под действие норм о договоре подряда или оказания услуг.

Так согласно Постановлению суда по интеллектуальной деятельности от 17.06.2016 N C01-436/2013 по делу N A40-115150/2012, В удовлетворении требования отказано, поскольку в отсутствие документов, подтверждающих создание конструкторской документации, не имеется оснований признавать истца-2 обладателем имущественных прав на эту документацию, истцами не доказаны факты создания технической документации в составе научно-технической продукции и ее передачи ответчику-2, основания для взыскания вознаграждения (роялти) при установленных обстоятельствах отсутствуют. В свою очередь истец в своем исковом заявлении указал, что техническая документация была передана ответчику-2 и на ее основе он изготовил и реализовал газотурбинные энергетические установки, не выплатив истцам отчисления, предусмотренные лицензионным договором.³³

Признаками договоров о создании произведения, программ для ЭВМ, баз данных являются следующие:

1. Создание результата интеллектуальной деятельности будет являться предметом договора. На лицо двойственная природа договора, которая сочетает договор о распоряжении исключительными правами, согласно которому права будут переданы распространяющиеся на нематериальный объект, а так же договор подряда из чего следует, что результат будет передан заказчику. Важной особенностью является, то что объект, который будет передан не будет являться материальным, так как права на произведения, исполнения являются нематериальными.

³³ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 17.06.2016 N C01-436/2013 по делу N A40-115150/2012 // URL:<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=22950#07822554220286915> (дата обращения: 20.03.2019).

2. Предметом договора заказа будет являться сам результат интеллектуальной деятельности. Этот результат должен быть четко описан в договоре. Под описанием понимается, указание темы, жанра, структуры такого произведения.

3. Еще одним признаком будет являться личное исполнение такого договора. Само собой исполнителем может выступать и иное лицо, но само фактическое создание объекта должно быть осуществлено физическим лицом.

4. Вознаграждение и срок создания объекта являются существенными условиями договора.

Согласно общему правилу подрядчику принадлежит исключительное право, в договоре может быть предусмотрено, что такое право перейдет заказчику. Сторона в договоре, которая не обладает исключительным правом, может использовать объект на основе простой лицензии.

Автор будет являться особым участником таких правоотношений и наделяется правом на вознаграждение. Размер, порядок выплаты, условия выплаты обозначаются договором.

Под служебным произведением понимается, такая работа, которая была сотворена в границах трудовых обязанностей, относящиеся к человеку, с которым заключен трудовой договор. В случае принадлежности исключительного права у наемника, этот труд будет именоваться служебным произведением.

Данный факт не будет влиять на личные неимущественные и иные права автора. Следует отметить, что за автором, а в данном случае им будет являться работник, сохраняется право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения.

Рассмотрение правового режима служебных произведений сопровождается спорами относительно правовой природы оснований возникновения служебных произведений, о правовом режиме произведений, созданных за пределами рабочего времени, квалификации понятия

"использования произведения работодателя", права автора на вознаграждение, принадлежности права на обнародование и др.

Трудовой договор является основной для создания служебного произведения. В таком договоре должно быть определены должностные функции, при исполнении которых работник будет создавать служебные произведения.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Несмотря на достаточное количество международных договоров в сфере охраны авторских и смежных прав, не все проблемы являются разрешенными. При присоединении России к ряду соглашений, на нее легло обязательство в виде преобразования национального законодательства в соответствии с положениями этих соглашений. Однако на практике возникают проблемы, когда судья неверно толкует норму международного законодательства.

Конвенции отмечают примерно одинаковый перечень объектов авторских и смежных прав, в свою очередь Бернская конвенция определяет круг объектов авторского права: литературные и художественные произведения; возможное требование фиксации; производные произведения; официальные тексты; сборники; обязательство об охране лица, пользующиеся охраной; произведения прикладного искусства и промышленные образцы; новости. Данный перечень является общим для всех стран-участниц международных договоров по охране авторских и смежных прав. В Российской Федерации к объектам авторского и смежного права согласно п. 1 ст. 1225 ГК РФ относятся: произведения науки, литературы и искусства; программы ЭВМ; базы данных; исполнения; фонограммы; сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач.

В силу различий континентального и англо-саксонского права, помимо физического лица, автором может быть признано юридическое лицо. Данная особенность была учтена при проектировании соглашений, для предоставления защиты иностранным гражданам в странах, в которых такой подход не используется. Так субъектами согласно положениям международных конвенций являются: авторы, правообладатели, артисты-исполнители.

Большое разнообразие соглашений и международных договоров не внесло путаницу, а наоборот унифицировало ряд положений в сфере охраны авторских и смежных прав, что положительно сказалось на практической составляющей в отношениях, возникающих при возникновении споров в этой сфере.

Под нарушениями авторских и смежных прав понимается неправомерное вмешательство лиц в область содержания субъективных гражданских прав правообладателя. Существует три вида нарушений авторских и смежных прав: законное использование произведения или объекта смежных прав, но при этом не соблюдать неимущественные права; незаконное использование произведений, но при этом не предусматривается пренебрежением правомочий имущественного характера; комплексный вид нарушения, при котором посягательство направлено, как на имущественные, так и на личные неимущественные права. В англо-саксонской системе права нарушения разделяют на два вида: прямые и косвенные.

Под критериями охраноспособности понимаются, условия при которых на определенные объекты распространяется охрана в соответствии с положениями международных договоров. Такими критериями являются: оригинальность произведения; неповторимость произведения; форма выражения произведения.

Установление соглашениями минимальных сроков охраны произведений является положительным моментом при разрешении споров возникающих при истребовании защиты произведений, после смерти автора. Так Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений устанавливает срок охраны имущественных прав автора произведения, который составляет 50 лет с момента смерти автора. Положения ГК РФ согласно ст. 1281 обозначают минимальный срок охраны авторских и смежных прав в 70 лет с момента смерти автора.

Наличие особых договоров по созданию и использованию объектов авторских и смежных прав облегчает использование и распоряжение исключительными правами. Такими договорами являются: лицензионные договоры, договоры об отчуждении исключительного права, договоры о создании произведения или объекта смежного права.

Таким образом, можно с уверенностью сказать, что международная охрана авторских и смежных прав являются важнейшей сферой мирового сообщества. Данный институт является обширным в силу наличия большого количества конвенций и соглашений, регулирующих отношения связанные с охраной авторских и смежных прав.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативно-правовые акты:

1. Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений" от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979) // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5112/ (дата обращения: 20.03.2019).
2. Международная конвенция по охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций (Рим, 26.10.1961 г.) // URL: https://www.copyright.ru/ru/library/megdunarodnie_akti/copyright/konventsija_po_ohrane_prav_ispolnitelei (дата обращения: 16.04.2019).
3. Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизведения их фонограмм. // URL: <http://www.libertarium.ru/geneva-phono> (дата обращения: 08.02.2019).
4. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) (ВТО, Уругвайский раунд многосторонних торговых переговоров, 15 апреля 1994 г.) // Система ГАРАНТ: URL: <http://base.garant.ru/4059989/#ixzz5o3g84aE0> (дата обращения: 08.02.2019).
5. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ) от 20 декабря 1996 г. Вступил в силу 20 мая 2002 г. // ВОИС №227 (R). Женева, 1997
6. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 (в действующей редакции) // Российская газета. 1993 г. Ст. 44.
7. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)" от 18.12.2006 № 230 (в действующей редакции) // Российская газета. 2006 г. № 0(4255).
8. Указ Президента Российской Федерации "О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав" от 7 октября 1993 г. № N 1607 // Российская газета. 1993 г. № 192.

9. Федеральный Закон Российской Федерации "О международных договорах Российской Федерации" от 15.07.1995 № 101 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995 г. № № 29. Ст. Ст. 2757 с изм. и допол. в ред. от 12.03.2014

10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС Консультант плюс.

Научная и учебная литература:

11. Блинец И.А. Авторское право и смежные права учебник. 978-5-392-00743-1 изд. М.: Проспект, 2009. 416 с.

12. Болдырева Н.Т. Авторское право всемирной торговой организации: объекты авторских прав и стандарты их охраны // Актуальные вопросы современной науки. 2015. №42. С. 258-267.

13. Гаврилов Э. П. Право интеллектуальной собственности. Авторское право и смежные права. XXI век. М.: Юрсервитум, 2016. 878 с.

14. Гурин А. А. Определение крупного размера деяния при квалификации правонарушения по ч. 2 ст. 146 УК РФ // Право интеллектуальной собственности. 2007. № 2. С. 30–31.

15. Гражданский кодекс Российской Федерации. Авторское право. Права, смежные с авторскими: Постатейный комментарий к главам 69 - 71 / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2014. С. 230

16. Еременко В.И. Ответственность за нарушения в сфере авторских и смежных прав в России // Биржа Интеллектуальной Собственности. Т. X. N 6. 2011. С. 30

17. Копылов А.Ю. Защита авторских и смежных прав в Российской Федерации : учебное пособие. Томск: Эль Контент, 2014. 139 с.

18. Крылова К.Н. Преступные посягательства на средства технической защиты объектов авторского права и смежных прав в России, Франции и Швейцарии // Вестник Московского Университета. Серия № 11 «Право». 2014. № 2 С. 15
19. Липчик Д. Авторское право и смежные права. М.: Ладомир, 2002. 788 с.
20. Лопатин В.Н. Правовые коллизии при защите интеллектуальной собственности в России // 2011. С. 40
21. Мирских И.Ю. Охрана и защита авторских прав // Актуальные теоретические и практические вопросы развития юридической науки: общегосударственный и региональный аспекты. 2014. №1. С. 310-318.
22. Новоселова Л.А. Право интеллектуальной собственности. Авторское право: Учебник . Статут. 2017. С. 251
23. Овсянников Д.Н. Доказывание обстоятельств, характеризующих плагиат как форму преступного нарушения авторских и смежных прав // Вестник Омского университета. Серия «Право». 2015. № 1 (42). С. 229–231
24. Орешкин М. И. Уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных прав на аудиовизуальные произведения: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. М., 2006. 242 с.
25. Рамазанова К.К. Гражданско-правовая защита интеллектуальных прав // Вестник экономической безопасности. 2018. №2. С. 74-76.
26. Федорова О.А. Проблемы определения размера ущерба, причиненного правообладателю в связи с нарушениями авторских прав // Актуальные вопросы борьбы с преступлениями. 2015. №2. С. 35-38.
27. Российское Авторское Общество (РАО) // URL: https://www.copyright.ru/documents/organizatsii/RAO_Rossiyskoe_avtorskoe_obshchestvo (дата обращения: 05.04.2019).
28. Правовые основы противодействия распространению контрафакта и иным нарушениям прав интеллектуальной собственности // <https://wiselawyer.ru> URL:

<https://wiselawyer.ru/poleznoe/32166-pravovye-osnovy-protivodejstviya-rasprostraneniyu-kontrafakta-inym-narusheniyam> (дата обращения: 19.04.19).

29. Правовые коллизии при защите интеллектуальной собственности в России // <http://www.rniiis.ru> URL: http://www.rniiis.ru/download/stat'i/prav_kolizii.pdf (дата обращения: 03.05.2019).

30. Международное частное право // <https://jurisprudence.club> URL: <https://jurisprudence.club/mejdunarodnoe-pravo-uchebnik/mejdunarodno-pravovoe-regulirovanie-avtorskih.html> (дата обращения: 05.03.19).

Материалы судебной практики:

31. Определение Конституционного Суда РФ от 20 декабря 2005 г. N 537-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Хавкина Александра Яковлевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 6 и 7 Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах". //

32. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 15.06.2016 N C01-396/2016 по делу N A55-17286/2015 // URL: <https://zakoniros.ru/?p=20579> (дата обращения: 17.03.2019).

33. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 17.06.2016 N C01-436/2013 по делу N A40-115150/2012 // URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=22950#07822554220286915> (дата обращения: 20.03.2019).