

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)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки / специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Объекты смежных прав»

Обучающийся

.В.Ю. Буйлов

(Инициалы Фамилия)

(личная подпись)

Научный

.кандидат политических наук

Д.С. Горелик

руководитель

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2023

## Аннотация

на выпускную квалификационную работу

Данная выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка используемой литературы и используемых источников.

Выпускная квалификационная работа посвящена исследованию общественных отношений, лежащих в основе возникновения авторских и смежных прав как результатов творческой, интеллектуальной деятельности, и исследованию вопросов охраны, правового регулирования и защиты субъектов и объектов смежных прав.

Во введении раскрывается актуальность данной темы, описываются цели и задачи исследования.

Первая глава посвящена исследованию:

- международно-правовых актов, ратифицированных на территории Российской Федерации, международным соглашениям, международным договором и конвенции [3; 5; 17; 23; 24; 25; 26; 40; 41];

- нормативно-правовых актов Российской Федерации, действующих, так и утратившие свою силу в настоящий момент [31];

- норм гражданского, процессуального и иных отраслей российского права [2; 8; 11; 12; 13; 14; 15; 17; 19; 20; 21; 22; 23; 24; 25; 26; 34; 35; 36; 37; 38; 39; 42; 43; 44; 45; 46];

- разъяснений суда высшей судебной инстанции о правоприменительной практике норм, касающихся правового регулирования в области смежных прав [30; 33];

- научные публикации российских авторов по исследуемым вопросам интеллектуальной собственности в области смежных прав [4; 5; 6; 7; 9; 10; 18; 26; 27].

Целью исследования являлось изучение исторического развития законодательства в области охраны, правового регулирования и защиты субъектов и объектов смежных прав (в том числе на международном уровне).

Вторая глава посвящена исследованию соотношения между объектами авторских и смежных прав, рассмотрены способы распоряжения смежными правами. Соблюдению личных неимущественных прав при использовании и распоряжении смежными правами [1; 4; 6; 7; 9; 10; 16; 27; 28; 29; 32; 47; 48].

В третьей главе исследуется понятие смежных прав, и так же вопросы защиты авторских и смежных прав, средства и способы их защиты [18; 32].

В заключении обобщается проделанная работа, и формулируются выводы о причинах развития, совершенствования (в том числе и на международном уровне) законодательной базы по охране законных интересов авторских и смежных прав. Предпринята попытка определить баланс прав авторов при творческой деятельности и интересов общества (потребителей) относительно продукта творчества. Предложены пути решения борьбы с правонарушениями в сфере авторского права и смежных (воспроизведение контрафактных экземпляров произведений, а также фонограмм и их незаконная реализация)

Работа содержит 82 страницы. Для написания работы использованы 48 источников.

Студент: Буйлов В.Ю.

Научный руководитель: кандидат политических наук Д.С. Горелик

Введение.....	5
Глава 1 Содержание смежных прав в структуре интеллектуальной собственности.....	9
1.1. История развития законодательства в области смежных прав....	9
1.2 Законодательство Российской Федерации в области охраны смежных прав.....	15
1.3 Международные соглашения Российской Федерации в области охраны смежных прав.....	20
Глава 2 Правовое регулирование смежных прав.....	29
2.1 Объекты смежных прав как результат интеллектуальной деятельности и способы их использования.....	29
2.2 Соотношение между объектами авторских и смежных прав.....	45
2.3 Способы распоряжения смежными правами. Соблюдение личных неимущественных прав при использовании и распоряжении смежными правами.....	51
Глава 3 Защита смежных прав.....	60
3.1 Понятие защиты смежных прав.....	60
3.2 Средства защиты смежных прав.....	64
3.3 Способы защиты смежных прав.....	68
Заключение.....	73
Список используемой литературы и используемых источников.....	78

## Введение

Понятие смежных прав образовалось в связи с необходимостью принятия норм, предусматривающих правовую охрану имущественных (исключительных) и определенных законом личных неимущественных прав исполнителей музыки, текста, ролей; звукозаписывающих компаний; организаций эфирного и кабельного вещания на сообщения радио- и телепередач; собственников баз данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов; публикаторов произведений науки, литературы и искусства, обнародованных после их перехода в общественное достояние, а также при определенных условиях прав дирижеров на исполнения и режиссеров-постановщиков на постановки спектаклей.

Смежные права называют так потому, что данные объекты интеллектуальной собственности являются производными от объектов авторского права и, тем самым, неразрывно связаны с ними.

В связи с этим Канатов Т.К. абсолютно верно считает, что название объектов смежных прав в первую очередь связано с их зависимостью от объектов авторского права [26].

Однако это не всегда верно, так как смежные права на объекты интеллектуальной собственности, могут возникать независимо от объектов авторского права

При этом, несмотря на то, смежные права, действительно, осуществляются и являются производными от авторских прав, они являются самостоятельным результатом интеллектуальной деятельности [14].

Актуальность данной темы заключается в исследовании вопросов охраны, правового регулирования и защиты субъектов и объектов смежных прав с учетом соблюдения прав правообладателей объектов авторских прав; в изучении способов их использования в гражданском обороте, условий по

распоряжению исключительными правами; а также в изучении видов ответственности за их незаконное использование.

Объектом исследования являются общественные отношения, определяющие механизмы возникновения объектов смежных прав как результатов интеллектуальной деятельности, правовых норм в области охраны и их защиты, а также правового регулирования указанной интеллектуальной собственности в данной сфере деятельности.

Предметом исследования являются:

- международно-правовые акты, ратифицированные на территории Российской Федерации, а именно международные соглашения, международные договоры и конвенции;

- нормативно-правовые акты Российской Федерации, как действующие, так и утратившие свою силу в настоящий момент;

- нормы гражданского, процессуального и иных отраслей российского права;

- разъяснения суда высшей судебной инстанции о правоприменительной практике норм, касающихся правового регулирования в области смежных прав;

- научные публикации российских авторов по исследуемым вопросам интеллектуальной собственности в области смежных прав.

Целью данного исследования является изучение исторического развития законодательства в области охраны, правового регулирования и защиты субъектов и объектов смежных прав, действующих норм права и практики их применения, а также анализ проблемных вопросов, связанных с правовой охраной, правовым регулированием и защитой смежных прав, возникающих в теории и практике гражданского права.

Достижение поставленной цели будет осуществляться методом сравнительного анализа российского законодательства в области охраны, правового регулирования и защиты субъектов и объектов смежных прав с

базовыми международными принципами, отраженными в международно-правовых актах, ратифицированных и признаваемых на территории Российской Федерации, в том числе с учетом исторического развития и практики применения норм права, данных в разъяснениях суда высшей судебной инстанции.

Исходя из чего необходимо решить следующие задачи:

- изучить историю развития законодательства в области смежных прав, действующее законодательство Российской Федерации, а также международные соглашения Российской Федерации в данной области;

- изучить виды, роль и значение субъектов и объектов смежных прав в структуре интеллектуальной собственности;

- исследовать методологические аспекты правового регулирования изучаемых прав – способы использования, в том числе соблюдения прав авторов и правообладателей, каким образом осуществляется распоряжение смежными правами, а также виды личных неимущественных прав и в каких случаях необходимо их соблюдать;

- изучить, какими способами и средствами возможно осуществлять защиту личных неимущественных и имущественных смежных прав, и какие бывают меры ответственности за незаконное использование объектов смежных прав;

Правовую основу Выпускной квалификационной работы (ВКР) составили:

- нормативно-правовые акты Российской Федерации, как действующие, так и утратившие свою силу в настоящий момент;

- международно-правовые акты, ратифицированные на территории Российской Федерации, а именно международные соглашения, международные договоры и конвенции.

Теоретической основой для ВКР послужили:

- научная литература, которая включает в себя труды известных ученых-юристов, правоведов, специалистов в области теории гражданского права;

- актуальные материалы судебной практики о правилах применения норм права в области правового регулирования объектов смежных прав, данные судом высшей судебной инстанции.

Работы состоит из трех глав:

- в первой главе рассматривается историческое развитие законодательства в области охраны, правового регулирования и защиты субъектов и объектов смежных прав, а также проводится анализ законодательства Российской Федерации и международных соглашений Российской Федерации в области охраны, правового регулирования и защиты субъектов и объектов смежных прав;

- во второй главе рассматриваются субъекты и объекты смежных прав, изучаются способы использования объектов смежных прав, в том числе при соблюдении прав авторов и правообладателей на объекты авторских прав, изучаются условия по распоряжению объектами смежных прав, а также виды личных неимущественных прав субъектов смежных прав;

- в третьей главе рассматриваются средства и способы защиты смежных прав, а также проводится анализ мер ответственности за незаконное использование объектов смежных прав.



# **Глава 1 Содержание смежных прав в структуре интеллектуальной собственности**

## **1.1 Историческое развитие законодательства в области смежных прав**

Как утверждают специалисты в сфере гражданского права, толчком для развития законодательства в области смежных прав послужила необходимость защиты прав авторов исполнения на соответствующий творческий результат их исполнительской деятельности, а в последующем и правообладателей записи такого исполнения, так как изначально ни в одной стране мира не требовалось вводить какое-либо правовое регулирование взаимоотношений авторов и исполнителей, поскольку отсутствовали средства, способные воспроизвести это самое исполнение произведения в определенном месте и в определенное время.

В свою очередь, объекты смежных прав создали возможность для восприятия третьими лицами объектов авторского права в материальном (объективном) смысле.

Следует признать, что многие авторы юристы – цивилисты отмечали, что технический прогресс явился главной детерминантой возникновения смежных прав. В частности, создание братьями Люмьер средств кинематографа, Эдиссоном фонографа...

Липщик Д. и Канторович Я.А. в своей работе утверждают, что именно благодаря указанным изобретениям появились предпосылки и возможность трансляции для неограниченной круга лиц различных произведений, в том числе музыкальных, литературных, и других. Причем, воспроизведение таких произведений стало возможным без непосредственного участия музыканта и актера, что ранее, до соответствующих научных открытий представлялось фантастикой [27].

Технический прогресс позволил записывать выступления артистов и воспроизводить их исполнения уже без участия самих артистов.

Развитие информационных технологий привели к тому, что существующие нормативные подходы регулирования авторского права стали не в состоянии в полном объеме распространиться корректировать и регламентировать вопросы смежного права в виду его специфики, требующей его выделения в отдельную группу [16].

На мой взгляд, это связано с тем, что возможность для восприятия аудитории объектов авторского права в материальном смысле, вследствие объективных причин лишало артистов и исполнителей заработка по результату своего творчества, так как технический прогресс предоставил возможность слушателю воспринимать выступление артиста в записи, а не в живую.

В связи с этим потребовалось введение специального института смежных прав, который позволил бы артистам получать доход от использования третьими лицами записей исполнений и выступлений, поскольку при введении охранительных мер в отношении смежных прав на соответствующие объекты интеллектуальной собственности правообладатели стали участниками экономических правоотношений и получили право определять условия использования их исполнений на записи, а также привлекать к ответственности за их незаконное использование и требовать возмещения причиненных им убытков.

История изменений правового регулирования смежных прав тесно связана с эволюцией техники, а также воспроизводящих устройств, и развитие новых технологий, обусловивших появление творческой исполнительской деятельности на радио и в кино, а также средств копирования этих записей и объектов содержащих результат творческой деятельности, таких как, грампластинки и магнитные ленты, а затем теле и

радиовещание к середине XX века, эти факторы и послужили прогрессом для становления института прав, смежных с авторскими.

Необходимость предоставления смежных прав на объекты интеллектуальной собственности, была также продиктована возникновением компаний, чья бизнес-модель основывается на предоставлении в пользование произведений, исполненных и записанных на воспроизводящий носитель, которые вкладывают значительные инвестиции, способствуя популяризации артистов-исполнителей.

Как правило, такие звукозаписывающие студии тратят значительные деньги, на изготовление фонограмм и видеоклипов, с целью получения прибыли от последующей реализации исключительных прав на смежные объекты интеллектуальной собственности, стимулируют их к подобным инвестициям.

Это с одной стороны, создает дополнительные удобства для участников рынка поскольку любой другой субъект может получить законное право использования объектов смежных прав по согласованию с правообладателем, а с другой стороны – позволяет зарабатывать на предоставлении своих прав на смежные объекты интеллектуальной собственности, создавая дополнительные рабочие места и налоговые поступления в соответствующий бюджет.

В отсутствие института исключительных прав на объекты смежных прав, продюсеры звукозаписывающих компаний не смогли бы окупить свои вложения и поэтому эта бизнес-индустрия не смогла бы существовать.

Следует признать, что родоначальниками изучаемого института смежных прав выступили государства континентальной правовой системы в первой половине XX века. В частности, к первым нормативным актам национальных законодательств, где рассматриваемый институт был обособлен в отдельную главу закона, стал Федеральный закон Австрии от 9 апреля 1936 года «Об авторском праве на произведения литературы и

искусства и о смежных правах» и Закон Италии от 22.04.1941 года «Об охране авторского права и других прав, связанных с его осуществлением»[5].

Стоит отметить, что Российская Федерация под определенным влиянием зарубежных государств и международного сообщества также ввела ряд охранительных мер в отношении смежных прав, а само их признание состоялось ввиду присоединения к ряду международных договоров.

На национальном уровне смежные права стали охраняться в связи с принятием в 1991 году Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик (далее – Основы гражданского законодательства), в которых наряду с охраной прав авторов произведений науки, литературы и искусства, стали признаваться и охраняться права исполнителей и владельцев студий аудио видеозаписей, и организаций эфирного, кабельного вещания. [31]

При этом спустя лишь некоторое время был принят закон об авторском праве и смежных правах (далее – Закон от 09.07.1993 № 5351-1), в котором, в качестве объектов правового регулирования были признаны правоотношения, возникающие в процессе создания и использования, постановок, фонограмм, передач эфирного или кабельного вещания, и субъектам смежных прав был посвящен целый раздел, который был назван «Смежные права» и состоял из девяти статей.

С принятием Закона от 09.07.1993 № 5351-1 изменился и состав охраняемых смежных прав, так как наряду с организациями эфирного вещания обладателями смежных прав стали признаваться организации кабельного вещания.

Новеллой указанного закона явилось создание и урегулирование в компаниях, управляющих имущественными правами авторов и обладателей смежных прав на коллективной основе, которые могли создаваться непосредственно обладателями смежных прав и действовать в пределах

полномочий предоставленных уставом, утвержденным в установленном законом порядке [19].

В последующем была принята четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) [14], в которой, по сравнению с указанным выше федеральным законом введена должная охрана новых субъектов и объектов смежных прав.

В частности:

- обеспечена охрана от не разрешенного извлечения и повторного незаконного использования материалов, размещенных в соответствующих базах данных;

- исключена ответственность лиц, разместивших произведения в области искусства, литературы и науки и обнародованных после их отнесения к общественному достоянию.

Введено в оборот новое определение фонограммы, было закреплено право автора не исполнение [14].

Целым рядом личных неимущественных прав были наделены субъекты, владеющие смежными правами;

Кроме того, введено понятие «Исполнение, созданное в порядке выполнения служебного задания» и существенно расширены правомочия субъектов кабельного и (или) эфирного вещания по управлению исключительными правами, так как было предоставлено право на воспроизведение и вещание с использованием любых носителей, записи в память ЭВМ, публичное исполнение.

Часть четвертая ГК РФ была также призвана привести к единообразию нормы права путем их кодификации, в том числе в области правовой охраны смежных прав, поскольку существование разрозненного по разным нормативно-правовым актам законодательства Российской Федерации об интеллектуальной собственности, требовало от участников соответствующих правоотношений решения целого ряда вопросов.

Эти изменения были еще обусловлены и необходимостью привести в соответствие Российское право в сфере смежных прав с международной практикой.

Следует отметить, что в настоящий момент смежные права являются динамично развивающимся институтом в праве интеллектуальной собственности, поскольку объекты смежных прав интенсивно используют при помощи цифровых и информационных технологий.

В настоящее время «медиа» и «стриминговые» сервисы работают исключительно со звуковыми записями произведений, компании, которые осуществляют свою деятельность в данной сфере деятельности в том числе и за рубежом, применительно к объекту использования, в своих контрактах употребляют термин «recording», что в переводе с английского означает «запись», а значит используют фонограмму как объект смежных прав.

Таким образом можно заключить, что научно-технический прогресс способствовал эволюции правового регулирования смежных прав в исторической ретроспективе, и на сегодняшний день не утрачивает своей актуальности, так как развитие современных технологий также требует соответствующего правового регулирования в области смежных прав, поскольку с одной стороны появились инструменты для широкой популяризации объектов смежных прав, тогда как другой стороны, данная ситуация усложнила возможность контроля за соблюдением прав правообладателей.

## **1.2 Законодательство Российской Федерации в области охраны смежных прав**

Как упоминалось выше, на сегодняшний день основным законом Российской Федерации в области правовой охраны, регулирования и защиты объектов интеллектуальной собственности, является часть четвертая ГК РФ.

Часть IV ГК РФ объединила в себе нормы данной подотрасли гражданского законодательства в отношении всех объектов интеллектуальной собственности охраняемых на территории РФ, указав их в ст. 1225 ГК РФ в качестве прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц.

Их перечень, установленный названной статьей, на сегодняшний день является исчерпывающим

Часть IV ГК РФ имеет пандектную структуру, так как фактически разделена на главы по институциональному признаку, при этом общие положения рассматриваются в первой (начальной) главе 69.

Следует отметить, что общие положения зачастую регламентируют лишь некоторые объекты интеллектуальной собственности, а не посвящены каждому в отдельности, поэтому от участников соответствующих правоотношений требует непосредственного знакомства как с общими положениям норм права об объектах интеллектуальной собственности и прав на них, так и с конкретным институтом прав на соответствующий объект интеллектуальной собственности, правовое регулирование в отношении которого установлено в специальной главе.

Непосредственно глава 71 ГК РФ содержит нормы в области правовой охраны, правового регулирования и защиты объектов и прав субъектов смежных прав.

Стоит отметить, что такие объекты смежных прав как: базы данных, исполнения, фонограммы, сообщение в эфир или по кабелю радио- или

телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания), права публикатора, именуются интеллектуальной собственностью и объектами гражданских прав [11].

Именно в отношении данных объектов смежных прав законодателем установлен режим правовой охраны.

Правовой же защите подлежат не сами объекты смежных прав, перечень которых изложен в статье 1304 ГК РФ, а интеллектуальные права субъектов смежных прав на них, которые включают в себя исключительное право, являющееся имущественным правом, а также их личные неимущественные права [33].

В части IV общих положений и главе 71 ГК РФ законодателем непосредственно изложены все существенные условия по распоряжению исключительными правами и по соблюдению личных неимущественных прав субъектов правоотношений в данной области, а также способы защиты объектов смежных прав и виды ответственности за их незаконное использование.

Содержащиеся в части IV ГК РФ нормы о смежном праве позволили в значительной степени не допустить двойных гражданско-правовых норм об обязательствах и о договорах в сфере правового регулирования на объекты интеллектуальной собственности.

Иерархия законодательства Российской Федерации о смежных правах также выстраивается и в соответствии с общими правилами статьи 3 ГК РФ.

Так, на основании и во исполнение ГК РФ принимаются Постановления Правительства.

В частности, в сфере регулирования правоотношений смежных прав действуют Постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 992 «Об утверждении Положения о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами», от 14.10.2010 № 829



«О вознаграждении за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях», от 29.12.2007 № 988 «Об утверждении Правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях»[34, 35, 36].

Акты федеральных органов исполнительной власти в области смежных прав на сегодняшний день касаются лишь государственной аккредитации организаций по управлению правами на коллективной основе. В данной сфере например действует, Приказ Минкультуры России от 19.02.2008 № 30 «О Типовом уставе аккредитованной организации по управлению правами на коллективной основе»[39].

В ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ) предусмотрена ответственность «...за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере» [42].

Статья размещена в УК РФ в главе 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина».

Также действующее законодательство предусматривает административную ответственность за нарушение смежных прав. Такие положения содержатся в ч.1ст. 7.12 КоАП РФ «Ввоз, продажа, сдача в прокат иное незаконное использование произведений и фонограмм» [46].

Гражданская ответственность за нарушение смежных прав и способы их защиты предусмотрены общими нормами части IV (статьи 1250-1252) и главой 71 ГК РФ (статьи 1310-1311)[14].

Статьей 14.5. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен «...запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием результатов интеллектуальной деятельности, не допускающий недобросовестную конкуренцию путем совершения

хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности...» [43].

Однако данный институт на сегодняшний день в наименьшей степени актуален, так как распространение записи исполнений произведений осуществляется преимущественно с помощью интернет ресурсов и облачных технологий.

В связи с этим, в целях урегулирования вопросов использования в сети Интернет объектов смежных прав в ст. 15.2. Федерального закона от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» внесены изменения определяющие порядок ограничения доступа к информации, распространяемой с нарушением исключительных прав.

Хотелось бы еще отметить, что на национальном уровне важное значение в области правового регулирования смежных прав, имеет Конституция РФ, которая обладает высшей юридической силой, и закрепляет в своих положениях принципы, которые обеспечивают свободу, художественного, научно-технического и других видов творчества, и своими положениями объявляют, что интеллектуальная собственность находится под охраной закона [22].

Что создает основу развития правового регулирования интеллектуальной собственности в Российской Федерации.

Тем самым, можно заключить, что на сегодняшний день систематизация законодательства Российской Федерации об интеллектуальной собственности в целом, и по смежным правам сформировала законодательство идентичное международным правовым принципам.

Считаю, что заложенный в упомянутых Федеральных законах и нормативно-правовых актах подход законодателя к смежным правам,

является соответствующим новым реалиям времени, поскольку регулирует вопросы правовой охраны и защиты интеллектуальной собственности в различных сферах деятельности, и отвечает современным вызовам связанным с развитием новых технологий, которые способствовали возникновению и эволюции правового регулирования смежных прав в исторической ретроспективе, и на сегодняшний день они актуальны.

Развитие современных технологий требует соответствующего правового контроля и регулирования в области смежных прав, поскольку с одной стороны появились инструменты для широкой популяризации объектов смежных прав, с другой стороны, данная ситуация усложнила возможность контроля за соблюдением прав правообладателей

Поэтому благодаря механизму, заложенному в правовое регулирование и охрану объектов смежных прав, просматривается их будущее в составе интеллектуальных прав как подотрасли гражданского права.

### **1.3 Международные соглашения Российской Федерации в области охраны смежных прав**

Рассматривая методологические основы в проводимом исследовании, необходимо отметить, что международная охрана на территории России осуществляется в отношении смежных прав артистов-исполнителей, производителей фонограмм и телерадиовещательных компаний, реализующих свою деятельность происходит на основе ряда нормативных источников.

Указанные нормативные документы составляют базовую основу правовой регламентации рассматриваемого правового института, так как фактически формируют международные стандарты в названной сфере.

Рассмотрев их положения, возможно и целесообразно сделать вывод о соответствии и несоответствии отечественных подходов, международным.

Международная нормативная основа правовой регламентации рассматриваемого института:

1) Конвенция о нераспространении несущих программы сигналов передаваемые через спутники (подписана в Брюсселе 21.05.1974 году). Российская федерация присоединилась с 20.01.1989г. (далее- Брюссельская конвенция).

2) Конвенция об охране интересов производителей фонограмм (подписана в Женеве 29.10.1971 году). РФ присоединилась с 13.03.1995г. (далее- Женевская конвенция)

3) Конвенция об охране интересов исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (подписана в Риме 26.10.1961году) Российская Федерация присоединилась с 26.05.2003г.(далее- Римская конвенция)

4) Договор Всемирной организации по интеллектуальной собственности по исполнителям и фонограммам (от 20.12.1996 году). РФ присоединилась с 05.02.2009г. (далее Договор ВОИС).

5) Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (заключено в городе Маракеш 15.04.1994 году) Российская Федерация присоединилась с 22.08.2012г. (далее соглашение ТРИПС).

Бузова Н.В. в своей статье отмечает, что в существующих реалиях в Российской Федерации при использовании произведений, созданных за рубежом, но в странах участниках международных договоров, ратифицированных в России применяется такой же правовой режим, как и в отношении отечественных продуктов интеллектуальной деятельности. [5].

Правовой режим равнозначного благоприятствования объектам смежных прав, созданных на территории других государств, определен статьей 1231 ГК РФ, и обусловлен тем, что РФ является участником международных договоров в области правовой охраны смежных прав, в которых в том числе заложен принцип национального режима, обязывающий государства-участников наделять иностранных правообладателей правами, аналогичными правам, предоставляемым законом собственным гражданам и юридическим лицам. Поэтому в РФ устанавливается равнозначное правовое регулирование в отношении иностранных объектов и субъектов смежных прав, как и в стране происхождения интеллектуальной собственности.

В результате объекты смежных прав, созданные на территории государства, которое является участником какого-либо международного договора в области правовой охраны смежных прав, ратифицированного Российской Федерацией, признаются в качестве охраняемых объектов на территории России.

Соответственно, такие международные договоры способствуют тому, что продукты интеллектуальной деятельности граждан РФ и юридических лиц, равнозначным образом охраняются и на территории государств участников международных договоров.

Однако не все указанные международные соглашения требуют установления национального режима в отношении упомянутых объектов

смежных прав, а также их область правовой охраны, правового регулирования и защиты, не охватывает всех объектов смежных прав, которым предоставляется правовая охрана на территории Российской Федерации.

Так, Брюссельская конвенция была принята с целью защиты интересов авторов, артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания, однако была разработана лишь для решения проблем, связанных с незаконным использованием сигналов телевизионных передач, передаваемых посредством спутниковых систем.

В частности, Брюссельская конвенция установила обязательства для государств-участников создавать нормы права по предотвращению распространения несущих программы сигналов, передаваемых через спутник.

Тем самым, защита, предоставляемая Брюссельской конвенцией, касается только сигналов, которые несут программы, а не содержания программы, которую могут нести эти сигналы.

Несмотря на это, в случае если содержание программы не будет защищено авторским или смежным правом, сигнал этой программы будет все равно охраняться, в связи с этим к нарушителю, в случае незаконного распространения им передач, передаваемых посредством спутниковых систем, могут быть применены меры ответственности.

Частным случаем несанкционированной передачи признается, когда отсутствует согласия от вещательной компании, формирующей содержание программы.

Государства-участники конвенции имеют право выбирать способ предотвращения незаконного распространения сигналов таких передач, путем принятия административных мер или уголовных санкций, а также посредством применения законов о связи.

Право присоединения к Брюссельской конвенции предоставлено любому государству – члену Организации Объединенных Наций (ООН).

На сегодняшний день членами Брюссельской конвенции являются 38 стран участниц.

Таким образом, Брюссельская конвенция служит интересам такому субъекту смежных прав, который прописан в ст. 1329 ГК РФ, это организации эфирного и кабельного вещания, объектом смежных прав которых являются, сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания (подпункту 3 пункта 1 ст. 1304 ГК РФ) [14].

Женевская конвенция была принята также в защиту интересов авторов, артистов исполнителей и производителей фонограмм, но была направлена на правовое развитие и регулирование в области охраны прав изготовителей фонограмм в государствах-участниках.

При этом Женевская конвенция также не требует установления национального режима.

Положениями Женевской конвенции установлено право каждого государства-участника определять юридические меры ответственности за нарушение смежных прав изготовителей фонограмм, а также право определения срока действия предоставляемой охраны. Однако срок не должен быть менее 20 лет, начиная либо с конца года, в котором первая запись фонограммы была сделана, либо с конца года, когда она была впервые опубликована.

Женевская конвенция дала определение фонограммы- аудио запись ( не включающую аудиовизуальные фильмы), независимо от ее формы ( CD диск, магнитная пленка).

Аналогичное определение дано в подпункте 2 пункта 1 ст. 1304 ГК РФ [14].

Женевская конвенция позволяет безоговорочное использование фонограмм, только для учебных целей или научно-исследовательской

работы, и это использование происходит на территории государства осуществляющего охрану данного объекта смежных прав в рамках положений данной конвенции, что не освобождает такого пользователя от выплаты соответствующему вознаграждения правообладателю.

ВОИС, (МОТ) Международной организацией труда и Организацией Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) осуществляют административный надзор за соблюдением прав производителей. Любое государство член ООН вправе присоединится к Конвенции. На сегодняшний день членами Женевской конвенции являются 80 государств.

Считаю необходимым отметить, что несмотря на то, что Женевская конвенция также как и Брюссельская конвенция не устанавливает национальный режим охраны права, применение положений этих международных соглашений на территории РФ без установления равнозначного правового режима субъектам и объектам смежных прав договаривающихся государств может существовать на основании п. 3 статьи 5 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» [45].

Далее речь пойдет о международных соглашениях, обязывающих страны-участницы устанавливать национальный режим правовой охраны объектам и субъектам смежных прав.

Согласно Римской конвенции национальный режим устанавливает, и обеспечивает охрану прав исполнителей и исполняемых произведений, изготовителей фонограмм в отношении фонограмм и вещательных организаций в отношении передач.

Она совмещает в себе охрану объектов смежных прав предыдущих Конвенций и дополнительно предоставляет правовую охрану исполнителям и их исполнениям, при этом требует от стран-участниц установления национального режима для упомянутых субъектов и объектов смежных прав.



Основная задача конвенции состоит в создании единого правового поля, где должны соблюдаться охраняться и защищаться права обладателей объектов смежных прав.

В Римской конвенции для каждого субъекта правоотношений сформулированы свои условия предоставления правовой охраны, с некоторыми оговорками.

Следует отметить, что Россия при признании Римской конвенции констатировала, что:

- фактор принадлежности фонограммы к тому, или иному государству, является решающим;

- вещательные организации подпадают под охрану только в том случае, если главный офис и вещательное оборудование находятся на территории одного государства.

Римской конвенцией дано определение исполнителя - актеры, певцы, музыканты, танцоры и исполнители литературных или художественных произведений.

Схожее определение таким субъектам смежных прав дано и в статье 1313 ГК РФ.

Под фонограммой в Римской конвенции, также как в Женевской конвенции и подпункте 2 пункта 1 ст. 1304 ГК РФ, понимается исключительно акустическая запись звуков исполнения или иных звуков.

В частности, статья 12 Римской конвенции регулирует вопрос уплаты вознаграждения при передаче в эфир или сообщении для всеобщего сведения фонограммы, выпущенной в коммерческих целях.

Так же договаривающиеся государства вправе не применять это правило или ограничить его применение.

Частью 4 ГК РФ разрешено использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения, в определенных данным законом случаях, при этом «...публичное исполнение фонограммы,

опубликованной в коммерческих целях, и ее сообщение в эфир или по кабелю без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, предусматривает выплату правообладателю вознаграждения...» (ст. 1326 ГК РФ) [14].

Ратификация Римской конвенции улучшила правовой статус Российской Федерации на международном уровне, присоединение к ней поспособствовало вступлению в ВТО.

Кроме этого, после присоединения к Римской конвенции Российская Федерация решила проблему по выплате вознаграждения исполнителям и производителям фонограмм и одновременно предоставила возможность российским правообладателям получать доход от использования третьими лицами их объектов смежных прав за рубежом.

При этом Российская Федерация сделала оговорку о том, что единовременное вознаграждение выплачивается, если изготовитель фонограммы является физическим лицом или юридическим лицом государства-участника Римской конвенции в объеме и на условиях взаимности. Это объясняется тем, что объем использования фонограмм иностранных звукозаписывающих компаний в Российской Федерации и российских за рубежом в значительной степени отличаются.

Право выбора присоединения к Конвенции предоставлено государствам участникам Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (1886 года) или Всемирной конвенции об авторском праве.

В настоящее время в Римской конвенции участвует около 100 государств. Такое число участников обусловлено тем, что не все государственно правовые системы признают законодательство об авторском праве.

Одним из договоров в области охраны прав исполнителей и производителей фонограмм является договор ВОИС, который также как и Римская конвенция, устанавливает национальный режим правовой охраны для упомянутых объектов смежных прав.

В частности, охрана прав осуществляется в отношении звуковых исполнений, то есть исполнений, фиксируемых в виде фонограмм, и не распространяется на запись исполнения, включенной в аудиовизуальные произведения.

Договором ВОИС субъектам смежных прав предоставлена возможность сделать исполнение или фонограмму доступной, т.е. сообщить для всеобщего сведения, а по сути – разместить для прослушивания и скачивания в Интернет.

Срок охраны прав для исполнений и фонограмм, согласно положениям Договора ВОИС, составляет 50 лет.

Административные функции Договора ВОИС осуществляются Секретариатом ВОИС через учрежденную государствами-участниками Ассамблеи. На сегодняшний день участниками Договора ВОИС являются 107 государств.

Последним международным соглашением, регулирующим вопросы правовой охраны объектов смежных прав, является Соглашение ТРИПС, которое устанавливает порядок охраны и право применения в сфере интеллектуальной собственности для всех членов ВТО, и осуществляется путем внесения ее членами изменений в национальное законодательство.

Соглашением ТРИПС охраняется право на запись исполнения, право на воспроизведение фонограммы, право на запись трансляции, право на ретрансляцию и другое. Сроки охраны установлены: 50 лет для исполнителей и производителей фонограмм и 20 лет для вещательных организаций.

По соглашению ТРИПС охрана смежных прав проводится на основе национального режима с наибольшим способствованием.

Поскольку именно этим объектам смежных прав предоставляется правовая охрана упомянутыми международными соглашениями.

При этом, как отмечалось выше, область правовой охраны, правового регулирования и защиты этих международных соглашений, не охватывает всех объектов смежных прав, которым предоставляется правовая охрана на территории РФ.

Так ст. 1304 ГК РФ устанавливается правовая охрана таких объектов смежных прав как:

- базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;
- произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений [14].

Кроме этого, на сегодняшний день не существует специального международного договора, касающегося охраны постановок и прав режиссеров-постановщиков спектаклей, чьи смежные права охраняются на территории РФ.

На основании изложенного, можно сделать вывод о том, что институт смежных прав признается на международном уровне в качестве самостоятельного института в сфере интеллектуальной собственности. Более того, данный институт динамично развивается, и несмотря на существующие сложности в совершенствовании международно-правового регулирования, государства заинтересованы в совместном решении выявленных проблем на основе общего согласия.

Со своей стороны считаю, что сформировавшееся на сегодняшний день систематизация законодательства Российской Федерации об интеллектуальной собственности, совпадает с международными правовыми нормами регулирующих рассматриваемые правоотношения, а в некоторых ее аспектах, является даже более детализирующей.

## **Глава 2 Правовое регулирование смежных прав**

### **2.1 Объекты смежных прав как результат интеллектуальной деятельности и способы их использования**

Смежным правам посвящены соответствующие нормы ГК РФ, то есть можно отнести рассматриваемые аспекты к самостоятельному правовому институту, производному от авторского права.

Следует признать, что смежными правами в силу закона признаются интеллектуальные права на результаты авторской деятельности, сопряженной с исполнением фонограмм, показ теле-радио передач, а также на содержание баз данных. Кроме того, таковыми могут быть признаны произведения литературы, науки и искусства, обнародованные в первый раз после отнесения к общественному достоянию [14].

Нужно отметить, что указанные субъекты могут не только воспроизводить объекты авторского права, но и произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов.

Это могут быть лица, которые осуществляют исполнение текстовой и музыкальной части произведения путем представления его как в живом исполнении, так и с помощью технических средств. Или выполняют артистическую работу, связанную с художественным воплощением определённого образа, в том числе немого, либо словесным исполнением соответствующего текста в спектакле на театральной сцене или в кино.

Из чего делаем вывод, перечень творческих субъектов в лице; певцов, танцоров, музыкантов, актеров театра и кино, чтецов-декламаторов, танцевальных коллективов и т.д., данные субъекты являются исполнителями.

Возможно не согласиться с указанным тезисом, ввиду того, что рассматриваемый институт в первую очередь производный от авторского права, а потому данный объект интеллектуальной собственности является смежным результатом интеллектуальной деятельности.

Еще одним субъектом смежные права на исполнение произведения является дирижер- человек управляющий оркестром или хором, руководящий исполнением музыкального произведения [29].

Согласно открытым словарно-справочным источникам информации хореограф признается постановщик танцев и танцевальных представлений.

В этой связи мне кажется справедливым, с учетом того, что танцор признается исполнителем, то и хореограф также должен признаваться в качестве соответствующего субъекта смежных прав.

Полагал бы необходимым обратить внимание на то, что если одно произведение исполняется многократно, то такое исполнение является самостоятельным результатом исполнительской деятельности, и следовательно, каждому последующему исполнению предоставляется самостоятельная правовая охрана независимо от охраны и состояния смежных прав на предыдущие исполнения.

Такое исполнение неотделимо от исполнителя, а благодаря технике исполнения не может быть передано как материальный объект, так как относится к правам (личным неимущественным) соответствующего исполнителя произведения, но при этом право на такое исполнение может быть передано или предоставлено в составе исключительного права.

Следует отметить, что исполнитель в силу ст. 1229 ГК РФ может делегировать исключительные права на исполнение способами, не противоречащими закону.

При этом, указанные способы условно можно подразделить на три самостоятельные группы: запись исполнения или ее использование, а также использование оригинала.

В тоже время, следует отметить, что если использование оригинала, ее запись и использование записи осуществлялось с согласия правообладателя, или воспроизведение осуществляется без согласия, но в тех же целях,

исключительное право не распространяется в соответствии с п. 3 ст. 1317 ГК РФ) [14].

Так публичное исполнение можно использовать в составе аудиовизуального произведения путем его повторения в эфире или по кабелю.

Примером такого использования, может являться трансляция исполнения посредством радио- или телевидения.

В силу статьи 1318 ГК РФ «...исключительное право на исполнение по общему правилу действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение...»[14].

В тоже время существуют и иные нормативные подходы исчисления сроков. В частности сроки исчисляются иным образом в случаях репрессирования автора-исполнителя и последующей его реабилитацией. В таком случае, соответствующие сроки продлеваются на 50 лет с первого числа года следующего за годом восстановления его в правах. Если темпоральный критерий осуществления исполнителем своей деятельности сопряжен с Великой Отечественной войной, то пятидесятилетний срок права продлевается на 4 года. [14].

В тоже время в отношении отдельных прав охрана осуществляется бессрочно, и подлежат передаче по наследству по закону или завещанию при наличии такового. [14].

Вместе с тем, право на исполнение переходит по наследству только на срок действия исключительных прав (оставшихся), а далее переходит в общественное достояние, что подразумевает свободное использование произведения [14].

Следующим объектом рассматриваемой категории является фонограмма, являющаяся, по сути, исключительной звуковой записью

исполнения произведения, звуков, либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение [14].

Важно также отметить два концептуальных аспекта:

Во-первых, звуковое отображение определяет их цифровую форму, воспринимаемую слухом и требующую использования технических средств звукового воспроизведения, то есть звуков, созданных не с помощью классических в общем понимании музыкальных инструментов, а с помощью средств цифровизации, элементов искусственного интеллекта и т. д.;

Во-вторых, исполнение произведений в записи (фонограмма) может использоваться и в составе аудиовизуального произведения посредством ее синхронизации с аудиовизуальным рядом, и квалифицироваться такие правоотношения будут на основании статей 1240, 1263 и 1317.

Учитывая, что ограничения использования интеллектуального труда введенные лицензионным договором в части его применения в составе сложного объекта являются недействительными на основании п. 2 ст. 1240 ГК РФ [14], складывается понимание того, почему законодатель ограничил действие исключительного права на фонограмму, включенную в аудиовизуальное произведение.

Это исключает двойную охрану одного и того же объекта и необходимость получать разрешение отдельно у владельца прав на использование аудиовизуального произведения и у изготовителя фонограммы.

Поэтому лишь лицо, организовавшее создание сложного объекта, включающего несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, получает согласие на использование фонограммы в составе аудиовизуального произведения, тогда как последующим пользователям такого объекта не требуется получение согласия от правообладателя фонограммы.



Следует отметить, что фонограмма не всегда является производной от объекта авторского права, ее состав может быть достаточно обширен и включать звуки природы, и техногенного характера. Кроме того, они могут находиться вне запрета распространения, в частности, если перешло в общественное достояние, то производителю фонограммы не требуется соблюдать авторских прав при создании фонограммы.

Отличительной особенностью фонограммы как объекта смежных прав, является право ее использования в случае, если оригинал или экземпляры фонограммы правомерно введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения. Это указывает на то, что приобретатель фонограммы имеет право продать или подарить ее, не согласуя с обладателем права на фонограмму. Но при этом должны быть соблюдены ряд условий.

Производителю фонограммы также принадлежат личные неимущественные права:

- право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования, которое действует и охраняются в течение всей жизни гражданина либо до прекращения юридического лица, являющегося изготовителем фонограммы,
- право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании;
- право на обнародование фонограммы...»[14].

В этом случае, усматривается сходность неимущественных прав изготовителя фонограммы и исполнителя, так как у обоих имеется право требования внесения своего имени при использовании данных объектов смежных прав.

По общему правилу следует, что право на фонограмму составляет 50 лет, с 1 января следующего года, а в случае ее обнародования - в течение 50 лет, при условии, что фонограмма была обнародована в течение пятидесяти лет после осуществления записи...»[14].

Далее фонограмма переходит в общественное достояние после прекращения действия исключительного права, то есть любое лицо может свободно ее использовать без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения[14].

В отношении наследников действует исключительное право в границах оставшегося срока на фонограмму.

Исключительное право на фонограмму признается на территории Российской Федерации если: «...изготовитель фонограммы является гражданином Российской Федерации или российским юридическим лицом; фонограмма обнародована или ее экземпляры впервые публично распространялись на территории Российской Федерации; в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации...»[14].

В первом случае имеет значение только национальная принадлежность физического или юридического лица, тогда как место изготовления фонограммы, значения не имеет.

Во втором, напротив, национальная принадлежность изготовителя фонограммы не имеет значения важно только, где фонограмма обнародована или где ее экземпляры впервые публично распространялись.

В третьем случае при установлении национального режима действие исключительного права на фонограмму, возникшее на территории Договаривающегося государства, также признается на территории Российской Федерации, если срок ее правовой охраны в обеих странах-участницах не истек, и она не перешла в общественное достояние[14].

Вместе с тем законодательством допускается «...публичное исполнение фонограммы, а также ее сообщение в эфир или по кабелю без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, но с выплатой им вознаграждения...».

Сбор оплаты с пользователей, осуществляющих и организующих публичное исполнение фонограмм с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения (парки, кафе и т.д.), и ее дальнейшее отчисление делается организациями по коллективному управлению правами. Это отчисление распределяется в соотношении: 50% исполнителям, 50% - изготовителям фонограмм. Порядок данной системы деления; сбор, выплат производится в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 29.12.2007 № 988 [36].

Плательщиками вознаграждения за сообщение фонограмм в эфир или по кабелю являются организации эфирного или кабельного вещания (телеканалы, радиостанции и т.д.), осуществляющие передачу фонограмм по радио или по телевидению либо их ретрансляцию.

Что подтверждает изложенное мной выше утверждение о том, что фонограмма может являться составной частью аудиовизуального произведения.

Полномочие входящее в состав исключительного права организаций эфирного или кабельного вещания, не ограничивается сигналом, а распространяется на содержание передач, передаваемых по кабелю или через спутник.

Это принципиальное отличие от правомочий, охарактеризованных в международных соглашениях, ратифицированных Российской Федерацией, поскольку как упоминалось ранее, правовая охрана в них устанавливается лишь в отношении сигнала.

Телевизионное вещание и радиовещание ведется на основании лицензии на вещание.

В судебной практике встречается, что «...организация эфирного и кабельного вещания в делах по защите ее смежных прав, должна доказать, что публичное исполнение телепередачи осуществлялось ответчиком вместе с платным входом. Так, например, в случае, если телепередачи путем

публичного исполнения были доступны в номерах в гостинице, необходимо доказать, что гостиница взимает плату непосредственно за вход в гостиницу либо включает в стоимость гостиничного номера услуги спутникового телевидения и тем самым извлекает прибыль...»[30].

Данная правовая позиция также нашла свое отражение в пункте 114 Постановления № 10 [33].

К правопреемникам исключительное право на сообщение радио- или телепередачи переходит в пределах оставшейся части срока.

Согласно ст. 1332 ГК РФ, «...исключительное право на сообщение радио- или телепередачи действует на территории Российской Федерации, если организация эфирного или кабельного вещания имеет место нахождения на территории Российской Федерации и осуществляет сообщение с помощью передатчиков, расположенных на территории Российской Федерации, а также в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации...»[14].

Как видно данная норма соотносится с упоминаемыми ранее оговорками, сделанными Российской Федерацией при присоединении к Римской конвенции.

Отличительной особенностью такого субъекта смежных прав как организации эфирного или кабельного вещания является отсутствие личных неимущественных прав.

Еще одним из объектов смежных прав является база данных, которой на территории РФ предоставляется правовая охрана,.

Однако Российским законодательством база данных с одной стороны признается в пункте 2 ст. 1260 ГК РФ объектом авторских прав, который определяется «совокупностью самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной

машины (ЭВМ), а с другой стороны, подпунктом 4 пункта 1 ст. 1304 ГК РФ объектом смежных прав, но лишь в части ее охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов...»[14].

Субъектом данных смежных прав является «...лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов...»[14].

На практике это означает, что исключительное право изготовителя базы данных может производиться до тех пор, пока изготовитель базы данных (или его правопреемники) будут ее поддерживать и развивать.

Как мне ведется, такой подход законодателя призван создать дополнительный стимул в поддержании баз данных в актуальном состоянии после их выпуска.

Но в силу пункта 3 ст. 1334 ГК РФ правообладатель может зарегистрировать базу данных (в течение срока действия исключительного права на базу данных) по правилам ст. 1262 ГК РФ[14].

В этом случае, как я полагаю, исходя из положений абзаца четвертого пункта 2 ст. 1262 ГК РФ, срок действия исключительного права не может быть изменен, поскольку регистрации подлежат все материалы, составляющие содержание базы данных, а потому обновление ее после регистрации и продление срока правовой охраны в этом случае невозможно, поскольку такой порядок не предусмотрен Правилами оформления заявки на государственную регистрацию программы для электронных вычислительных машин или базы данных, утвержденными приказом Минэкономразвития России от 05.04.2016 № 211[37].

Согласно разъяснениям, изложенным в пункте 115 Постановления № 10, «...права изготовителя базы данных (указанные в пункте 2 ст. 1333 ГК РФ) охраняются только в отношении базы данных, созданной или обнародованной после 31 декабря 2007 года...»[33].

Это связано с тем, что ранее законом не охранялись смежные права изготовителя базы данных в части ее охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов.

Идея базы данных в российском законодательстве появилось в 1992 году по причине принятия Закона от 23 сентября 1992 № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», данный закон направлен на охрану баз данных в рамках авторского права, уподобляя их сборникам, как например составные произведения[20].

В судебной практике было подчеркнуто, что «...геодезические и картографические продукция, материалы и данные (картографо-геодезический фонд как базы данных) признаются результатами интеллектуальной деятельности, если процесс их создания носит не только технический, производственный характер, но и творческий характер (например, быть процессом научной деятельности)...»[30].

Создание базы данных как объекта смежных прав, является творческий, а не технический процесс создания базы, работы по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов.

Получается, что признак «существенные затраты» имеет главное значение для возникновения исключительного права на составляющие базу данных материалы.

В качестве существенных признаются «...такие базы данных, которые содержат не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих ее содержание...»[33].

Еще законодателем предусмотрен «...запрет на извлечение из базы данных материалов и осуществление их последующего использования без разрешения правообладателя, под которым понимается перенос всего содержания базы данных или существенной части составляющих ее

материалов на другой информационный носитель с использованием любых технических средств и в любой форме...»[14].

При этом скачивание на другой информационный носитель отдельных материалов, содержащихся в базе данных (распечатка отдельных материалов), так и изучение базы данных не является нарушением исключительного права изготовителя базы данных.

Исключительное право изготовителя базы данных признается если изготовитель базы данных является гражданином Российской Федерации или Российским юридическим лицом; изготовитель базы данных является иностранным гражданином или иностранным юридическим лицом при условии, что законодательством соответствующего иностранного государства предоставляется на его территории охрана исключительному праву изготовителя базы данных, изготовителем которой является гражданин Российской Федерации или российское юридическое лицо; в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации..[14].

Стало быть, изготовителем базы данных может быть как физическое так и юридическое лицо, а также оно может быть иностранным лицом, при условии, что на его территории введен национальный режим для таких объектов смежных прав, созданных за его пределами.

Такой же принцип установлен законодательством Российской Федерации и в отношении лиц, не имеющих гражданства (пункт 2 ст. 1335 ГК РФ).

Не допускается «...неоднократное извлечение или использование материалов, составляющих несущественную часть базы данных, если такие действия противоречат нормальному использованию базы данных и ущемляют необоснованным образом законные интересы изготовителя базы данных...»[37].

Из приведенных выше теоретико-прикладных тезисов, подкрепленных аспектами нормативной регламентации, следует резюмировать тот факт, что допустимо использование значительной части базы данных без согласия лица, ее составившего в случаях некоммерческого целеполагания.

Также не может считаться злоупотреблением исключительным правом или его нарушением права изготовителя такой базы, если соответствующее лицо сможет обосновать тот факт, что оно не имело возможности определить личность изготовителя базы данных или что оно, с учетом складывающейся обстановки субъективно воспринимало срок исключительного права на базу данных истекшим.

Таким образом, лицо, являющееся изготовителем базы данных, не может в императивном порядке запрещать применение каких либо материалов – частей базы данных, если они получены из иных источников, при обосновании такого факта.

В противном случае применение материалов входящих или являющихся частью базы данных, требует оформления ссылки-указания на базу данных, являющуюся первоисточником. Кроме того, нужно акцентировать внимание на том, что такая ссылка должна позволять доступ к материалам неограниченного числа пользователей.

Можно констатировать, что довольно своеобразным образом созданы объективные рамки прав создателя базы данных, так как авторскими правами охраняется конструкция баз данных, которую законодатель относит к составным произведениям, тогда как базы данных, на создание которых потребовало существенных финансовых, материальных, организационных и иных затрат, охраняются в режиме смежных с авторскими прав.

Несмотря на это, по моему мнению, база данных должна охраняться как на уровне структуры базы данных, так и на уровне входящих в нее материалов, то есть на уровне совокупности содержания базы данных в целом.



Следующим субъектом смежных прав является публикатор, организовавший обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние.

Признания произведения перешедшего в общественное достояние в судебной практике, является прекращение действия исключительного права на него [30].

Такой вывод подтверждается и в статьях 7 и 18 Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений[3].

Основным критерием возникновения смежных прав публикатора произведения науки литературы или искусства, является истечение срока действия на любой из указанных объектов авторских прав, который может быть признан таковым в силу ст. 1259 ГК РФ, и переход его в общественное достояние.

Должно соблюдаться требование, чтобы против обнародования не возражал автор произведения и изложил это в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном) [14].

Согласно ст. 1281 ГК РФ, «...срок действия исключительного права на произведение продолжается в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора, а на произведение, обнародованное анонимно, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования, в том числе после смерти автора, при условии, что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора...»[14].

Срок действия исключительного права публикатора на произведение возникает «...в момент обнародования этого произведения и действует в течение 25 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, а после истечения указанного срока, оно может свободно

использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения...»[14].

При этом срок исключительного права публикатора на произведение может быть прекращен досрочно в судебном порядке по иску заинтересованного лица, «...если при использовании произведения правообладатель нарушает требования ГК РФ в отношении охраны авторства, имени автора или неприкосновенности произведения...»[14].

Публикатор имеет исключительное право на обнародованное им произведение, а также «...публикатор может использовать произведение способами, составляющими содержание исключительного авторского права (пункт 2 статьи 1270 ГК РФ), за исключением некоторых способов, указанных в пункте 1 ст. 1339 ГК РФ...»[14].

Публикатору не считая исключительного права принадлежит право на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования[14].

Кроме того, исключительное право публикатора на произведение признается и в том случае, когда произведение было обнародовано публикатором в переводе или в виде иной переработки.

В законе также предусматриваются случаи перехода исключительного права публикатора к приобретателю оригинала произведения.

По общему правилу, «...в случае отчуждения оригинала произведения исключительное право переходит к приобретателю, однако иное может быть установлено в договоре, и в тех случаях, когда исключительное право не перешло к приобретателю оригинала, последний может демонстрировать приобретенный в собственность оригинал произведения и воспроизводить его в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции, а также передавать оригинал произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения...»[14].

Также, следует признать то, что законодателем в рамках рассматриваемого правового института отдельно регламентированы прецеденты использования ранее опубликованного труда (произведения) отнесенного к публичному (общественному) достоянию без учета согласия публикатора, а также и без определенного материального вознаграждения, если при этом соблюдены ряд значимых правил: к категории которых следует отнести:

Во-первых, обнародование произведения в виде его экземпляра или оригинала должно быть осуществлено по установленным законом правилам, в том числе предусмотренным ст.ст. 1338-1339 ГК РФ;

Во-вторых, произведение должно быть легализовано в гражданском обороте, то есть введено с согласия автора, или им самим на возмездной/безвозмездной основах [14].

Следует отметить, что в отличие от общих правил, предусмотренных для произведений, исчерпание прав которых ограничивается территорией Российской Федерации, для рассматриваемых объектов смежных прав территория введения в гражданский оборот не ограничена.

Полагаю, что право публикатора произведения, обнародованного после перехода в общественное достояние призвано решить проблему использования произведений, не обнародованных при жизни автора, а также для того, чтобы публикатор не мог получить контроль над объектом, в отношении которого признана необходимость его свободного использования обществом.

При этом права публикатора распространяются лишь на произведения, которые независимо от времени их создания могли быть признаны объектами авторского права по правилам статьи 1259 ГК РФ.

Однако исключение составляют произведения, находящиеся в государственных и муниципальных архивах (пункт 3 ст. 1337 ГК РФ) [14].

На основании изложенного можно согласиться с автором Ворожевичем А.С., который в своей работе указывал, на то что; «...существуют временные границы исключительного права, определяющие срок действия права такие как ;

-территориальные границы, действия исключительного права в пространстве;

-субъективные границы, устанавливающие перечень правомочий и способов использования объекта интеллектуальной собственности согласно территориальных юрисдикций;

-объектные границы исключительных прав, определяющие характеристики (необходимые признаки) предполагаемых объектов нарушения, в которых воплотились результаты интеллектуальной деятельности...» [7].

## 2.2 Соотношение между объектами авторских и смежных прав

Несмотря на то, что объекты смежных прав являются самостоятельными результатами интеллектуальной деятельности, и права на них охраняются и защищаются в установленном законом порядке, они являются производными от объектов авторского права, и для возникновения исключительных прав на соответствующий объект интеллектуальной собственности, необходимо соблюдать авторские права на произведения науки, литературы и искусства, а также иногда и смежные права других субъектов.

Так, например согласно пункту 2 статьи 1315 ГК РФ, «...исполнители осуществляют свои права с соблюдением прав авторов исполняемых произведений...» [14].

Также в пунктах 2 и 3 статьи 1324 ГК РФ указано, что «...изготовитель фонограммы осуществляет свои права с соблюдением не только прав авторов произведений, но и прав исполнителей...»[14].

Факт формирования смежных прав на исполнение и фонограмму был вызван необходимостью расширения возможностей доведения до сведения публики произведений, в следствии чего произведение изложенного на бумажном носителе в виде нот, отражается в последствии в музыке, вокальном исполнении, и записью на аудио- видео носитель.

В связи, с чем записанное исполнение (объекты смежных прав) произведения (объект авторского права) реализуется в гражданском обороте в виде песни, под которой понимается форма вокальной музыки, соединяющая текст с мелодией.

Таким образом, соотношение прав авторов на музыкальное произведение, а также субъектов смежных прав на исполнение и фонограмму происходит в связи с тем, что текст и музыка произведения охраняются авторским правом, а фонограмма и исполнение – нормами смежных прав.

Тем самым, способы использования записанного исполнения прямо связаны с использованием фонограммы и произведения, поскольку после получения согласия от автора произведения и исполнения или иного правообладателя на использование объекта соответствующего исключительного права, изготовитель в полной мере может осуществить свое исключительное право на фонограмму, что указывает на зависимость фонограммы не только от объекта авторского но и вышеназванного смежного права, то есть образуется «двойная зависимость (производность)».

Однако и сами авторы произведения впадают в зависимость от субъектов смежных прав, поскольку сами либо не могут, либо не хотят придавать какую-либо объективную форму созданному ими произведению, а предпочитают предоставлять это право известным музыкантам, певцам, актерам, режиссерам, радио- и телекомпаниям, у которых затем и возникают самостоятельные личные неимущественные и имущественные права, подлежащие защите при условии соблюдения последними прав авторов или иных правообладателей на объект авторского права.

Примером же соотношения прав двух субъектов на разные объекты смежного права может являться ситуация, когда необходимо записать исполнение произведения на студии, которая принадлежит продюсеру, осуществляющему продвижение артиста в музыкальной индустрии.

В этом случае, автором произведения (текста, музыки) одобряется его использование для исполнения, а затем исполнение записывается на фонограмму лицом, организовавшим запись.

Тем самым, необходимо получение согласия на использование произведения, фонограммы и исполнения тем лицом, которое будет применять записанное на фонограмму исполнение конкретным способом в будущем.

Автор произведения может дать разрешение не только на исполнение, но и на запись исполнения на фонограмму изготовителю, а также на переработку своего произведения.

В этом случае у автора или иного правообладателя, которому предоставлено такое право, возникает исключительное право использования производного произведения, поэтому он вправе использовать это переработанное произведение любым не противоречащим закону способом, поскольку производное произведение, является самостоятельным объектом авторских прав (подпункт 1 пункта 2 ст. 1259 ГК РФ), в этой связи его права как изготовителя фонограммы признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав и прав исполнителей, если право на исполнение также перешло к изготовителю фонограммы.

Совокупное толкование вышеназванных норм права и разъяснений суда высшей судебной инстанции говорит о том, что исключительное право первоначального правообладателя на произведение ограничивается пределами возникновения исключительного права у правообладателя производного произведения и его исключительного права на фонограмму и исполнение, так как вторичность одного произведения по отношению к другому, не свидетельствует о том, что у автора производного произведения не возникают права, перечисленные в пункте 2 ст. 1255 ГК РФ, и в статьях 1315 и 1323 ГК РФ.

Наряду с этим, примером соотношения объектов авторского и смежных прав может являться ситуация трансляции радио- или телепередачи в эфир или по кабелю.

Согласно разъяснениям, изложенных в п. 113 Постановления ВС № 10, «...возможность организации эфирного или кабельного вещания самостоятельно определять содержание радио- и телепередач подразумевает самостоятельность такой организации в выборе предлагаемых ею программ, но не предполагает права этой организации свободно использовать

произведения любым способом (в том числе путем переработки, использования в составе сложного объекта) и в любой форме без согласия правообладателя. Сообщение произведения в эфир, переработка и использование произведения в составе сложного объекта являются самостоятельными способами использования произведения (статья 1270 ГК РФ) и требуют получения соответствующего разрешения у правообладателя...»[33].

На практике это происходит следующим образом: авторы, создавшие своим творческим трудом какие-либо произведения, которые по своей сути могут быть отнесены к объектам авторского права, а также обладатели исключительных прав на них, вправе предоставить иным лицам осуществить действия на основе этого произведения по исполнению музыки, текста, роли, а также право записи такого исполнения на материальный носитель с включением его в состав радио- или телепередачи.

В связи с этим становится понятно почему, невзирая на то, что «...права этой организации на сообщение в эфир или по кабелю передач признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав, прав исполнителей, а также прав на фонограмму, они обязаны осуществлять свои права с соблюдением прав авторов произведений, фонограмм и исполнений...» (ст. 1329 ГК РФ) [14].

В аналогичной правовой парадигме соотношения объектов авторского и смежных прав, находится возникновение исключительного права публикатора, поскольку необходимо, чтобы публикуемый объект являлся объектом авторского права в силу признания его таковым в соответствии с правилами ст. 1228, 1257 и 1259 ГК РФ, а также чтобы срок действия его исключительного права истек на момент публикации, при этом автор необнародованного произведения при его жизни не выразил каким-либо образом запрет на его обнародование[14].



Вместе с тем, существует объект смежных прав, который не соотносится с объектами авторских прав, поскольку согласно пункту 3 статьи 1334 ГК РФ, «...исключительное право изготовителя базы данных признается и действует независимо от наличия и действия авторских и иных исключительных прав изготовителя базы данных и других лиц на составляющие базу данных материалы, а также на базу данных в целом как составное произведение...»[14].

Другими словами, при внесении информации в базу данных, которая является ее элементами, такой субъект смежного права не должен соблюдать чьи-либо авторские права на произведения науки, литературы, искусства, иные исключительные права автора базы данных как составного произведения.

Как указывалось ранее, подобное положение дел связано с тем, что база данных может включать в себя материалы не являющиеся объектами авторских или иных интеллектуальных прав, и не состоять только из таких объектов. И в состав исключительных прав изготовителя базы данных, входит способность осуществлять обработку или представление материалов, а также извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом, а потому использование в составе базы данных объектов авторского права, не приводит к нарушению чьих-либо исключительных прав.

Тем самым, несмотря на то, что правовая природа данного объекта является смежной, действующее законодательство Российской Федерации признает и охраняет права создателя базы данных, независимо от объектов авторских прав.

Таким образом можно заключить, что у обладателей исключительных прав на вышеуказанные объекты смежных результатов интеллектуальной деятельности, возникают самостоятельные имущественные права

(на владение, пользование и распоряжение ими), однако при их использовании, они должны соблюдать исключительные права авторов или правообладателей на какое-либо произведение, а также иных субъектов смежных прав.

Использование объектов авторских прав при создании объектов смежных прав не может считаться универсальным, так как смежные права могут возникать и при использовании объектов, не охраняемых авторским правом, а также охраняться независимо от объектов авторских прав.

Образование исключительных прав на объекты смежных прав не всегда приводит к соотношению их с объектами авторского права, а следовательно, в этом случае не требуется соблюдать права таких авторов или правообладателей.

### **2.3 Способы распоряжения смежными правами. Соблюдение личных неимущественных прав при использовании и распоряжении смежными правами**

Пунктом 1 ст. 128 ГК РФ установлено, что «...охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность) признаются объектами гражданских прав...»[14].

Согласно разъяснениям, изложенным в пункте 32 постановления № 10, «...термином «интеллектуальная собственность» охватываются только сами результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, но не права на них (ст. 1225 ГК РФ)...» [33].

В пункте 4 ст. 129 ГК РФ указано «...результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому...»[11].

При этом в силу пункта 4 статьи 129 ГК РФ, «...права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены ГК РФ...» [11].

Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности представляет собой институт, который включает в себя способы реализации публично-правовой функции государства, направленной на создание частноправовой основы для регулирования отношений по отчуждению или предоставлению в пользование исключительных прав на смежные результаты интеллектуальной деятельности.

Иными словами вводится институт распоряжения исключительными правами на объект смежных прав.

Структура договоров по управлению исключительными правами на объекты смежных прав может быть представлена следующим образом:

- договоры об отчуждении исключительного права (статьи 1234, 1307 ГК РФ);
- лицензионные договоры (статьи 1234-1236, 1308 ГК РФ);
- договоры о создании объекта смежных прав (статья 1288 ГК РФ);
- договор коллективного управления исключительными правами на объект смежных прав (статьи 1242-1244 ГК РФ);

Перечень указанных договоров, в пределах которых может быть реализовано право по распоряжению исключительным правом на объекты смежных прав или создан объект смежных прав, не является полным.

Как следует из разъяснений, изложенных в пункте 2 Постановления № 10, «...к отношениям, связанным с возникновением, переходом и предоставлением, прекращением, осуществлением, защитой прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, подлежат применению положения частей первой, второй, третьей ГК РФ, если иное прямо не предусмотрено частью четвертой ГК РФ и если их применение не противоречит существу отношений, урегулированных данной частью ГК РФ...» [33].

Таким образом, объекты смежных прав и доходы от их использования, согласно действующему законодательству, могут быть включены в условия договоров, связанных с вкладом участника хозяйственного товарищества или общества в его имущество (пункт 1 ст. 66.1 ГК РФ), находиться в составе имущественного комплекса предприятия (пункт 2 ст. 132 и пункт 2 ст. 559 ГК РФ), быть совместной собственностью супругов в части доходов, полученных от использования их третьими лицами (абзац четвертый пункта 2 ст. 256 ГК РФ), становиться предметом залога (пункт 1 ст. 358.18 ГК РФ), являться частью предмета договоров на выполнение научно-

исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ (пункт 3 ст. 772 ГК РФ), являться составной частью банковского счета (абзац третий пункта 2 ст. 855 ГК РФ), быть объектом правоотношений по договору коммерческой концессии (пункт 1 ст. 1027 ГК РФ), иметь возможность быть переданными в доверительное управление (пункт 1 ст. 1012 ГК РФ), быть частью наследуемого имущества (ст. 1308.1), а также принадлежать совместно нескольким лицам (пункт 2 ст. 1229, пункт 1 ст. 1314 ГК РФ).

Каждый из таких договоров имеет определенную специфику, обусловленную существенными условиями, определенными законодателем, которые необходимо соблюдать при их заключении и особенностями правового регулирования в отношении объектов смежных прав.

Однако правовая природа распоряжения исключительным правом на объект смежных прав независимо от используемой конструкции договора предполагает либо передачу права на него в полном объеме в порядке отчуждения, либо предоставление отдельных правомочий права использования на определенных условиях (конкретными способами, на указанной территории, безвозмездно или на возмездной основе, а также на определенный срок), то есть путем заключения лицензионного договора.

Особенностью договора отчуждения является то, что в этом случае, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности передается в полном объеме.

В этом случае в состав правомочий нового правообладателя входит полный перечень способов по использованию и распоряжению исключительным правом на объект смежных прав.

При этом он не будет признан субъектом смежных прав в полном смысле этого слова, так как личные неимущественные права автора исполнения, право на имя, право на неприкосновенность исполнения, право на защиту фонограммы от искажения, а также право на указание своего имени, неотчуждаемы и непередаваемы.

Кроме этого, срок действия исключительного права остается неизменным и переходит в оставшейся части срока к новому правообладателю.

Особенностью договора об отчуждении исключительного права так же является и то, что при его заключении, правообладателю должно быть выплачено вознаграждение, либо в виде фиксированных платежей, либо периодических (роялти).

Помимо этого, при заключении договора об отчуждении исключительного права, разрешаются вопросы о том, в чью пользу будет собираться и выплачиваться вознаграждение, установленное ст. 1245 и 1326 ГК РФ.

Отличительной чертой лицензионного договора является то, что возможность использования объекта смежных прав может быть выдано как на основании простой (неисключительной лицензии), так путем предоставления исключительной лицензии.

Так или иначе в первом и во втором случае лицензионным договором:

- воплощается объект смежных прав путем указания на результат интеллектуальной деятельности, право применения которого предоставляется по договору, с указанием любых идентифицирующих его сведений;

- согласовывается срок действия договора (срок предоставления права использования, который не может быть больше срока действия исключительного права на объект смежных прав, а при нехватки данного указания он признается заключенным на пять лет);

- согласовывается территория (если она не согласована, то считается, что право использования предоставлено лишь в Российской Федерации);

- согласовываются способы использования объекта смежных прав;

- возможность сублицензирования, то есть предоставление права использования объекта смежных прав другому лицу с согласия или без

такового лицензиара (только объем предоставляемых в этом случае правомочий сублицензиату, не может быть отличным от правомочий, данных правообладателем первоначальному лицензиату);

- согласовывается порядок предоставления отчетов, которые являются мерой контроля объема использования лицензиатом предоставленных ему прав (если необходимо);

- а также согласовывается, кто несет ответственность за действия сублицензиата.

Особенностью простой (неисключительной лицензии) является и то, что право использования объекта смежных прав может быть предоставлено на безвозмездной основе.

С предоставлением права использования объекта смежных прав в порядке исключительной лицензии дело обстоит немного иначе.

В отличие от отчуждения, безвозмездное предоставление права использования результатов интеллектуальной деятельности для целей получения исключительного разрешения возможно лишь в отношениях между физическими лицами.

Одним из отличий между первой (неисключительной) и второй (исключительной) возможностью предоставления права использования, является то, что при предоставлении права использования объекта смежных прав во втором случае, сторонами согласовываются условия о возможности использования лицензиаром объекта смежных прав в тех пределах (то есть способах), в которых право использования предоставлено лицензиату по такому договору, при этом правообладатель (лицензиар) на весь срок действия договора, лишается права выдачи лицензий другим лицам в каком бы то ни было порядке[14].

При этом неиспользование лицензиатом объекта смежных прав, предоставленного по лицензионному договору, не лишает его обязанности по выплате вознаграждения лицензиару.

Отсутствие же условия о выплате вознаграждения, без указания на его безвозмездность, может привести к признанию договора незаключенным.

Еще одним отличием между первым и вторым способом предоставления права использования, является то, что обладатели исключительной лицензии, могут предъявлять требования в судебном порядке к нарушителю исключительного права, объем которого им был предоставлен в распоряжение для использования.

При этом многие юристы-правоведы верно отмечают, что договор об отчуждении исключительного права или лицензионный договор может быть как реальным (когда субъект смежных права передает), так и консенсуальным (когда он как правообладатель, обязуется передать принадлежащее ему исключительное право).

Порядок создания объекта смежных прав (договор заказа), служит интересам таких правообладателей, у которых не имеется материальных и творческих возможностей самостоятельно создать какой-либо результат интеллектуальной деятельности.

В этом случае, они могут заказать исполнение, запись фонограммы, создание базы данных, и вещание каких либо объектов смежных (да и авторских) прав.

Однако при вступлении в такие правоотношения, необходимо разрешить два вопроса:

- каким образом переходит исключительное право на созданные объект интеллектуальной собственности (в порядке отчуждении исключительного права, или в установленных договором пределах);
- в случае, если он выражен на материальном носителе, передается ли он заказчику в собственность, и в какой срок.

Несмотря на то, что положениями статей 1288-1291 ГК РФ не установлен порядок выплаты вознаграждения, правовая природа данного вида договора, представляется мне возмездной, так как для данных видов



договоров, указанными нормами права установлена имущественная ответственность за нарушение исполнения обязательств по нему.

Еще одним специальным субъектом, является организация по управления правами на коллективной основе, которая может быть создана правообладателями, а также которой право на осуществление ее деятельности может быть предоставлено законом.

Такие организации, осуществляющие коллективное управление смежными правами согласно с компетенциями, переданными правообладателем, заключают с пользователями лицензионные договоры о предоставлении им прав, переданных им в управление правообладателями, на соответствующие способы использования объектов смежных прав на условиях простой (неисключительной) лицензии и собирают с этих пользователей вознаграждение за использование этих объектов[14].

В случаях, когда объекты смежных прав в соответствии с нормами ГК РФ могут быть использованы без согласия правообладателя, но с выплатой ему вознаграждения, эти организации заключают с пользователями, на которых законом возложена обязанность по уплате средств для выплаты вознаграждения, договоры о выплате вознаграждения и собирают средства на эти цели[14].

Сами организации не вправе использовать объекты смежных прав, исключительные права на которые переданы им в управление, однако вправе от имени правообладателей или от своего имени предъявлять требования в суде, а также совершать иные юридические действия, необходимые для защиты прав, переданных им в управление на коллективной основе[14].

Аккредитованная организация действует без доверенности, подтверждая свое право на обращение в суд свидетельством о государственной аккредитации[33].

Организация, не являющаяся аккредитованной, действует без доверенности, подтверждая право на обращение в суд уставом, а также договор с соответствующим правообладателем[33].

Важным моментом является здесь то, что наличие таких прав у этих организаций, не препятствует самостоятельному осуществлению правообладателем правомочий, входящих в состав его исключительного права, поскольку он вправе предоставлять право использования принадлежащего ему объекта смежных прав и получать за него вознаграждение напрямую, а также защищать свои права в суде самостоятельно[33].

В этом случае, достаточно лишь уведомить такую организацию о наличии возникших правоотношений.

Организация же, совершив действия на основе предоставленных ей полномочий, обязана передать владельцу отчеты, содержащие сведения об использовании прав, в том числе о размере собранного вознаграждения и об удержанных из него суммах на работу этой организации[14].

Невыплата организацией по управлению правами на коллективной основе вознаграждения, собранного для правообладателя, вследствие нарушения ею порядка управления правами, установленного ГК РФ, влечет применение к этой организации мер защиты исключительного права в соответствии со статьей 1252 ГК РФ [14].

При этом во всех перечисленных случаях распоряжения исключительными правами на объекты смежных прав, необходимо соблюдать охраняемые законом интересы субъектов смежных прав, чьи личные неимущественные права, такие как: право на имя, право на неприкосновенность исполнения, право на защиту фонограммы от искажения, и др., не отчуждаемы, а также не могут быть предоставлены в пользование.

Поэтому при исполнении вышеназванных договоров, у их сторон возникают обязанности в отношении таких прав.

Из указанного следует, что к смежным правам относится исключительное право, и в определенных случаях – личные неимущественные права, при этом исключительное право является имущественным, оборотоспособным, а личные неимущественные права не обладают таким признаком оборотоспособности.

Вместе с тем, субъекты смежных прав могут защищать такие права, как и их наследники после смерти последних.

Таким образом, мы рассмотрели условия по распоряжению и использованию исключительным правом на объекты смежных результатов интеллектуальной деятельности, из которых видно, каким-образом и на каких условиях производится отнятие исключительного права и передачи права потребления объекта смежных прав, а также, какие личные неимущественные права не могут быть предметом таких договоров.

## **Глава 3 Защита смежных прав**

### **3.1 Понятие защиты смежных прав**

Система мер, направленных на восстановление и признание нарушенных смежных прав, именуется защитой таких прав.

Следовательно, публично-правовая деятельность государства поспособствовала созданию охранных механизмов для защиты интеллектуальной собственности, а также мер для реализации субъективного права правообладателей, направленного на защиту их законных интересов.

А также восстановление нарушенных прав, законных интересов и требований правообладателей.

В пункте 1 ст. 11 ГК РФ, разъясняется, что «...защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд в соответствии с их компетенцией...» [11].

Защита смежных прав осуществляется путем применения норм гражданского, административного и уголовного, а также процессуального права [11-14, 42, 46].

Как разъяснено в пункте 53 Постановления № 10, «...применение к лицу, нарушившему интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, мер административной или уголовной ответственности не исключает возможности применения к этому же лицу мер защиты интеллектуальных прав в гражданско-правовом порядке...» [33].

Использование любого механизма защиты, предполагает и установление содержания ряда связанных понятий, к которым относится само право на защиту.

Согласно пункту 1 статьи 8 ГК РФ, «...гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц,

которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности...»[11].

Право на защиту можно определить, как предоставленное законодательством право уполномоченного лица применять к нарушителю меры гражданско-правового, административного или уголовного характера для восстановления нарушенного права и защиты его законных интересов.

Право на защиту это стержень самого субъективного права требования от обязанного лица определенного поведения, а также применения к ним мер воздействия, установленных действующим законодательством.

Предъявление требований к обязанному лицу определенного поведения и применение мер воздействия, осуществляется через компетентные государственные органы власти, правоохранительные органы с соблюдением установленных законом процедур обращения за защитой нарушенных прав.

По закону предметами защиты являются не только личные и имущественные права исполнителя, изготовителя фонограммы, но интересы правообладателя. Им принадлежит основная часть этих субъективных прав – это исключительное право.

В соответствии с пунктом 2 ст. 1250 ГК РФ, «...защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом...» [14].

Из ст. 1226 ГК РФ следует, что «...на результаты интеллектуальной деятельности признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие)...» [14].

В том и в ином случае, основой реализации такого субъективного права, является удовлетворение его требований к нарушителю через применение мер гражданско-правового, административного или уголовного характера.

Субъектами права на защиту являются сами субъекты смежных прав, их наследники, а также правообладатели и другие правопреемники (пункт 2 ст. 1250 ГК РФ).

Согласно общему правилу только сам субъект смежных прав или его уполномоченный представитель может обратиться с требованием о защите нарушенных или оспариваемых прав.

К числу представителей интересов субъекта смежных прав, может быть отнесена и организация по управлению смежными правами на коллективной основе. В том случае, если субъектом смежных прав, его права на результаты интеллектуальной деятельности были переданы такой организации в управление, а также если аккредитованная государством такая организация установила несоблюдение его охраняемых законом интересов по свободному использованию фонограмм, опубликованных в коммерческих целях, а также за свободное воспроизведение фонограмм в личных целях (статьи 1245 и 1326 ГК РФ) [14, 33].

Исключительное право защищается в течение срока его действия. При этом меры ответственности за нарушение прав применяются и после истечения срока действия исключительного права, если такое нарушение было совершено в пределах сроков, установленных законом для каждого объекта смежных прав.

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 25 Постановления № 10, «...меры ответственности за нарушение прав на результаты интеллектуальной деятельности применяются исходя из законодательства, действовавшего на момент совершения нарушения...»[33].

После смерти автора, требования о нарушении его авторских прав на исполнение, неправильного указанного имени, неприкосновенности

исполнения, могут быть заявлены его наследниками, на которых посредством завещания было возложено такое право (пункт 2 ст. 1316), либо прокурором (пункт 25 Постановления № 10) [14, 33].

При этом также прокурор является специальным субъектом, имеющим право на защиту охраняемых законом интересов, который выступает защитником от лица Российской Федерации и предъявляет требования в защиту ее законных интересов.

Нарушителем смежных прав может быть любое физическое или юридическое лицо, не выполняющее требования закона, контролирующего правоотношения в области смежных прав, само нарушение может происходить, как в рамках договорных обязательств, так и минуя их.

Смежные права нарушаются не только физическими и юридическими лицами, но так же и государственными организациями, несмотря на то, что законодательство содержит подробную регламентацию видов, форм, средств и способов защиты смежных прав.

### 3.2 Средства защиты смежных прав

Развитие современных технологий повлияло на возможность использования объектов смежных прав без разрешения правообладателя.

Одним из факторов данного явления, служит низкий уровень правовой культуры.

Несмотря на это, на сегодняшний день уже существуют, а также постоянно совершенствуются механизмы защиты смежных прав.

В ст. 1309 ГК РФ предусмотрены «...технические средства защиты смежных прав (любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к объекту смежных прав, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены правообладателем в отношении такого объекта) с указанием о применении ст. 1299 и 1311 ГК РФ. В случае нарушения указанных выше технических средств защиты (в частности, устранения ограничений использования объекта смежных прав, установленных путем применения технических средств защиты) на правонарушителя возлагаются меры гражданско-правовой ответственности (возмещение убытков или выплата компенсации)...»[14].

Так, коммерческие организации, создающие специальные площадки, аккумулирующие объекты смежных прав для их продвижения в гражданском обороте, самостоятельно предпринимают шаги, способствующие снижению количества нарушений субъективных прав правообладателей.

В частности, известный медиасервис «YOUTUBE» на своей платформе использует специальную программу, которая не позволяет использовать запрещенный контент.

Суть ее работы сводится к тому, что создатели видео могут загружать только те видеоролики, которые они создали сами или для которых у них есть разрешение на использование[50].



Тогда как нельзя без соответствующего разрешения публиковать или добавлять в свои видеоролики материал, если права на него принадлежат другому лицу, и право на его использование от такого лица получено не было.

Такие видеоролики будут автоматически заблокированы, либо по требованию правообладателей, либо с помощью функции, содержащейся в специальной программе, которая по отображению звуков, идентифицирующих объект интеллектуальной собственности, оповещает правообладателя, а также лицо, загрузившее видеоролик, о том, что его видеоролик содержит запрещенный к использованию материал.

В этом случае, необходимо будет предоставить документы, удостоверяющие возможность использования такого материала в составе видеоролика, либо обратиться к правообладателю, чтобы он направил уведомление, допускающее использование принадлежащих ему прав.

Как следует из разъяснений, содержащихся в Постановлении № 10, «...использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта является самостоятельным способом, входящим в состав исключительного права...»[33].

Знак правовой охраны смежных прав изготовителя фонограммы и исполнителя маркируемый латинской буквы «P» происходит от английского слова «phonorecord», что означает «звукозапись», и впервые был введен Римской конвенцией для информативного значения [23].

Как разъясняет Еременко В.И. «... по российскому законодательству проставление указанного знака носит диспозитивный характер и не служит расширению объема предоставляемых смежных прав...». [18].

Вместе с тем, такой знак правовой охраны повсеместно используется на современных «стримминговых» площадках, таких как: «APPLE MUSIC, SPOTIFY», «Яндекс музыка» и других, для идентификация правообладателя

записи исполнения, доставленной на площадку, с которой осуществляется ее прослушивание потребителем.

Стоит отметить, что использование знака правовой охраны позволяет идентифицировать производителя фонограммы, с которым в последующем можно заключить соглашение об использовании принадлежащего ему объекта смежных прав на оговоренных условиях, а в случае предъявления кем-либо требований за незаконное использование произведения в составе фонограммы, а также исполнения, расположенных на «стримминговом» сервисе, обратиться к лицу, идентифицирующему себя таким образом, за разъяснениями относительно наличия у него соответствующих прав.

При этом использование такого знака правовой охраны, служит предупреждением для потенциального нарушителя соответствующего исключительного права, к которому могут быть применены в последующем предусмотренные законом меры ответственности, установленные ст. 12, 15, 1064, 1250, 1252, 1253 и 1311 ГК РФ [10-14].

Таким образом, мы видим, что с одной стороны, средствами защиты могут выступать специальные электронные программы, позволяющие выявлять нарушение исключительных прав правообладателей объектов смежных прав на стадии начала их использования, тогда как с другой стороны, общепризнанный знак правовой охраны, позволяет идентифицировать действительного правообладателя соответствующего объекта интеллектуальной собственности, и таким образом, предупредить возможное нарушение его прав и охраняемых законом интересов.

Помимо этого, в качестве средства защиты смежных прав и охраняемых законом интересов, используется судебная защита путем предъявления искового заявления.

Согласно статье 1248 ГК РФ «...споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются, по общему правилу, судом...»[14, 33].

Еще средством защиты смежных прав и охраняемых законом интересов, может являться административное производство.

В соответствии с пунктом 2 ст. 1248 ГК РФ «...предусматриваются случаи защиты интеллектуальных прав в административном (внесудебном) порядке...»[14, 33].

При этом, административный порядок защиты нарушенных смежных прав, может предшествовать последующему обращению в судебном порядке за защитой охраняемых законом интересов правообладателей объектов смежных прав.

В частности, при обращении с заявлением в порядке ст. 7.12 КоАП РФ и установлении уполномоченным органом соответствующих обстоятельств, в рамках административного производства судом к нарушителю могут быть применены санкции, предусмотренные названной статьей[46].

При этом данные обстоятельства могут иметь преюдициальное значение при рассмотрении дела в гражданском производстве, и к этому же нарушителю правообладателем могут быть применены иные способов защиты своих прав.

### 3.3 Способы защиты смежных прав

Под способами защиты субъективных смежных прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление нарушенных смежных прав.

В силу ст. 1250 ГК РФ, «...интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными ГК РФ, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права...» [14].

При этом в зависимости от обстоятельств, выделяют два основных способа защиты смежных прав;

- путем подачи искового заявления в суд,
- путем обращения в органы исполнительной власти.

В первом случае, защита смежных прав происходит способами, предусмотренными ст. 12 ГК РФ с учетом особенностей, установленных в части четвертой ГК РФ.

При этом «...способы защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом (пункт 2 ст. 1250 ГК РФ).

Меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав подлежат применению при наличии вины нарушителя, если иное не установлено ГК РФ. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим интеллектуальные права...»[14].

В ст. 1251 ГК РФ указано «...в случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется, в частности, путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении...» [14].

Можно подытожить, что под способами защиты смежных прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление нарушенных прав и применение к нарушителю мер ответственности, а защита смежных прав – это совокупность мер, направленных на восстановление нарушенных прав и охраняемых законом интересов.

Основная часть гражданско-правовых споров связанных с защитой смежных прав рассматривается судами общей юрисдикции и арбитражным судом в зависимости от их правомочности.

Эти судебные инстанции разрешают споры, относящиеся к нарушениям исключительных прав правообладателей, в том числе в связи с ненадлежащим исполнением ими своих обязательств в рамках заключаемых договоров.

Как разъяснено в пункте 3 Постановления № 10, «...в соответствии с положениями части 3 статьи 22 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации суды общей юрисдикции рассматривают дела, связанные с применением части четвертой ГК РФ, за исключением случаев, когда дела этой категории в соответствии с федеральным конституционным законом и федеральными законами рассматриваются арбитражными судами...»[33].

При нарушении исключительных смежных прав «судом может быть наложен арест на контрафактные экземпляры до рассмотрения дела по существу, а в последующем эти экземпляры могут быть изъяты и уничтожены по решению суда без выплаты нарушителю какой-либо компенсации, в том числе за его счет (статьи 1252 и 1312 ГК РФ)...»[14].

Субъект смежных прав, или иной обладатель исключительных прав на объекты смежных прав, «...вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации от 10 000 до

5 000 000 рублей за каждый факт нарушения, а также двукратный размер стоимости экземпляров объектов смежных прав либо двукратный размер стоимости прав на использование объектов смежных прав, если их использование осуществлялось незаконно, а также если была искажена или удалена информация, которая идентифицирует объект смежных прав или правообладателя (статьи 1310, 1311 ГК РФ)» [14].

Следует также привести некоторые выдержки из правовой позиции высшего суда, согласно которой, истец, заявляя свое требование о взыскании компенсации в размере от 10000 до 5000000 рублей, должен обосновать ее размер, за исключением требования о взыскании минимально указанной суммы такой компенсации за один факт нарушения (незаконного использования).

При этом субъект смежных прав, не будучи обладателем исключительного права на момент его нарушения, не может требовать взыскания компенсации за нарушение этого исключительного права [33].

Как верно поясняет Еременко В.И. «...кроме упомянутых выше статей при анализе вопросов ответственности за нарушение исключительного права на объект смежных прав следует принимать во внимание общие нормы гражданского права (а именно статьи 12, 15, 1064, 1250, 1252, 1253 ГК РФ)...». [18].

Автор или иной обладатель права «...вправе требовать признания его права от лица отрицающего или иным образом не признающего право, нарушая тем самым интересы правообладателя; пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, от лица, совершающего такие действия или осуществляющего необходимые приготовления к ним, а также от иных лиц, которые могут пресечь такие действия; возмещения убытков от лица, неправомерно использовавшего объект смежных прав; изъятия контрафактного товара; публикации решения суда о допущенном нарушении (ст. 1252 ГК РФ)...»[14].

Практика право применения указанных способов защиты смежных прав регулируется Постановлением № 10, а также Обзором [30, 33].

При этом указанный перечень способов гражданско-правовых способов защиты прав, не является исчерпывающим, и может осуществляться иными предусмотренными законом способами.

В частности, за нарушение исключительных прав, предусмотрена административная ответственность.

Защита смежных прав таким способом осуществляется через обращения в органы исполнительной власти.

Процедура рассмотрения такого заявления подразумевает проверку тех обстоятельств, о которых в нем сообщается, и в случае выявления нарушений, ответственность за которые установлена действующим законодательством, к такому лицу могут быть применены меры соответствующей ответственности.

За нарушение диспозиции ст. 14.5 «Закона о защите конкуренции», антимонопольный орган может выдать обязательные для исполнения предписания, а также привлечь к ответственности за недобросовестную конкуренцию, «...путем наложения административного штрафа в размере от двенадцати тысяч до пятисот тысяч рублей, а также если недобросовестная конкуренция, выразилась во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, то вместо штрафа может грозить дисквалификация на срок до трех лет, что означает невозможность осуществлять предпринимательскую деятельность, а также замещать определенные должности в течение указанного времени...»[43].

Для нарушителя может наступать и уголовная ответственность, например «...за незаконное использование объектов смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, может грозить либо штраф до двухсот тысяч рублей, либо

обязательные работы на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительные работы на срок до двух лет, либо принудительные работы на срок до двух лет, либо лишение свободы на срок до двух лет...»[42].

Таким образом, как мне видится, авторы верно указывают на то, что «...нарушение смежных прав представляет собой неправомерное вмешательство любого лица в охраняемую правом сферу имущественных и личных неимущественных интересов правообладателя в отношении объектов интеллектуальной собственности. Соответственно, использование термина «защита смежных прав» подразумевает возможность реализации правообладателем вышеуказанного механизма в случае нарушения принадлежащих ему смежных прав...»[32].

Поскольку данный правовой институт смежных прав регламентирует процесс интеллектуального творчества, а защита помогает обеспечить поддержку и развитие его в интересах правообладателей и общественности в целом, как мне видится, вышеизложенные меры ответственности, предусмотренные за нарушение прав на интеллектуальную собственность, были верно установлены законодателем, так как являются неотъемлемой частью института права собственности.



## Заключение

В ходе рассмотрения темы «объекты смежных прав» мы пришли к выводу, что записи исполнительского искусства коммерциализировались только в XX веке, это стало индустрией развлечения и досуга, и по этой причине законодатели западных стран решили охранять права своих исполнителей, изготовителей фонограмм и несущих сигналов теле- и радиокompаний не с помощью института авторского права, а с помощью сходного с ним института смежных прав.

При исследовании было установлено, что вместе с охраной прав авторов произведений науки, литературы, искусства, действующее законодательство РФ признает и охраняет права исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания, в том числе на международном уровне, и на национальном, права изготовителей баз данных, а также публикаторов произведений, перешедших в общественное достояние.

В данной работе была изучена история развития законодательства в области смежных прав, действующее законодательство Российской Федерации, а также международные соглашения Российской Федерации в данной области. Были изучены виды, роль и значение субъектов и объектов смежных прав в структуре интеллектуальной собственности, а также их соотношение с объектами авторских прав. Было проанализировано правовое регулирование в области смежных прав. В частности были изучены способы использования объектов смежных прав, в том числе при условии соблюдения прав авторов или иных правообладателей, было исследовано, каким образом осуществляется распоряжение смежными правами на примере различных видов гражданско-правовых договоров, а также виды личных неимущественных прав и в каких случаях необходимо их соблюдать. Кроме того, было определено, какими способами и средствами возможно осуществлять защиту личных неимущественных и имущественных смежных

прав, и какие бывают меры ответственности за незаконное использование объектов смежных прав.

Помимо этого, были проанализированы международно-правовые акты, ратифицированные на территории Российской Федерации, нормативно-правовые акты Российской Федерации, как действующие, так и утратившие свою силу в настоящий момент; нормы гражданского, процессуального и иных отраслей российского права; разъяснения суда высшей судебной инстанции о правоприменительной практике норм, касающихся правового регулирования в области смежных прав; научные публикации российских авторов по исследуемым вопросам интеллектуальной собственности в области смежных прав.

Проведя анализ трудов известных юристов, выполнив цель и задачи исследования, можно сделать вывод, что смежные права тесно связаны с авторскими правами. Многие объекты смежных прав делают объекты авторского права доступными для восприятия третьими лицами, что обуславливает определение объема смежных прав с учетом объема авторских прав во избежание возможных коллизий.

Можно сказать, что охрана прав и законных интересов конкретных физических и юридических лиц (субъектов смежных прав) на вышеперечисленные объекты интеллектуальной собственности способствует их развитию в гражданском обороте, а признание за субъектами определенных гражданских прав, дает им возможность выбора способа и средства защиты личных неимущественных прав и исключительных прав, а также способа распоряжения исключительным правом.

Вместе с этим, хотелось бы обратить внимание на то обстоятельство, что в интеллектуальной собственности, а именно в пункте 1 ст. 1225 ГК РФ, содержится закрытый перечень результатов интеллектуальной деятельности.

Не все объекты смежных прав могут быть признаны результатом интеллектуальной деятельности, поскольку если исполнения артистов-

исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей могут являться результатами творческой деятельности, то деятельность изготовителей фонограммы, организации эфирного и кабельного вещания, изготовителей баз данных, а также публикаторов произведений, перешедших в общественное достояние, в значительной части имеет административно-организационную и техническую составляющую.

Полагаю целесообразным упомянуть право изготовителя фонограммы наряду с правом автора производного произведения, во избежание недопонимания, каким образом ограничиваются пределы исключительного права автора произведения, давшего согласие на его использование путем переработки.

Также предлагаю техническое решение по охране объектов смежных прав согласно ст. 1304. п. 3 предусмотрены условия предоставления на территории России правовой охраны некоторым объектам смежных прав в соответствии с международными договорами Российской Федерации. Охрана осуществляется в отношении исполнений, фонограмм, эфирного и кабельного вещания, не перешедших в общественное достояние в стране их происхождения вследствие истечения установленного в такой стране срока.

Так же согласно ст.ст. 1299, 1309 ГК РФ существуют «Технические средства защиты смежных прав».

Предлагаю внести дополнения в Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» в виде статьи «Внесудебные меры по прекращению нарушения нарушений авторских или смежных прав» где для отслеживании нарушения авторских и смежных прав будет использовано серверное программное обеспечение (аппаратно-программный комплекс).

Так для отслеживания незаконного тиражирования копий и незаконного использования объектов авторского права, могут быть внедрены и активно использоваться интеллектуальные программы контроля

электронной информации в компьютерных сетях, как инструменты охраны авторских и смежных прав;

Поисковые Boot или "веб-пауки" выполняющие для заинтересанта информационно-аналитическую работу, эти программы осуществляют сбор текстовых, графических, аудио-видеофайлов, также, ссылочные и другие программы в сети интернет.

1) Spider (паук) браузеро-подобная программа, скачивающая веб-страницы.

2) Crawler (краулер, «путешествующий» паук) – это программа, проходящая автоматически по всем ссылкам, которые найдены на странице.

3) Indexer (индексатор) – это программа, анализирующая веб-страницы, скачанные пауками. Анализ страниц сайта для их индексации.

4) Search engine resultsengine (система выдачи результатов) – это программа, которая занимается извлечением из базы данных проиндексированных страниц, согласно поисковому запросу, например:

- наличие знака охраны смежных прав помещающийся на каждом оригинале фонограммы,

-изготовление копии непосредственно с оригинальной фонограммы и включающая все звуки или часть звуков либо их отображения, в цифровой форме, для данного вида поиска и анализа может использоваться серверное программное обеспечение «Трал X» - предназначенное для проведения автоматического голосового поиска (идентификации) целевого диктора по образцу речи в потоке поступающих звуковых файлов в режиме реального времени.

В настоящее время активно развивается цифровое искусство становится все популярнее, на интернет площадках в браузерах позиционируются программы работающие на так называемых нейросетях, их еще называют искусственный интеллект, многие программисты переходят в виртуальное пространство и начинают зарабатывать на этом деньги,

появился новый вид творчества «цифровое искусство как объект авторского права». Искусственный интеллект самостоятельно создающий (генерирующий на основе заложенной исходной информации) художественные или музыкальные произведения способен и самостоятельно отслеживать в сети интернет и нарушение своих авторских прав, в зависимости от поставленных ему задач.

Имеющиеся в выпускной работе положения, выводы и рекомендации направлены на дополнение гражданского законодательства в сфере авторских и смежных прав с целью улучшения его эффективности.

Думаю, что полученные в процессе исследования результаты и основанные на них выводы могут быть полезны в процессе дальнейшего изучения гражданского законодательства в области смежных прав и практики его применения, повышения эффективности деятельности государственных организаций, судебной защиты прав и законных интересов правообладателей.

## Список используемой литературы и используемых источников

- 1.Абдулхакова Е.М. Коллективное управление авторскими и смежными правами: Учебное пособие. - М.: Изд-во МГОУ, 2007.
- 2.Авторские и смежные с ними права: постатейный комментарий 70-71 главы Гражданского кодекса Российской Федерации /Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2010.
- 3.Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (принята в Берне в 1886 году).
- 4.Бузова Н.В. Ограничения авторского права и смежных прав: // Журнал Суда по интеллектуальным правам. 2019. № 23.
- 5.Бузова Н.В. Международно-правовое регулирование отношений, связанных с объектами смежных прав: современное состояние и перспективы: статья. Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения 2020, № 3.
- 6.Беспалов Ю.Ф. Объекты авторского права и смежных прав и их правовой режим по гражданскому законодательству РФ: монография. Издательство: Проспект 2022.
- 7.Ворожевич А.С. Границы и пределы осуществления авторских и смежных прав: монография. Москва. Статут. 2020.
8. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. - М.: Экзамен, 2005.
9. Гаврилов Э.П. Перевод и иная переработка произведения // Патенты и лицензии. 2015. № 2.
10. Гринь Е.С. Модель интеллектуальных прав на сложные объекты // Судья. 2014. № 3. С. 35 - 37.
- 11.Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 21.10.1994 № 51-ФЗ.
- 12.Гражданский кодекс Российской Федерации: часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ.

13.Гражданский кодекс Российской Федерации: часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ.

14.Гражданский кодекс Российской Федерации: часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ.

15.Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964 года)//Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24.

16. Дедова Е.А. Понятие и развитие правового регулирования смежных прав. // Законодательство. – 2006. - № 11. – С. 67

17.«Договор Всемирной организации по интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам» от 20 декабря 1996 г. // Принят Дипломатической конференцией 20 декабря 1996 г. – Ст. 2.

18.Еременко В.И. О правовой охране смежных прав в Российской Федерации // Законодательство и экономика. 2012. № 2. С. 30 - 55.

19.Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 № 5351-1.

20.Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»

21.Закон Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124/1 «О средствах массовой информации»

22. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года.

23.Конвенция об охране интересов исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция) 1961 года.

24.Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (Брюссельская конвенция) 1974 года.

25. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Женевская конвенция) 1971 года.

26. Канатов Т.К.: научная статья по теме: «Классификация объектов авторского права и смежных прав как процесс унификации и гармонизации

законодательства стран ЕАЭС» / Matters of Russian and International Law. 2018, Vol. 8, Is. 12A.

27. Липщик Д. Указ. соч. С. 304; Канторович Я.А. Указ. соч. С. 199, 220 «Об использовании конструкции договора об отчуждении исключительного права в мультимедийном продукте» см.: Котенко Е.С. Авторские права на мультимедийный продукт: Монография. М.: Проспект, 2013;

28. Липщик Д. Авторское право и смежные права. Пер. с фр. / Предисл. М. Федотова. М., 2002. С. 704.

29. Музыкальная энциклопедия / Под ред. Ю.В. Келдыша. М.: Сов. энциклопедия, Сов. композитор, 1973 – 1982

30. Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015.

31. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик, утвержденные Верховным Советом СССР 31.05.1991 № 2211-1.

32. Право интеллектуальной собственности: Учебник / Е.С. Гринь, В.О. Калятин, С.В. Михайлов и др.; под общ. ред. Л.А. Новоселовой. М.: Статут, 2017. Т. 2: Авторское право.

33. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

34. Постановление Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 992 «Об утверждении Положения о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами».

35. Постановление Правительства Российской Федерации от 14.10.2010 № 829 «О вознаграждении за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях».



36. Постановление Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 988 «Об утверждении Правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях».

37. Правила оформления заявки на государственную регистрацию программы для электронных вычислительных машин или базы данных, утвержденными приказом Минэкономразвития России от 05.04.2016 № 211.

38. Соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности от 06.03.1998 года «Консультант Плюс».

39. Приказ Минкультуры России от 19 февраля 2008 года № 30 «О Типовом уставе аккредитованной организации по управлению правами на коллективной основе».

40. Соглашение стран СНГ от 24.09.1993 года «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав»//Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ «Содружество». - 1993.

41. Таможенный кодекс Евразийского экономического союза от 04.09.2018 № 289-ФЗ .

42. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 года № 63

43. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

44. Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

45. Федеральный закон от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации».

46. Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях».

47. Чурилов А.Ю. Правовое регулирование интеллектуальной собственности и новых технологий: вызовы XXI века: монография. М.: Юстицинформ, 2020.

48. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995.

48. Щербак Н.В. Экзистенциальные особенности гражданско-правового режима объектов авторского права и смежных прав: статья. «Вестник гражданского права», 2021, № 6.