

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

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему: «Договоры на создание объектов авторского права»

Студент

И.Д. Андреева

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

канд. полит. наук, Д.С. Горелик

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

Тольятти 2022

## Аннотация

К выпускной квалификационной работе на тему: «Договоры на создание объектов авторского права».

Ключевые слова: договор авторского заказа, авторское право, автор, услуги издательства, объекты авторских прав.

Объект исследования – правоотношения в сфере создания объектов авторского права на договорной основе.

Предмет исследования – правовые нормы, регулирующие создание объектов авторского права на договорной основе.

Цель исследования - анализ содержания договора на создание объектов авторского права и его места в системе гражданских правоотношений.

Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав, списка использованной литературы и заключения.

В введении обозначены объект, предмет, цель, задачи, методы, а также актуальность и нормативно-правовая база исследования.

Первая глава раскрывает место авторского права в системе гражданско-правового регулирования путем рассмотрения понятия, объектов и субъектов авторского права и договора как способа защиты авторских прав.

Во второй главе обозначена правовая основа договора на создание объектов авторского права: его практического значения, основные положения, а также ответственность за его нарушение.

В третьей главе рассмотрено практическое значение договора авторского заказа – необходимость закрепления добросовестного выполнения автором задания заказчика и защиты авторских прав сторон, а также рассмотрены проблемы в действующем законодательстве в сфере авторского права, связанные с договором авторского заказа.

В заключении представлены пути решения проблем, выявленных в ходе исследования по выбранной теме выпускной квалификационной работы, а также сделаны обобщающие выводы.

## Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Авторское право в системе гражданско-правового регулирования... 6	6
1.1 Понятие, объекты и правовое положение субъектов авторского права.....	6
1.2 Результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые авторским правом.....	10
1.3 Договор как гражданско-правовой способ защиты авторских прав.....	18
Глава 2 Правовая основа договоров на создание объектов авторского права.....	24
2.1 Договоры на создание объектов авторского права как гражданско-правовая сделка.....	24
2.2 Основные положения договоров на создание объектов авторского права.....	30
2.3 Ответственность сторон за нарушение условий договоров на создание объектов авторского права .....	36
Глава 3 Практическое значение договоров на создание объектов авторского права.....	48
3.1 Принцип добросовестного выполнения авторского задания....	48
3.2 Способы защиты авторских прав при выполнении авторского задания.....	50
3.3 Проблематика применения норм гражданского законодательства к договорам на создание объектов авторского права и пути ее решения.....	52
Заключение.....	57
Список используемой литературы и используемых источников.....	59

## **Введение**

Гражданские правоотношения являются неотъемлемой частью общественных отношений, регулируемых нормами гражданского права. Они выступают гарантом регулирования имущественных и личных неимущественных отношений, которые не только связаны с ними, но и возникают между их субъектами.

Неотъемлемой частью жизни общества является творческое самовыражение, в связи с чем в гражданском праве выделяется отдельный институт – авторское право.

Как и в любых гражданских правоотношениях, авторское право не только регулируется нормами гражданского законодательства, но и оформляется с помощью договоров, которые позволяют авторам произведений закрепить за собой статус владельца, а также гарантировать их защищенность произведений от нелегального распространения и копирования.

Разновидностью договоров в сфере авторского права является договор на создание объектов авторского права, который в связи с развитием технологий и обменом информацией с применением дистанционных технологий становится наиболее востребованным, что в свою очередь, помогает авторам найти своего заказчика независимо от его территориального расположения.

Этим обуславливается актуальность выбранной темы выпускной квалификационной работы, так как необходимо иметь четкое представление о понятии договора на создание объектов авторского права, его содержании и последствиях применения такого договора как для заказчика, так и для исполнителя такого заказа.

Целью выпускной квалификационной работы является рассмотрение договора на создание объектов авторского права с точки зрения его содержания и практического применения в рамках гражданских правоотношений.

Для достижения цели исследования необходимо решить следующие задачи:

- обозначить место договора на создание объектов авторского права в системе гражданских правоотношений;
- рассмотреть основные положения договора на создание объектов авторского права, необходимые для его практического применения;
- выделить наиболее значимые проблемы, возникающие в процессе применения норм гражданского законодательства к договорам на создание объектов авторского права.

Объектом исследования выпускной квалификационной работы являются общественные отношения, возникающие по поводу создания объектов авторского права на договорной основе.

Предмет выпускной квалификационной работы составляют правовые нормы, регулирующие создание объектов авторского права на договорной основе.

Теоретическую базу выпускной квалификационной работы составляют труды А.И. Гамола, О.К. Котеневой, В.В. Лихолетова, О.В. Черкасовой и других авторов, а также методические рекомендации по составлению договоров и государственные стандарты по оформлению печатной продукции.

К методам, использованным для написания выпускной квалификационной работы относятся: анализ и синтез научной литературы и законодательства РФ, формально-логический метод, а также системный анализ.

Нормативную основу ВКР составляет Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ (часть первая), Гражданский кодекс РФ (часть четвертая), Кодекс об административных правонарушениях РФ, а также Уголовный кодекс РФ.

Структура выпускной квалификационной работы включает в себя введение, три главы, разделенные на параграфы, заключение и список использованной литературы.

# **Глава 1 Авторское право в системе гражданско-правового регулирования**

## **1.1 Понятие, объекты и правовое положение субъектов авторского права**

Систему гражданских правоотношений составляет связь таких ее элементов как:

– субъекты гражданских правоотношений – юридические и физические лица, а также публично-правовые образования;

– объекты гражданских правоотношений – это как материальные, так и нематериальные блага, по поводу которых возникают гражданско-правовые отношения, например, вещи, деньги, интеллектуальная собственность;

– права и обязанности субъектов гражданских правоотношений, которые составляют содержание правоотношения [11, с. 17].

В данном пункте выпускной квалификационной работы (далее – ВКР) будет рассмотрен объект гражданских правоотношений, именуемый авторским правом.

Авторское право – это система норм, направленных на регулирование правоотношений, связанных с созданием, использованием, распоряжением и защитой произведений науки, литературы и искусства [37, с. 34].

Нормы авторского права закреплены в Главе 70 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) и содержат интеллектуальные права, принадлежащие конкретному лицу, а именно:

– исключительное право на произведение, которое в соответствии со статьей 1270 ГК РФ заключается в наличии у автора права использовать свое произведение любым не противоречащим закону способом, а также распоряжаться исключительным правом на свое произведение, в том числе путем разрешения или запрета на использование произведения или любой его части;

– право авторства и право автора на имя, регулируемое статьей 1265 ГК РФ, согласно которой: «право авторства право признаваться автором произведения и право автора на имя - право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен»;

– право на неприкосновенность произведения и на защиту произведения от искажений регулируется статьей 1266 ГК РФ. Данное право автора реализуется тем, что: «не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения»;

– право на обнародование произведения, которое закреплено в статье 1268 ГК РФ и гласит, что: «автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом» [37, с. 34].

Чтобы законно реализовать авторские права в гражданских правоотношениях, необходимо иметь представление о тех объектах, на которые они распространяются. Объектами авторских прав в соответствии с пунктом 1 статьи 1255 ГК РФ являются: «произведения науки, литературы и искусства», которые подробно будут рассмотрены в следующем параграфе.

Не менее важным элементом в системе авторского права является правовое положение его субъектов. Основным субъектом авторского права является автор произведения науки, литературы или искусства, которым на

основании статьи 1257 ГК РФ: «признается гражданин, творческим трудом которого такое произведение создано». Если иное не доказано заинтересованными лицами, то автором произведения считается лицо, которое указано в качестве автора на оригинале или экземпляре такого произведения, либо иным способом, который в случае возникновения спора может позволить идентифицировать автора или иного правообладателя.

Важно отметить, что на основании статьи 1228 ГК РФ не признаются авторами произведения: «граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие, или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ».

Следующим субъектом авторских прав являются соавторы произведения, которыми в соответствии с пунктом 1 статьи 1258 ГК РФ: «признаются граждане, которые совместным творческим трудом создали неразрывное целое произведение или произведение, состоящее из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение». В данном случае, на основании пункта 4 статьи 1258 ГК РФ каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав. Если соглашением соавторов не предусмотрено иное, то при создании произведения в соавторстве на основании пункта 3 статьи 1229 ГК РФ: «распоряжение правом на результат интеллектуальной деятельности осуществляется соавторами совместно».

Также на основании статьи 1260 ГК РФ субъектами авторских прав признаются переводчики произведения, а также авторы иного производного произведения, созданного от оригинала путем его обработки, экранизации, аранжировки или иным не противоречащим закону способом, так как на основании данной статьи: «переводчику, а также автору иного производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки или



другого подобного произведения) принадлежат авторские права соответственно на осуществленные перевод и иную переработку другого (оригинального) произведения».

Кроме того, субъектами авторских прав являются составители сборников и авторы иного составного произведения, в частности авторы антологий, энциклопедий, интернет-сайтов или других подобных произведений. При этом авторские права на такие произведения будут действовать лишь в части осуществленных авторами подборов или составительства произведения [36, с. 35].

При этом переводчик, составитель либо иной автор производного или составного произведения реализует свои права, при условии соблюдения прав автора оригинального произведения.

Также субъектами авторских прав признаются наследники или иные правопреемники исключительного права на основании закрепленного в статье 1283 ГК РФ положения о том, что: «исключительное право на произведение переходит по наследству».

Стоит отметить, что важным условием осуществления авторских прав является достижение автором определенного возраста. В случае, если автор произведения не достиг возраста четырнадцати лет, его авторские права будут осуществлены его законными представителями, например, родителями или опекунами. В свою очередь, несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет в соответствии со статьей 26 ГК РФ, вправе: «осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности» самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей или попечителя [36, с. 36].

Таким образом, авторское право – это система норм, регулирующих правоотношения, связанные с созданием, использованием, распоряжением и защитой объектов авторского права его субъектами – авторами, соавторами, переводчиками, создателями производных от оригинала произведения

произведений, наследниками авторских прав на произведение, а также родителями или иными законными представителями (в случае, если автор не достиг возраста четырнадцати лет). Далее будут подробно рассмотрены объекты авторских прав.

## **1.2 Результаты интеллектуальной деятельности, охраняемые авторским правом**

Объектами авторских прав являются закрепленные в статье 1259 ГК РФ такие результаты интеллектуальной деятельности как:

– литературные произведения, к которым относятся произведения художественного, прикладного и публицистического характера – повести, романы, поэмы, дневники, письма, статьи в газетах и журналах. Кроме того, к литературным произведениям относятся пьесы, либретто, сценарии, а также произведения в области науки, в том числе диссертации, учебники, учебное и научно-практические пособия, словари, справочники и другие произведения научной направленности. Важно понимать, что произведения народного творчества не будут являться объектом авторских прав, так как их авторов невозможно установить;

– музыкальные произведения с текстом и без текста, выраженные в форме нотной записи, литературного текста или в любой другой объективной форме, которая дает основания для идентификации музыкального произведения;

– хореографические произведения и пантомимы, воплощенные в форме словесной записи, графического рисунка или фотоснимков танцевальных па;

– произведения изобразительного искусства, а именно: произведения живописи (картины на холстах, деревянных досках и других поверхностях); произведения скульптуры (выполненные в объемной форме произведения из твердых или пластичных материалов); произведения графики (рисунки и графические знаки, эскизы и наброски произведений живописи и иные

произведения изобразительного искусства), а также произведения дизайна, которые находят свое отражение в произведениях искусства, нацеленных на последующее переосмысленное применение их материального воплощения и графические рассказы и комиксы;

– произведения декоративно-прикладного искусства (предметы интерьера и украшения), сценографического искусства (декорации, театральные куклы и другое);

– произведения архитектуры (проекты зданий и сооружений, их схемы и другая проектная документация), произведения градостроительства (градостроительное зонирование для создания комфортной среды обитания и производства и их проектная документация), а также произведения садово-паркового искусства (материальное воплощение организации паркового пространства и композиций усадеб, дворцово-парковых ансамблей, мемориально-парковых зон и их проектная документация);

– фотографические произведения и произведения, полученные способом, аналогичным фотографии;

– географические, геологические и иные виды карт, планы, эскизы и пластические произведения, которые относятся к географии и иным наукам;

– программы для электронно-вычислительных машин, в том числе операционные системы и программные комплексы;

– сложные произведения – кинофильмы и иные аудиовизуальные произведения, театрально-зрелищные представления, мультимедийные продукты и базы данных (кроме сообщений о новостях дня, программ телепередач и других подобных сообщений о событиях и фактах, которые носят исключительно информационный характер);

– производные произведения - переводы, переработки, экранизации, аранжировки, пародии и другие;

– составные произведения - базы данных, антологии, интернет-сайты и другие;

– проекты официальных документов (кроме, официальных документов органов государственной власти и органов местного самоуправления, официальных международных документов и их официальных переводов);

– проекты символов и знаков (кроме государственных и муниципальных символов и знаков);

– иные произведения, которые на основании действующего законодательства можно отнести к произведениям литературы, науки и искусства [37, с. 37].

Перечисленный перечень объектов авторских прав подлежит правовой охране. При этом не имеет значения было обнародовано произведение или нет.

К обнародованным произведениями на основании подпункта 1 пункта 1 статьи 1256 ГК РФ относятся: «произведения, которые посредством осуществления определенных действий на территории РФ стали доступны публике» (публикация в сети интернет, выпуск тиража, публичное исполнение и другое). Необнародованные произведения – это произведения, которые находятся в какой-либо объективной форме (например, рукопись, рисунок, схема, звукозапись, видеозапись и другие формы, которые ранее нигде не были опубликованы) на территории РФ. Такие произведения будут признаны за авторами или их правопреемниками независимо от имеющегося у них гражданства.

Кроме того, правовая охрана предоставляется как обнародованным, так и необнародованным произведениям за пределами территории РФ и признается за авторами, являющимися гражданами РФ или их правопреемниками, а также за гражданами других государств или за лицами без гражданства в соответствии с международными договорами РФ.

Важное значение имеет то, что на основании пункта 7 статьи 1259 ГК РФ авторские права распространяются: «на часть произведения, на его название, на персонажей произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора».

При этом автор или иной правообладатель произведения может воспользоваться различными мерами защиты своих авторских прав. На основании пункта 4 статьи 1259 ГК РФ: «для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей», то есть автору нет необходимости регистрировать свое произведение или соблюдать какие-либо иные формальности. Достаточно лишь выражение такого произведения в любой объективной форме. Например, правообладатель может поместить на экземплярах произведения информацию о себе и о допущенных им условиях использования произведения [7, с. 401].

Важно отметить, что реализация авторских прав осуществляется на основании принадлежащих автору или иному правообладателю произведения исключительного права, которое заключается в наличии у гражданина или юридического лица, то есть правообладателя, права использовать результат интеллектуальной деятельности по своему усмотрению, но только в рамках действующего законодательства РФ.

К таким исключительным правам на основании статьи 1233 ГК РФ относятся следующие виды действий автора или иного правообладателя, направленных на защиту авторских прав:

– разрешение или запрет на использование другим лицам результата интеллектуальной деятельности, при этом отсутствие запрета на использование произведения не считается согласием автора или иного правообладателя на его использование другими лицами. Исключение составляют произведения, правообладателя которых невозможно установить (например, русские народные сказки). Стоит отметить, что нарушение запрета на использование произведения возлагает на правонарушителя ответственность, установленную не только гражданским законодательством, но и другими нормативно-правовыми актами (далее – НПА) РФ.

– совместное обладание исключительным правом, которое выражается в наличии у всех соавторов равных прав на произведение, либо в той мере,

которая установлена в соглашении о соавторстве. При наличии соглашения о соавторстве все взаимодействия между авторами такого произведения определяются в соответствии с положениями такого соглашения, при условии, что они не противоречат гражданскому законодательству РФ;

– использовать для обозначения принадлежности произведения правообладателю и принадлежащих ему исключительных прав на такое произведение знак охраны авторского права, который, в соответствии со статьей 1271 ГК РФ: «помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из латинской буквы «С», заключенной в окружность; имени или наименования правообладателя, а также года первого опубликованного произведения».

Например, ООО «Издательские решения» предоставляет услуги по печати тиража в соответствии с общими требованиями, установленными Национальным стандартом РФ ГОСТ Р 7.0.16-2014 СИБИБД к издательско-полиграфическому оформлению текстового блока книжных изданий и определяет критические дефекты экземпляров тиража изданий.

Одним из таких требований является наличие на второй странице напечатанного экземпляра книги в правом нижнем углу знака правообладателя, которым в соответствии с договором-офертой, заключенным между ООО «Издательские решения» (организация предоставляет услуги посредством онлайн-сервиса Ridero.ru) и пользователем онлайн-сервиса Ridero.ru является автор произведения, указанный пользователем. В соответствии с действующим законодательством, пользователь может указать не только свое имя, но и псевдоним, например: «© Вида Лагодина, 2018». При этом договор-оферта заключается с соблюдением всех требований законодательства РФ, что выражается в наличии обязательного условия о том, что пользователь указывает свои реальные паспортные данные и прочие реквизиты, необходимые для заключения совершения сделки, и несет ответственность за их достоверность, а также

гарантирует то, что не нарушает публикацией своего произведения, прав третьих лиц.

В свою очередь, ООО «Издательские решения» гарантирует сохранение прав правообладателя при заключении лицензионного договора, в случае размещения произведения в коммерческих целях в сети «Интернет», а также в случае размещения произведения в электронной, оптической и иной машиночитаемой форме, а также при распространении экземпляров произведения путем их продажи или иного отчуждения на материальных носителях. Данные права сохраняются за правообладателем и при заключении иных договоров, согласованных сторонами договора-оферты.

Важно отметить срок действия исключительного права на произведение, который установлен статьей 1281 ГК РФ и: «действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора». Кроме того, данная статья предусматривает срок действия исключительного права на произведение, созданное в соавторстве. В данном случае исключительное право на такое произведение будет действовать в течение всей жизни того автора, который пережил других соавторов, а также следующих семидесяти лет после его смерти, считая с первого января года, следующего за годом его смерти.

В случае, если объект авторских прав был обнародован под псевдонимом или анонимно исключительное право на такое произведение истекает через семьдесят лет, которые начинают свое исчисление с первого января года, следующего за годом, в течение которого такое произведение было правомерно обнародовано.

Также законодательно закреплен срок действия исключительного права в случае, если автор произведения раскроет свою личность или его личность не будет вызывать сомнений у общественности в течение семидесяти лет, считая с первого января года, следующего за годом обнародования произведения под псевдонимом или анонимно. В данном случае исключительное право будет действовать в течение всей жизни автора, а также

семидесяти лет после смерти автора, исчисление которых начинается с первого января года, следующего за годом его смерти.

Если произведение было обнародовано после смерти автора, срок исключительного права на произведение составляет семьдесят лет, которые начинаются с первого января года, следующего за годом его обнародования. Данное правило действует только в том случае, если произведение было обнародовано в течение семидесяти лет с момента смерти автора такого произведения.

Стоит отметить, что для авторов, которые были репрессированы и посмертно реабилитированы, а также для авторов, которые работали во время Великой Отечественной войны или участвовали в ней законодательно закреплён особый порядок течения срока исключительного права.

Для репрессированных и посмертно реабилитированных авторов общий срок действия исключительного права необходимо продлить и исчислять его с первого января года, следующего за годом реабилитации автора произведения. Для авторов, которые работали во время Великой Отечественной войны или участвовали в ней, общий срок действия исключительного права должен быть увеличен на четыре года.

На объекты авторских прав распространяются гражданско-правовые способы защиты, то есть возмещение имущественного ущерба автору или иному правообладателю в соответствии с перечнем способов защиты гражданских прав, указанных в статье 12 ГК РФ, в частности, к таким способам относятся: признание права, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда, прекращение или изменение правоотношения и другие способы.

Так как личные неимущественные права подлежат защите независимо от вины правонарушителя, перед публикацией произведения, например, в издательствах, его сотрудники проводят проверку, именуемую «модерация», на предмет соответствия публикуемого правообладателем произведения действующему законодательству, после чего устанавливается возрастное



ограничение для лиц, по достижении которого они могут получить доступ к публикуемому произведению. Данная проверка производится на основании Федерального закона от 29.12.2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью» (далее – Федеральный закон № 436-ФЗ). В частности, в соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона № 436-ФЗ к такой информации относится:

– информация, способная побудить детей к совершению действий, представляющих угрозу своей жизни и (или) своему здоровью, либо жизни и здоровью иных лиц, либо информация, направленная на склонение или иное вовлечение детей в совершение таких действий;

– информация, которая способна вызвать у детей желание употребить наркотические средства, психотропные и (или) одурманивающие вещества, табачные изделия, алкогольную и спиртосодержащую продукцию, принять участие в азартных играх, заниматься проституцией, бродяжничеством или попрошайничеством;

– информация, обосновывающая или оправдывающая допустимость насилия и (или) жестокости либо побуждающая осуществлять насильственные действия по отношению к людям или животным, а также содержащая изображение или описание сексуального насилия или содержащая информацию порнографического характера;

– информация, отрицающая семейные ценности, пропагандирующая нетрадиционные сексуальные отношения и формирующие неуважение к родителям и (или) другим членам семьи;

– информация, содержащая нецензурную брань;

– иная информация, содержащая в себе какую-либо личную информацию о несовершеннолетнем, которая может поставить под угрозу его жизнь, физическое или психическое здоровье.

В зависимости от той информации, которая содержится в произведении на основании части 3 статьи 6 Федерального закона № 436-ФЗ после модерации произведения, ему присваивается одна из пяти возрастных

классификаций. Данная классификация выражается путем обозначения на печатном издании, изображении, ином материальном или цифровом носителе символа 0+, 6+, 12+, 16+, 18+ в зависимости от того к какой квалификации возрастного ограничения на основании Федерального закона № 436-ФЗ попадает объект авторских прав.

Кроме того, модерация произведений проводится для установления отсутствия нарушений прав третьих лиц из базы данных, доступной системе издательства или иного правообладателя, который собирается опубликовать произведение. В случае обнаружения совпадений издательство должно отказаться от публикации произведения, тем самым препятствуя нарушению авторских прав третьих лиц. Стоит отметить, что в соответствии с действующим законодательством на требования о защите личных неимущественных прав не распространяются сроки исковой давности.

Кроме того, рукопись публикуемого произведения в издательствах проходит проверку на антиплагиат, которая позволяет стабилизировать ситуацию с неправомерным заимствованием чужих текстов и других объектов авторского права, доступных в сети «Интернет» [16, с. 21].

Таким образом, перечень объектов авторского права закреплен в статье 1259 ГК РФ, а их правовая охрана обеспечивается действующим законодательством путем обеспечения закрепления за автором результата интеллектуальной деятельности сохранности и защиты его авторских прав, указанных в ГК РФ. Далее будут рассмотрены способы защиты авторских прав в рамках гражданских правоотношений.

### **1.3 Договор как гражданско-правовой способ защиты авторских прав**

Пункт 1 статьи 420 ГК РФ закрепляет понятие договора, а именно то, что договором является: «соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей».

Договор призван в качестве уникального средства гражданских правоотношений, так как именно он способен удовлетворить интерес каждой стороны такого соглашения посредством удовлетворения интереса другой стороны, что становится причиной общего интереса сторон не только в заключении договора, но и в его надлежащем исполнении.

Именно взаимная заинтересованность сторон договора обеспечивает организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте, которых не всегда возможно добиться с помощью самых жестких административно-правовых мер [2, с. 289].

Также договоры в гражданском праве заключаются для обеспечения устойчивости, стабильности и определенности имущественных и личных неимущественных отношений в таких ключевых сферах общества как положение личности, собственность, гражданский оборот и другие на началах диалога, согласия, а также воли сторон, которая должна быть взаимно согласована [8, с. 154].

Кроме того, статьей 422 ГК РФ установлено условие о том, что: «договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения», а также то, что: «если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров».

Правоотношения в сфере интеллектуальной собственности также оформляются посредством договоров. Данный тип правоотношений в гражданском праве является личными неимущественными отношениями, связанными с имущественными, то есть такими отношениями, которые возникают по поводу создания и использования объектов интеллектуальной собственности, так как в результате создания объектов интеллектуальной

собственности у их автора возникают неимущественные права. Например, у автора литературного произведения в соответствии с действующим законодательством РФ возникает право авторства – право признаваться автором созданного произведения [15, с. 10].

В свою очередь, неимущественные права, полученные автором, являются основанием для возникновения у него имущественных прав, которые заключаются в праве на распространение экземпляров произведения, праве на вознаграждение и на иные права, связанные с владением и распоряжением интеллектуальной собственностью в рамках действующего законодательства РФ.

После возникновения у автора или иного правообладателя произведения авторских прав, он вправе использовать для распоряжения ими любую не запрещенную законом форму договора, к которой будут применяться общие положения ГК РФ об обязательствах и о договоре [22, с. 57].

В частности, общие положения об обязательстве вытекают из его определения, закрепленного в пункте 1 статьи 307 ГК РФ. А именно то, что: «в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности».

В отношении обязательств пункт 3 статьи 307 ГК РФ закрепляет необходимость сторон соглашения: «при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию».

Также к договорам на основании пункта 2 статьи 420 ГК РФ применяются положения о сделках. В частности, статья 153 ГК РФ устанавливает юридическую основу сделки, которой является: «действия

граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей»

Договорные обязательства в сфере авторского права оформляются с помощью таких договоров как:

- договор об отчуждении исключительного права на произведение;
- лицензионный договор о предоставлении права использования произведения;
- договор авторского заказа;
- иные договоры, связанные с распоряжением авторского права.

Первым видом договоров в сфере авторского права, который будет рассмотрен в данном параграфе, является договор об отчуждении исключительного права на произведение. Понятие договора об отчуждении исключительного права на произведение закреплено в статье 1285 ГК РФ и определяет, что «по договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права».

Предметом данного соглашения является исключительное право на произведение, которое в ходе осуществления сделки полностью переходит к правообладателю. Исключением перехода являются неотчуждаемые права автора – право авторства, право доступа и право следствия. При этом предмет договора об отчуждении исключительного права на произведения обязательно должен быть конкретизирован путем указания фактов, которые помогут идентифицировать объект авторского права, в отношении которого заключается такой договор. Например, жанр произведения литературы, описание произведения искусства, описание героев произведения, количество страниц и иные опознавательные факты.

Субъектами соглашения об отчуждении исключительного права на произведение с одной стороны является правообладатель – физическое или юридическое лицо, передающее исключительное право по договору, а с

другой стороны – приобретатель, которым так же может быть физическое или юридическое лицо, приобретающее исключительное право на произведение. Из субъективного состава договора об отчуждении исключительного права можно сделать вывод о том, что такой договор является двусторонним и обязывающим, так как в нем имеются как права, так и обязанности для каждой из сторон.

Важно отметить, что форма договора об отчуждении исключительного права на произведение должна быть письменной, иначе такая сделка будет признана ничтожной.

По общему правилу договор об отчуждении исключительного права на произведение является возмездным, что предполагает вознаграждение правообладателю. Стоит отметить, что законодательством РФ не запрещается заключение такого договора на безвозмездной основе. В таком случае договор необходимо заключать аналогично договору дарения в соответствии со статьей 572 ГК РФ, на основании чего договором дарения будет признана сделка, по которой: «одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом». Обещание безвозмездной передачи имущества, в данном случае объекта авторских прав, на основании пункта 2 статьи 572 ГК РФ будет считаться договором дарения [22, с. 58].

При этом выплата вознаграждения правообладателю по договору об отчуждении исключительного права на основании пункта 3 статьи 1234 ГК РФ может быть, как: «в форме фиксированных разовых или периодических платежей, а также в виде процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме».

Консенсуальность договора об отчуждении исключительного права на произведение определяется тем, что исключительное право на произведение переходит в момент заключения договора, если иное не установлено законом.

Следующим видом договора, связанного с распоряжением правами на объекты авторских прав является лицензионный договор о предоставлении права использования произведения.

Понятие лицензионного договора закреплено в статье 1235 ГК РФ и гласит, что: «по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах».

Лицензионный договор заключается в письменной форме и подлежат государственной регистрации в тех же случаях, что и договор об отчуждении исключительного права. Отсутствие письменной формы и несоответствие формы лицензионного договора требованиям действующего законодательства влечет за собой его недействительность [22, с. 59].

Таким образом, гражданский договор является формой защиты прав автора или иного правообладателя при передаче объекта авторского права для его использования в границах, установленных таким договором и действующим законодательством РФ.

На основании вышеизложенного стоит отметить, что авторское право занимает важное место в системе гражданско-правовых отношений, так как включает в себя обширный перечень объектов, на которые распространяются авторские права, закрепленные в ГК РФ. Одним из способов защиты авторских прав является договор, который регламентирует не только права и обязанности сторон, но и порядок и условия использования объекта авторских прав приобретателем права использования результата интеллектуальной деятельности. Далее будет рассмотрен договор на создание объектов авторского права.

## **Глава 2 Правовая основа договоров на создание объектов авторского права**

### **2.1 Договоры на создание объектов авторского права как гражданско-правовая сделка**

В процессе гражданских правоотношений субъекты авторского права используют такую форму основания возникновения гражданских правоотношений как сделки, которыми в соответствии со статьей 153 ГК РФ признаются: «действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей».

Сделка является правомерным действием субъектов гражданских правоотношений, основанным на воле сторон, признанным юридическим фактом и совершаемым в соответствии с действующим законодательством РФ в отношении достижения конкретного правового результата [11, с. 51].

По своему субъективному составу сделка может быть односторонней (в случае, если для достижения правового результата достаточно выражения воли одной стороны), а в случае, когда правовой результат зависит от выражения двух и более сторон, такая сделка будет являться двусторонней или многосторонней, иначе говоря – договором.

В Главе 9 ГК РФ законодательно закреплены общие требования к сделке как средству регулирования общественных отношений и юридическому факту.

Данные требования выражены в необходимости:

- соответствия содержания сделки закону;
- совершения сделки дееспособным лицом;
- соответствия формы сделки требованиям закона;
- соответствия сделки, совершенной юридическим лицом его правоспособности;
- соответствия волеизъявления подлинной воле.



В случае нарушения общего правового режима сделки по степени и характеру влечет за собой различные последствия, в том числе может привести к ее недействительности [11, с. 59].

Сделки в сфере авторского права также оформляются с применением общих положений о действительности сделок. В частности, отношения в сфере создания объектов авторского права регулируются договорами авторского заказа. Данный вид договора закреплен в статье 1288 ГК РФ и выражен в: «обязательстве автора создать по заданию заказчика на материальном или ином носителе объект авторских прав, который может быть передан автором заказчику как во временное пользование, так и в собственность».

Договор авторского заказа должен быть заключен в письменной форме с применением правил, установленных для простой письменной сделки, закрепленных в статье 160 ГК РФ. Данная форма договора не подлежит государственной регистрации, а заключается на основании статьи 434 ГК РФ: «в виде одного документа или посредством обмена письмами или иными электронными документами, передаваемыми по каналам связи, но при условии, что такие электронные документы позволят достоверно установить от какой из сторон договора они исходили». В частности, к таким электронным документам относится информация, подготовленная, отправленная, хранимая или полученная с помощью электронных либо аналогичных средств, в том числе в виде обмена информацией путем передачи сообщений посредством электронной почты [29, с. 137].

В случае заключения договора на материальном носителе он должен выражать содержание сделки и обязательно подписан лицами, совершающими такую сделку.

В современных условиях обмен электронными документами является одним из распространенных способов заключения сделок, что также предусмотрено в ГК РФ. Так, в случае использования электронных или иных технических средств, указанные средства должны позволить

идентифицировать на материальном носителе в неизменном виде содержание сделки. В данном случае обязательное наличие подписи сторон будет считаться выполненным, если при ее совершении был использован любой способ, который позволяет достоверно определить лицо, выразившее волю на совершение сделки. Кроме того, законом, иными НПА или соглашением сторон сделки могут быть установлены дополнительные требования для содержания формы сделки, например, наличие печати организации или определенной формы договора.

Основным условием договора авторского заказа является передача автором заказчику готового произведения. Вместе с тем в таком договоре может быть предусмотрено отчуждение автором исключительного права на созданное произведение или право использования этого произведения заказчику в пределах, установленных договором, к которому должны быть применены правила ГК РФ о договоре об отчуждении исключительного права.

Договор авторского заказа, как правило, является возмездным, а срок договора на создание произведения, на основании пункта 1 статьи 1289 ГК РФ устанавливается сторонами соглашения. Если в договоре авторского заказа не предусмотрен срок его исполнения или определить его не предоставляется возможным, такой договор не считается заключенным [2, с. 62].

Вместе с тем, пункт 2 статьи 1289 ГК РФ устанавливает, что: «в случае, когда срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую часть срока, установленного для исполнения договора, если соглашением сторон не предусмотрен более длительный льготный срок». В свою очередь, на основании пункта 3 статьи 1259 ГК РФ заказчик по истечении льготного периода, предоставленного автору: «вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского заказа», а также: «заказчик вправе отказаться от договора авторского заказа непосредственно по окончании срока, установленного договором для его

исполнения, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору».

Стоит отметить, что практическое значение договора на создание объектов авторского права заключается в том, что он не только регулирует отношения между заказчиком и автором в части приобретения ими прав и обязанностей, но и предоставляет заказчику закрепить в его условиях характеристику и требования к содержанию будущего произведения, а также регламентирует порядок взаимоотношений сторон по поводу согласования готового произведения и его доработки [36, с. 92].

В случаях, когда работу по созданию объектов авторских прав должна выполнить организация, а не гражданин, к таким отношениям должны быть применены правила статьи 1296 ГК РФ, в которой закреплены положения о произведении, созданном по заказу.

Пункт 1 статьи 1296 ГК РФ устанавливает, что: «исключительное право на произведение, созданные по договору, предметом которого было создание такого произведения (по заказу), принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное».

Важным отличием договора на создание произведения по заказу от договора авторского заказа является то, что исполнителем по нему будет выступать организация, а не гражданин. Так, в пункте 5 статьи 1296 ГК РФ закреплена оговорка о том, что договор на создание произведения по заказу не распространяет свое действие: «на договоры, в которых подрядчиком (исполнителем) является сам автор произведения», то есть на договоры авторского заказа [27, с. 228].

На практике часто встречаются договоры на создание таких объектов авторского права как:

- художественное изображение. Например, иллюстрация к художественной книге или создание для нее обложки;
- произведение, созданное в соавторстве;

– перевод произведения.

Каждый из перечисленных договоров имеет свои особенности, но при этом их объединяют обязательные положения. Вместе с тем, несмотря на то, что исполнителем по таким договорам является юридическое лицо, к ним применяются положения о договоре авторского заказа.

Особенностью договора на создание художественного изображения является обязанность автора передать исключительное право на произведение в момент передачи готового объекта авторских прав заказчику, а также обязанность автора хранить в тайне любую информацию, ставшую ему доступной от заказчика в отношении произведения и связанных с ним произведений в процессе осуществления договора авторского заказа. В случае нарушения данного положения автор обязан возместить заказчику причиненный ущерб и выплатить штраф, который устанавливается по соглашению сторон в момент заключения договора авторского заказа.

Соглашение о соавторстве закрепляет права на создаваемый объект авторских прав за заказчиком и автором или организацией (например, издательством или университетом) в равных долях. На основании пункта 2 статьи 1258 ГК РФ «произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное. В случае, когда такое произведение образует неразрывное целое, ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения» [37, с. 53].

Кроме того, по договору на создание произведения в соавторстве, все соавторы такого произведения несут солидарную ответственность, а также совместными усилиями предпринимают действия для защиты авторских прав на произведение, которое будет создано по соглашению между соавторами, вместе с тем на основании пункта 4 статьи 1258 ГК РФ: «каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав, в том числе в случае, когда созданное соавторами произведение образует неразрывное целое», в то время как каждый из соавторов самостоятельно несет

ответственность за вред и убытки, причиненные третьим лицам в ходе создания произведения по соглашению между соавторами.

Также в таком договоре установлены условия в отношении исключительного права на произведение, созданное в соавторстве, на основании пункта 3 статьи 1229 ГК РФ, а именно то, что: «в случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению», но только в рамках действующего законодательства, а также в границах, установленных соглашением между соавторами.

Стоит отметить, что в случаях, когда физическое и юридическое лицо совместно обладают исключительными имущественными правами на один и тот же объект авторских прав, они рассматриваются как сообладатели, поэтому их отношения, возникающие по поводу общего объекта авторских прав, регулируются соглашением между ними [30, с. 50].

Кроме того, в договоре на создание произведения в соавторстве важным пунктом является распределение доходов от его совместного использования. По общему правилу такие доходы распределяются между соавторами в равных долях, но соглашением соавторов может быть установлено иное распределение полученных доходов.

Еще одной популярной разновидностью договора на создание объектов авторского права является договор на изготовление перевода произведения. Пункт 1 статьи 1260 ГК РФ закрепляет принадлежность авторских прав на осуществленный перевод за переводчиком, на практике часто встречается совершенно иной подход. Так, ООО «Издательские решения» полностью передает все права на перевод, осуществленный по договору, заказчику в полном объеме, в то время как за полноту и правильность перевода ответственность будет нести исполнитель по такому договору, то есть ООО «Издательские решения».

Таким образом, при создании объектов авторского права используется договор авторского заказа, который не только является гражданско-правовой сделкой, регулирующей процесс создания объектов авторского права, но и в письменной форме разграничивает права, обязанности и ответственность его сторон. Далее будет рассмотрено содержание договора авторского заказа.

## **2.2 Основные положения договоров на создание объектов авторского права**

В ходе переговоров вступающие в договор стороны должны достигнуть согласия по его условиям, которые делятся на статьи и пункты. Некоторые условия включены в договор по причине их законодательного закрепления, в то время как на практике большинство условий разрабатываются и согласовываются сторонами договора в ходе переговоров при условии, что будут учтены требования каждой из сторон к предмету договора и порядку его исполнения [10, с. 359].

Национальный стандарт РФ ГОСТ Р 7.0.97-2016 устанавливает требования к составлению документов. Так, документы могут создаваться на бумажном носителе и в электронной форме с соблюдением правил оформления документов с нумерацией страниц в случае, если такой документ составлен более чем на двух страницах.

Основные правила составления договоров содержатся в Письме Роскомторга от 09.11.1995 № 1-1492/32-21 «О рекомендации по составлению договоров». Ключевым правилом, вытекающим из указанного документа, является то, что при намерении заключить какой-либо договор его сторонам следует четко осознавать цель, которую им необходимо достичь в ходе его реализации.

Кроме того, сторонам договора необходимо обозначить наиболее важные моменты, связанные с оформлением договора, его подписанием и исполнением, переходя от общего к частному, четко разработав схему работы

и действий, чтобы просчитать возможные риски, которые могут возникнуть в процессе реализации такого договора.

Согласно вышеуказанным рекомендациям проект договора, который стороны намерены заключить, желательно разработать той стороне, которая заинтересована в его реализации, при этом надлежащим образом согласовав все условия со второй стороной договора. При этом договор должен быть условно разделен на такие части как:

– преамбула или вводная часть, в которой указывается наименование договора, дата и место его подписания, полное наименование сторон, а также должности, фамилии, имена и отчества лиц, которые подписывают договор с обязательным указанием основания их полномочий на подписание договора;

– предмет договора – его существенные условия, которые зависят от вида договора;

– дополнительные условия договора – срок действия договора, ответственность сторон, способы обеспечения обязательств, основания изменения или расторжения договора в одностороннем порядке, условия о конфиденциальности и порядок разрешения споров между сторонами в отношении реализации договора;

– прочие условия договора, к которым принято относить законодательство, регулирующее условия договора и его осуществление, а также реквизиты и подписи сторон.

Приведенный выше перечень положений договора носит рекомендательный характер, так как содержание договора составляют условия, которые достигнуты по соглашению сторон.

По своему юридическому значению положения договора, составляющие его содержание делятся на существенные, обычные и случайные [2, с. 294].

Существенными условиями договора являются такие условия, которые необходимы и достаточны для заключения соглашения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 ГК РФ: «договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях

форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора». В частности, данная статья также дает расшифровку того, какие условия договора являются существенными, а именно условия: «о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение».

Существенными условиями договора на создание объектов авторского права являются условия:

– о предмете договора, который составляет произведение (его название и характеристика), а также объем прав по его использованию;

– срок исполнения, наличие которого необходимо в соответствии с пунктом 1 статьи 1289 ГК РФ, так как: «произведение, создание которого предусмотрено договором авторского заказа, передается заказчику в срок, установленный договором», в том числе включая условие о возможности предоставления льготного периода для автора;

– условие о вознаграждении, так как договор авторского заказа является возмездным, если соглашение сторон не предусматривает безвозмездную передачу произведения;

– распоряжение исключительным правом, так как правообладатель на основании статьи 1233 ГК РФ может «распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор)» [19, с. 27].

При этом использованием исключительного права будет считаться только право его обладателя разрешать другим лицам использование



охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации [14, с. 42].

Из существа договора на создание объектов авторского права вытекает условие о том, что «исключительное право на созданный по такому договору объект авторских прав должно быть передано в полном объеме, то есть без каких-либо оговорок». Данное условие обязательно должно быть закреплено в тексте договора, иначе такой договор будет считаться лицензионным.

К следующему виду условий относятся обычные условия договора, которые не нуждаются в согласовании сторон, так как они предусмотрены в соответствующих НПА и в момент заключения договора вступают в действие. Но, как и другие условия договора, основанием закрепления обычных условий является соглашение сторон [2, с. 294 - 295].

К обычным условиям договора авторского заказа относятся условия о правах и обязанностях сторон, цене договора и порядке расчета, а также конфиденциальности; порядок изменения, прекращения и расторжения договора, реквизиты и подписи сторон.

К случайным условиям относятся все условия, включенные в договор по соглашению сторон. Такие условия призваны либо дополнить обычные условия договора, либо изменить их. В договоре на создание объектов авторского права случайными условиями могут выступать условия о возможных контактах и связях сторон договора (например, по электронной почте), условия о действующем законодательстве и иные условия на усмотрение сторон. Далее каждое из положений договора на создание объектов авторского права будет рассмотрено подробнее.

Сторонами договора авторского заказа являются с одной стороны – автор, а с другой стороны – заказчик произведения, в то время как его предмет составляет создание и передача заказчику четко определенного произведения с обязательным указанием его наименования, жанра, объема и тематики, то есть предмет договора авторского заказа должен нести в себе информацию, позволяющую идентифицировать будущее произведение [22, с. 61].

Следующее существенное условие договора на создание объектов авторского права – это условие об отчуждении заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или предоставление заказчику права использования этого произведения в пределах, установленных договором. Как правило, данное условие реализуется посредством заключение отдельного соглашения в виде приложения к основному договору, по которому автор передает заказчику произведение.

Объект интеллектуальной собственности по своей сущности нематериален, поэтому его нельзя продать за деньги, как обычную вещь, им можно лишь распоряжаться путем заключения договора. При этом перечень основных действий, направленных на распоряжение интеллектуальной собственностью, мало отличается от тех, которые производятся при сделках с вещественно выраженной собственностью [20, с. 17].

Так, при создании произведения науки для университета, задачей договора на создание объектов авторского права будет являться передача исключительных прав на готовое произведение университету, как правило, на безвозмездной основе [16, с. 21].

Передача исключительного права на распоряжение и (или) использование произведения, созданного по договору авторского заказа будет составлять предмет такого соглашения [19, с. 28].

Установление условия о сроке, в том числе о предоставлении льготного периода автору, для передачи готового произведения имеет важное значение для договора авторского заказа, так как при его отсутствии договор авторского заказа будет считаться недействительным.

Еще одним положением договора на создание объектов авторских прав является условие о вознаграждении автору или исполнителю за создание произведения, а также условие о вознаграждении за отчуждение исключительного права на произведение.

В ООО «Издательские решения» исполнителем по договору авторского заказа является юридическое лицо, в то время как объекты авторских прав по договорам создают его работники, которые, приобретают право на вознаграждение от своего работодателя за использование им соответствующего служебного объекта. Такой автор не является стороной договора авторского заказа, но в силу закона он имеет право на получение соответствующего вознаграждения в виде заработной платы от своего работодателя, а не от лица, к которому исключительное право на готовое произведение перейдет по договору авторского заказа [27, с. 240].

Права и обязанности сторон договора авторского заказа – пункт, который включает в себе условия применения санкций в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения сторонами договора авторского заказа. Кроме того, данный пункт может закреплять обязанности автора (например, предоставление ежемесячного отчета о течении работы над произведением) и права заказчика (например, право отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке).

Кроме вышеперечисленных положений в договор авторского заказа также должно быть включено условие, обозначающее территорию, на которую распространяется его действие (например, РФ или весь мир), а также необходимо указать адреса, реквизиты и подписи сторон.

Немаловажное значение имеет условие о порядке изменения и расторжения договора авторского заказа, которое возможно по соглашению сторон, а также по инициативе одной из сторон такого договора (в судебном порядке или без обращения в суд) [26, с. 68].

Перечень вышеперечисленных положений договора авторского заказа не является исчерпывающим, так как в зависимости от предмета договора могут быть использованы иные условия. Например, при создании художественного произведения организация использует условие о конфиденциальности, по которому автор обязуется сохранять в тайне любую конфиденциальную информацию, которая стала ему доступна в результате

заключения договора с заказчиком. К такой информации, как правило, относится описание сюжета, героев произведения или иное содержание.

Таким образом, положения договора на создание объектов авторского права бывают существенными, обычными и случайным. В целом, содержание договора авторского заказа зависит не только от его предмета, но и от тех условий, которые были дополнены или сокращены по соглашению автора и заказчика.

Далее будет рассмотрена ответственность сторон договора авторского заказа за нарушение его условий.

### **2.3 Ответственность сторон за нарушение условий договоров на создание объектов авторского права**

В соответствии с пунктом 1 статьи 401 ГК РФ: «лицо, не исполнившее обязательство, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины», за исключением случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Стороны договора должны быть уверены в надлежащем исполнении обязательств по договору на создание объектов авторского права, в связи с чем в гражданском праве существуют способы обеспечения исполнения обязательств, к которым относятся неустойка, залог, гарантия и другие способы, предусмотренные законом или условиями договора.

Распространенной формой обеспечения исполнения обязательств по договору на создание объектов авторских прав является неустойка, которой на основании статьи 330 ГК РФ признается: «определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательство, в частности в случае просрочки исполнения».

По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков, а соглашение о неустойке должно быть совершено

только в письменной форме, даже если основное обязательство заключено в устной форме, при этом неустойка может быть выражена в такой форме как:

- штраф – неустойка, выраженная в конкретной денежной сумме;
- штрафная неустойка – денежная сумма, взыскиваемая с автора сверх суммы возмещения убытков, понесенных заказчиком;
- пеня – денежная сумма, определяемая в процентной ставке от суммы долга одной из сторон договора. Взыскивается за каждый день просрочки основного обязательства по договору;
- альтернативная неустойка, которая предоставляет заказчику по своему выбору требовать от автора уплаты либо штрафа, либо возмещения причиненных убытков;
- в иной форме, на основании закона и соглашения сторон [1, с. 59].

Кроме того, пункт 2 статьи 1290 ГК РФ устанавливает, что: «в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором».

При определении ответственности авторов или исполнителей создания произведения по договору на создание объектов авторского права необходимо учитывать пункт 1 статьи 1290 ГК РФ, который закрепляет норму закона о том, что ответственность автора может быть ограничена лишь суммой реального ущерба [27, с. 226].

В правоотношениях, связанных с авторским правом, нередки случаи, когда одна из сторон в процессе создания произведения по договору авторского заказа нарушает права третьих лиц. В данном случае целесообразно прописать, какая сторона договора несет за это ответственность. Например, в ООО «Издательские решения» по договору на создание объектов авторского права ответственность за нарушение прав третьих лиц возлагается на исполнителя, то есть на саму организацию, сотрудники которой будут выполнять творческое задание по договору авторского заказа.

Кроме того, по договору на создание произведения, используемому в ООО «Издательские решения» в случае проверки заказчиком исполнения качества выполнения творческого задания по договору либо во время приемки этапа исполнения произведения, становится очевидным, что обязательства автора не будут выполнены надлежащим образом, заказчик может требовать устранения недостатков в определенный им срок.

Если такие недостатки не будут устранены автором в указанный срок, то заказчик вправе отказаться от исполнения договора авторского заказа в одностороннем порядке – в части таких работ, либо поручить исправление обнаруженных недостатков другому лицу, но за счет самого автора. В данном случае ООО «Издательские решения» вправе перепоручить выполнение творческого задания другому сотруднику, при этом не взывая никакой дополнительной платы с заказчика.

Заказчик также несет ответственность за несвоевременное исполнение своих обязательств в части оплаты вознаграждения по договору. В частности, при несвоевременной выплате вознаграждение за создание произведения или за отчуждение исключительных прав на произведение, заказчик выплачивает ООО «Издательские решения» неустойку, размер которой устанавливается по соглашению сторон на этапе заключения договора.

Кроме того, в случае нарушения заказчиком обязанности по предоставлению автору исходных материалов, необходимых для создания произведения (например, описание произведения, для которого создаются по договору иллюстрации) заказчик обязуется выплатить штраф, так как такие действия затягивают процесс выполнения задания по договору.

При этом все штрафные санкции по договору авторского заказа применяются и выплачиваются лишь по обоснованному письменному требованию сторон такого договора.

Гражданским законодательством РФ устанавливается защита информации об авторском праве. Пункт 1 статьи 1300 ГК РФ признает информацией об авторском праве: «любую информацию, которая

идентифицирует произведение, автора или иного правообладателя, либо информацию об условиях использования произведения, которая содержится на оригинале или экземпляре произведения, приложена к нему или появляется в связи с сообщением в эфир или по кабелю либо доведением такого произведения до всеобщего сведения, а также любые цифры и коды, в которых содержится такая информация». В соответствии с действующим законодательством в отношении такой информации не допускается:

- удаление или изменение информации об авторе без разрешения самого автора или иного правообладателя;

- воспроизведение, распространение, импорт с целью распространения, публичное исполнение или любое другое действие, способствующее доведению произведения до всеобщего сведения в отношении произведения, в котором без разрешения автора или иного правообладателя была удалена или изменена информация об авторском праве.

В случае нарушения вышеизложенных положений статья 1301 ГК РФ предусматривает ответственность, в соответствии с которой автор или иной правообладатель вправе требовать от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в размере:

- от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей. При этом размер компенсации будет определяться и назначаться судом исходя из характера нарушения;

- двукратной стоимости контрафактных экземпляров произведения;

- двукратной стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения тем способом, который использовал нарушитель.

В ходе исполнения договора авторского заказа нарушение авторских прав может быть совершено не только сторонами договора, но и третьими лицами как во время создания произведения, так и после его передачи автором

заказчику, за что действующим законодательством устанавливается не только гражданская, но и административная и уголовная ответственность.

Статья 1252 ГК РФ закрепляет защиту исключительных прав путем предъявления следующих требований:

– о признании права, обращенное к лицу, которое отрицает или каким-либо другим способом не признает исключительное право, тем самым нарушает интересы правообладателя. В качестве примера можно привести случай, когда автор литературного произведения обвиняется в плагиате;

– о пресечении действий, нарушающих интеллектуальные права или создающих угрозу его нарушения. Предъявляется к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему какие-либо приготовления к ним, а также к лицам, которые имеют возможность пресечь такие действия. Например, когда изображение используется в публичных целях без разрешения правообладателя. В таком случае, требование должно предъявляться к нарушителю;

– о возмещении убытков. Применяется к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности без заключения соглашения с правообладателем либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившее ему ущерб, в том числе нарушившему его право на вознаграждение. Например, путем продажи литературных произведений без заключения соглашения с автором такого произведения, вследствие чего автор не получил вознаграждение, а равно понес убытки;

– об изъятии материального носителя – к изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю или недобросовестному приобретателю. Например, когда кинофильм был нелегально записан на носители для их реализации;

– о публикации решения суда, связанным с допущенным нарушением с указанием действительного правообладателя. Применяется к нарушителю исключительного права [30, с. 186].



Кроме гражданской ответственности законодательство РФ предусматривает административную ответственность, которая в соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) возлагается на должностных лиц и граждан, а также юридических лиц, виновных в совершении административных правонарушений – противоправных, виновных действий или бездействий, за которые КоАП РФ или законами субъектов РФ установлена такая ответственность.

Важно отметить, что КоАП РФ защищает интеллектуальные права как юридических, так и физических лиц [30, с. 190].

Часть 1 статьи 7.12 КоАП РФ устанавливает ответственность за нарушение авторских прав таким путем как: «ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными» или на экземплярах таких произведений указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также о их правообладателях в целях извлечения дохода. Данное административное правонарушение влечет за собой для граждан наложение административного штрафа в размере от одной тысячи пятисот рублей до двух тысяч рублей. При этом дополнительно будет произведена конфискация незаконно изготовленных экземпляров произведений, а также материалов и оборудования, которые были использованы для их производства или воспроизведения. Для должностных лиц за указанное деяние установлен штраф от десяти до двадцати тысяч рублей с конфискацией незаконно изготовленных экземпляров произведения, а также материалов и оборудования, использованных для их изготовления и воспроизведения. Для юридических лиц КоАП РФ устанавливает штраф в размере от тридцати тысяч рублей до сорока тысяч рублей. Также предусмотрена конфискация материалов и оборудования, с помощью которого произведения были незаконно изготовлены. Административная ответственность может возлагаться на правонарушителей как специально

уполномоченными на то органами исполнительной власти, так и судебными органами [30, с. 192].

Самой суровой мерой юридической ответственности за правонарушения в сфере интеллектуального права владеет Уголовный кодекс РФ (далее – УК РФ), при этом субъектом уголовного преступления может быть только физическое лицо (гражданин), которое совершило уголовно наказуемое деяние. При условии, что такое лицо способно нести уголовную ответственность за совершенное преступление (то есть быть вменяемым и достигшим указанного в законе возраста). Юридическое лицо не может выступать субъектом преступления, но вместе с тем, согласно УК РФ, интеллектуальные права, принадлежащие юридическим лицам, пользуются защитой наравне с физическими лицами [30, с. 192].

УК РФ предусматривает ответственность за такие нарушения интеллектуальных прав, как:

– плагиат (присвоение авторства), но только в случае, если такое деяние причинило автору или иному правообладателю крупный ущерб (более ста тысяч рублей). За данное правонарушение частью 1 статьи 146 УК РФ предусмотрено наказание в виде штрафа от двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев;

– незаконное использование объектов авторского права, то есть их приобретение, хранение, а также перевозка незаконно изготовленных экземпляров произведения в целях сбыта, совершенные в крупном размере. Данное правонарушение согласно части 2 статьи 146 УК РФ наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов. Кроме того, за данное преступление УК РФ предусмотрена возможность назначения

судом исправительных работ на срок до двух лет, либо принудительных работ на срок до двух лет, либо лишение свободы на тот же срок;

Если данное деяние было совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, или в особо крупном размере (более миллиона рублей), либо лицом с использованием своего служебного положения, часть 3 статьи 146 УК РФ предусматривает наказание в виде принудительных работ на срок до пяти лет, либо лишение свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового.

При отнесении того или иного правонарушения к определенной категории нарушений, например, личных неимущественных или исключительных имущественных прав носит достаточно условный характер, который объясняется тем, что одно и то же нарушение может затрагивать весь комплекс интеллектуальных прав.

Вместе с тем стоит отметить, что гражданско-правовая ответственность призвана восстановить имущественные права автора или иного правообладателя, чьи авторские права были нарушены, а также на компенсацию его имущественных потерь, которые возникли вследствие такого нарушения, что позволяет сделать вывод о том, что санкции в сфере гражданского права действуют в пользу правообладателя, тогда как административно-правовые и уголовно-правовые санкции действуют в пользу государства [30, с. 183].

Развитие информационных технологий повлекло за собой доступный и быстрый обмен информацией, но при этом возрос риск ее потери или утечки до момента официальной публикации. Статья 3 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» (далее – Федеральный закон №149-ФЗ) устанавливает принципы, на которых основывается обмен информации, а именно: свобода поиска, получения, передачи, производства и распространения информации

любым законным способом, а также достоверность информации и своевременность ее предоставления.

При выполнении авторского задания заказчик по запросу автора должен предоставить необходимую для его выполнения информацию, в том числе ту информацию, которая еще нигде не была использована. В таком случае заказчик подвергает себя риску распространения информации об объекте авторского права или утечке полного произведения и публикации его на сторонних ресурсах в сети «Интернет».

При обнаружении правонарушителя (например, в случае, когда заказчик обнаружил, что его неопубликованная работа обнародована на каком-либо интернет-ресурсе) автору произведения или иному правообладателю необходимо в соответствии со статьей 1301 ГК РФ обратиться к нарушителю с требованием устранить обстоятельства, нарушающие его права, и (или) возместить причиненные ему убытки (например, в виде выплаты компенсации). Данное требование необходимо выдвигать в форме претензионного письма, которое можно направить по электронной почте с обязательным указанием срока, в течение которого правонарушитель должен прекратить нарушение прав правообладателя и возместить причиненные его действиями убытки [36, с. 95].

В случае, когда правонарушитель в установленный в претензионном письме срок не устранил нарушение прав, правообладатель может обратиться в суд с исковым заявлением, в котором в качестве требований может указать признание за ним права, а также пресечение каких-либо действий правонарушителя, взыскание убытков и выплаты компенсации. Для установления факта правонарушения в сети «Интернет» суд на основании статьи 188 Гражданского процессуального кодекса РФ вправе привлечь в качестве эксперта специалиста в области правовой информатизации. Заключение специалиста, представленное в письменной форме, оглашается в судебном заседании и приобщается к делу, в то время как устные консультации и пояснения эксперта заносятся в протокол судебного заседания.

Важно отметить, что данная мера ограничения нарушения авторских прав не применяется к фотографическим произведениям или произведениям, полученным способами, схожими с фотографией.

Кроме правообладателя принять меры по ограничению нарушения авторских прав в сети «Интернет» на основании вступившего в силу судебного акта может федеральный орган исполнительной власти, который осуществляет функции по контролю и надзору в сфере информационных технологий.

Кроме того, статья 15.7 Федерального закона №149-ФЗ устанавливает порядок принятия внесудебных мер по прекращению нарушения авторских прав в сети «Интернет», путем направления автором или иным правообладателем произведения в адрес владельца интернет-ресурса, нарушающего его авторские права заявления в электронной или письменной форме о нарушении его авторских прав.

Заявление может быть составлено в произвольной форме, но с обязательным содержанием информации, закрепленной в пункте 2 статьи 15.7 Федерального закона №149-ФЗ, а именно с указанием:

- сведений о заявителе, то есть об авторе или ином правообладателе объекта авторских прав;
- информации о самом произведении, которое без разрешения автора или иного правообладателя было размещено на сайте в сети «Интернет»;
- ссылки на сайт в сети «Интернет», на котором было опубликовано произведение;
- обоснования наличия прав на произведения у автора или иного правообладателя;
- информации о том, что автор или иной правообладатель запрещает размещение на сайте своего произведения или иной информации, нарушающей его авторские права;
- согласия на обработку персональных данных.

После получения указанного уведомления владелец сайта в сети «Интернет» обязан удалить произведение и любую связанную с ним информацию, нарушающую авторские права автора или иного правообладателя. Исключение составляют случаи, когда у владельца такого интернет-ресурса имеются доказательства, подтверждающие правомерность размещения произведения или связанной с ним информации.

В случае разрешения спора в судебном порядке суд принимает решение по делу, оценивая доказательства и доводы, приведенные участниками процесса, в обоснование своих требований и возражений. При этом суд должен установить какие обстоятельства, имеющие значение для дела установлены, а какие не установлены. Кроме того, суд устанавливает законы и НПА, которые необходимо применить, после чего выносит соответствующее решение по рассматриваемому делу [36, с. 94-95].

Важно отметить, что в соответствии со статьей 43.2 Федерального конституционного закона от 28.04.1995 №1-ФКЗ «Об арбитражных судах в РФ»: «суд по интеллектуальным правам является специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции в качестве суда первой и кассационной инстанций дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав». Кроме того, данный суд изучает, систематизирует и обобщает судебную практику и судебную статистику, а также готовит проекты и предложения по внесению изменений в законы и иные НПА, в целях совершенствования действующего законодательства в сфере интеллектуальных прав. Порядок рассмотрения и разрешения споров, связанных с защитой интеллектуальных прав в суде закреплен в пункте 1 статьи 1248 ГК РФ. В то время как пункт 3 статьи 1250 ГК РФ устанавливает, что отсутствие вины доказывается нарушителем интеллектуальные права.

Нарушение имущественных авторских прав заканчивается путем прекращения их нарушения и ареста напечатанных с нарушениями экземпляров (до момента рассмотрения дела в суде по существу). Кроме того, автор, чьи авторские права были нарушены, вправе требовать от нарушителя

возмещения убытков или выплаты компенсации, размер которой установлен в статье 1301 ГК РФ и составляет размер: «от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемый по усмотрению суда исходя из характера нарушения», либо двукратную стоимость экземпляров или двукратный размер стоимости прав на использование произведений.

При наличии данных о нарушении авторских прав органы дознания или следствия обязаны принять меры для розыска и наложения ареста в отношении экземпляров произведения, которые предположительно являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемое для изготовления указанных экземпляров произведений, в том числе путем их изъятия и передачи на ответственное хранение [31, с. 182-183].

Также стоит отметить, что в случаях, когда юридическое лицо неоднократно нарушает авторские права, суд по требованию прокурора может принять решение о ликвидации такого юридического лица [31, с. 195].

Таким образом, за похожие нарушения в сфере авторского права нарушители могут привлекаться к гражданской, административной и уголовной ответственности, при этом не имеет значение, кем были нарушены права и обязательства по договору на создание объектов авторского права – автором, заказчиком или третьим лицом. Кроме того, отсутствуют какие-либо ограничения в отношении способа нарушения авторских прав – путем изготовления физических носителей, передачей цифровой информации или публикации произведения в сети «Интернет».

На основании изложенного во второй главе ВКР стоит отметить, что создание объектов авторского права на договорной основе происходит по договору, который является гражданско-правовой сделкой. Содержание такого договора вытекает из его предмета, а также условий, согласованных его сторонами, которые несут установленную действующим законодательством РФ ответственность за его ненадлежащее исполнение, в том числе за нарушение авторских прав в сети «Интернет», прекращение которых может осуществляться как в досудебном, так и в судебном порядке.

## **Глава 3 Практическое значение договоров на создание объектов авторского права**

### **3.1 Принцип добросовестного выполнения авторского задания**

Договор на создание объектов авторского права является одним из способов защиты авторских прав. Он не только регламентирует отношения сторон по передаче прав на произведения науки, литературы или искусства, но и закрепляет условия создания такого произведения. Кроме того, отсутствие на момент заключения договора на создание объектов авторского права готового произведения предполагает необходимость учитывать ситуации, когда произведение по каким-либо причинам не будет создано либо достигнутый творческий результат не оправдывает ожидания заказчика, в том числе не будет в полной мере соответствовать заданным в договоре параметрам [36, с. 90-91].

Несмотря на то что договор на создание объектов авторского права является двусторонним (права и обязанности несут как заказчик, так и автор), большая часть обязанностей по нему возлагается на создателя произведения, так как именно автор или исполнитель берет на себя обязанность создать произведение по заданным заказчиком параметрам.

В случае, если произведение создает автор-гражданин, то вся ответственность по такому договору возлагается на него, в то время как при создании произведения юридическим лицом обязательства на себя берет организация-исполнитель.

Стоит отметить, что любые обязательства заключаются для того, чтобы привести стороны договора к определенному результату, поэтому необходимо понимать, что результатом исполнения договора на создание объектов авторского права для автора таким результатом будет являться – получение вознаграждения, а для заказчика – получение готового произведения, соответствующего заявленным в условиях договора требованиям.



Статья 309 ГК РФ устанавливает, что «обязательства должны быть исполнены надлежащим образом в соответствии с условиями такого обязательства и требованиями закона, иных правовых актов», а в случае отсутствия таких условий и требований – по обычаям делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Принцип надлежащего исполнения обязательств предполагает исполнение возложенных на стороны договора обязательств надлежащим субъектом, в надлежащем месте, в надлежащее время, надлежащим предметом и надлежащим образом [9, с. 621].

Применительно к договору авторского заказа исполнитель по такому договору обязан гарантировать заказчику создание объекта авторского права только по тем условиям, которые прописаны в договоре авторского заказа. При этом исполнитель гарантирует, что в процессе создания произведения добросовестно выполнит свои обязательства, не нарушив при этом прав третьих лиц.

Любой автор или исполнитель по договору на создание объектов авторского права должен руководствоваться принципом надлежащего исполнения обязательств, учитывая все требования и пожелания заказчика, осознавая свою ответственность и действуя в целях сохранения репутации добросовестного исполнителя.

Таким образом, принцип добросовестного исполнения автором задания заказчика заключается в его надлежащем исполнении условий по созданию и передаче готового произведения в соответствии с условиями, указанными в договоре. При этом автор должен осознавать всю ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств по договору и правовые последствия нарушения прав третьих лиц.

Далее будут рассмотрены способы, используемые для защиты авторских прав при выполнении авторского задания по договору на создание объектов авторского права.

### **3.2 Способы защиты авторских прав при выполнении авторского задания**

Для защиты авторских прав в законодательстве РФ существует совокупность мер, целью которых является восстановление и признание этих прав в случае их нарушения. Такие способы защиты могут применяться по требованию правообладателей, а также в иных случаях, установленных законодательством РФ [1, с. 288].

В частности, к способам защиты авторских прав относятся предусмотренные законом меры принудительного характера, с помощью которых производится признание либо восстановление права, а также пресечение нарушающих его действий [28, с. 28].

Меры по защите авторских прав необходимо принимать после создания объекта авторских прав, так как в этот момент результат интеллектуальной деятельности приобретает статус объекта авторских прав [21, с. 43].

При исполнении договора на создание объектов авторского права как автор или исполнитель, так и заказчик вправе применить соответствующие меры по защите авторских прав создаваемого произведения, а также того произведения, на основе которого создается произведение по авторскому заданию (например, перевод книги или ее экранизация).

В качестве способов защиты авторских прав при выполнении авторского задания стороны договора вправе пользоваться совокупностью юридически значимых действий, направленных на защиту нарушенных или оспариваемых интеллектуальных прав. Применять такие действия имеет полномочия правообладатель любым не запрещенным законом способом, в том числе для защиты от недобросовестной конкуренции такими путями как:

– защита в судебном порядке (на основании норм Конституции РФ, ГК РФ, УК РФ, КоАП РФ и иных международных НПА) путем обращения в суд для отстаивания оспариваемых авторских прав правообладателя со стороны третьих лиц;

– защиты в административном порядке путем внесудебной защиты в органах административной юстиции;

– самозащиты, то есть любым незапрещенным законодательством РФ способом, но без участия органов государственной власти (при условии правомерности такой защиты), то есть любыми действиями при условии соответствия мер самозащиты способу и характеру нарушения и причиненного (возможного) вреда [3, с. 37-38].

В качестве примера можно привести способ защиты авторских прав, используемый в издательствах, а именно постановка логотипа исполнителя заказ на оригинале создаваемого произведения до момента его передачи, а после его передачи – имени нового правообладателя.

Важно отметить, что защита личных неимущественных прав автора осуществляется вне зависимости от вины их нарушителя, а также независимо от того, были ли нарушены имущественные интересы автора или правообладателя [36, с. 39].

Так как в современных условиях взаимодействие авторов и заказчиков все чаще осуществляется с применением дистанционных технологий, передаваемая и хранящаяся в базах данных информация, а также пересылаемая посредством электронной почты информация, в том числе связанная с творческим заданием автора по договору авторского заказа, подвергается риску нарушения интеллектуальных прав.

В случае, когда автор произведения или иной правообладатель обнаружил выпуск или продажу незаконно выпущенного произведения в сети «Интернет» ему следует направить претензионное письмо правонарушителю или подать исковое заявление в суд.

Стоит отметить, что законодательством РФ предусмотрены случаи, когда объекты авторских прав могут быть правомерно использованы без согласия автора или иного правообладателя, а также без выплаты им вознаграждения. К таким случаям относятся:

– обнародование произведения гражданами при необходимости и исключительно в личных целях, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1 статьи 1273 ГК РФ;

– свободное использование произведения в информационных, учебных, научных или культурных целях. В данном случае использование объекта авторских прав допускается без выплаты автору или правообладателю вознаграждения, но с обязательным указанием его имени или наименования, а также источник, из которого было заимствовано произведение [30, с.57];

– перехода объекта авторских прав в общественное достояние в порядке, установленном законами РФ. На основании пункта 3 статьи 1282 ГК РФ такое произведение может быть обнародовано любым лицом, за исключением случаев, когда такое обнародование будет противоречить прямой воле автора, выраженной им в завещании или в иной письменной форме [30, с. 62];

– в иных случаях, предусмотренных законами РФ.

Таким образом, при осуществлении договора авторского заказа, а также после передачи готового произведения автором заказчику сторонам договора необходимо использовать судебные, внесудебные способы защиты, а также способы самозащиты. При этом, в процессе создания объектов авторских прав, а также после их публикации, такие объекты могут быть использованы без согласия автора или иного правообладателя в случаях, предусмотренных гражданским законодательством РФ.

### **3.3 Проблематика применения норм гражданского законодательства к договорам на создание объектов авторского права и пути ее решения**

Любая гражданско-правовая норма призвана положительно влиять на развитие имущественных и личных неимущественных отношений, именно в этом заключается ее эффективность, выраженная в достижении с помощью такой нормы права тех целей, ради которых они были установлены [14, с. 95],

Но на данный момент в правоотношениях, связанных с регулированием авторских прав, получить статус «эффективной» нормы права могут не все положения, закрепленные в действующем законодательстве РФ.

Наглядным примером может являться то, что в своей деятельности ООО «Издательские решения» по договору на создание объектов авторского права предоставляет услуги по созданию произведений, используя для каждого вида создаваемого объекта авторского права собственную разработанную форму договора исходя из их особенностей. Например, договор на создание иллюстрации предполагает обязательное условие о конфиденциальности, по которому автор обязан сохранять в тайне информацию о произведении, для которого создаются иллюстрации.

Вместе с тем, в момент передачи готового произведения ООО «Издательские решения» отчуждает заказчику исключительное право на такое произведение в полном объеме, руководствуясь пунктом 3 статьи 1288 ГК РФ, который устанавливает, что: «в случае, когда договор авторского заказа предусматривает отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, к такому договору соответственно применяются правила о договоре об отчуждении исключительного права, если из существа договора не вытекает иное», тем самым предоставляя сторонам договора право самостоятельно решить в какой форме будут осуществлена передача исключительного права на произведение.

Одновременно с этим статья 1285 ГК РФ устанавливает понятие передачи исключительного права на произведение, а именно то, что: «по договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права». Иных требований к договору на отчуждение исключительного права на произведение в данной статье не имеется, из чего следует, что по аналогии закона, которая заключается в применении гражданского законодательства, регулирующего сходные правоотношения, к данному

договору должны быть применены положения статьи 1234 ГК РФ. Указанная статья регулирует договор об отчуждении исключительного права, в то время как пункт 2 статьи 1234 ГК РФ закрепляет, что: «договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора».

Из приведенных выше доводов следует, что пункт 3 статьи 1288 ГК РФ и статья 1234 ГК РФ имеют между собой противоречие. Так как в статье 1288 ГК РФ наличие отдельного договора об отчуждении исключительного права носит рекомендательный характер, что подчеркивается формулировкой «если из существа договора авторского заказа не вытекает иное».

В современных условиях договор об отчуждении исключительного права представляет собой громоздкую конструкцию, которая в ООО «Издательские решения» заменяется положением в основном договоре о том, что «моментом передачи исключительного права на произведение является момент передачи произведения автором заказчику». Организация в своей деятельности руководствуется пунктом 3 статьи 1288 ГК РФ, в следствие чего не использует дополнительных договорных конструкций к основному договору, что значительно упрощает документооборот.

Вместе с тем пункт 1 статьи 1288 ГК РФ устанавливает, что: «сторонами договора авторского заказа являются автор и заказчик». В свою очередь, автором произведения, в соответствии со статьей 1257 ГК РФ признается гражданин, творчеством которого создано такое произведение. То есть по смыслу данной статьи автором может быть только физическое лицо.

В современных реалиях автора произведения может представлять организация, оказывающая услуги по созданию объектов авторского права. Несмотря на то, что в законодательстве РФ на такой случай предусмотрен договор на создание произведения, существенных отличий от договора авторского заказа он не имеет, так как исполнителем по такому договору является организация, а не гражданин, то есть организация предоставляет услуги по созданию объектов авторского права, выступая исполнителем, а не

автором, в то время как компетентные в своей области сотрудники организации за вознаграждение (то есть заработную плату) выполняют творческое задание заказчика, кроме того всю ответственность за выполнение такого задания организация берет на себя. При этом к такому договору применяются положения договора авторского заказа.

Еще одной проблемой при реализации договора на создание объектов авторского права является то, что в последние несколько лет распространенной формой взаимодействия между заказчиком и автором стал обмен информацией с помощью социальных сетей и электронной почты посредством сети «Интернет», в связи с чем результаты интеллектуальной деятельности могут рассматриваться в качестве определенных видов информационных ресурсов, которые могут существовать в виде разнообразных знаний научного, технического, коммерческого и иного характера. Важной особенностью информации, содержащей в себе объекты авторских прав является возможность ее неограниченного тиражирования, распространения и преобразования в различные формы [9, с. 276].

Так как в законодательстве четко не закреплена правовой статус сети «Интернет», это создает определенные неудобства и проблемы при разрешении споров между сторонами договоров на создание объектов авторских прав и в иных случаях, когда требуется применение норм действующего законодательства в части защиты авторских прав. Такой способ значительно упрощает переговоры и согласование договора, а также сокращает срок создания объекта авторского права, но вместе с тем возрастает риск утечки персональных данных и любой другой информации, связанной с выполнением творческого задания, в следствие чего как заказчик, так и автор могут терпеть убытки. Из чего следует необходимость четкого определения статуса сети «Интернет», а также закрепления порядка реализации и защиты авторских прав на произведения, опубликованные в сети «Интернет».

Статьей 497 ГК РФ, а также статьей 26.1 Закона РФ от от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» регулируются вопросы, связанные с

дистанционной куплей-продажей товаров. В частности, данные положения устанавливают право покупателя на возврат купленного товара в течение семи дней со дня его передачи, в том числе без указания причины возврата, так как покупатель при совершении дистанционной сделки лишен возможности лично ознакомиться с товаром перед покупкой.

Кроме того, данный Закон закрепляет некоторые информационные обязанности предпринимателя, в то время как иных особенностей взаимодействия сторон при реализации товаров статья, посвященная дистанционной продаже, не содержит, а также не регулирует предоставление дистанционных услуг. То есть данные вопросы дистанционного взаимодействия остаются вне закона, несмотря на то, что они могут требовать особой защиты прав потребителей от некачественно оказанной услуги и предоставления недобросовестной информации [29, с. 136].

Таким образом, с развитием технологий, ростом творческого потенциала граждан и спросом на создание объектов авторского права, законодателю необходимо четко закрепить правовой статус сети «Интернет» в части реализации авторских прав и предупреждения преступлений, связанных с их нарушением. Кроме того, законодателю необходимо закрепить возможность отчуждения исключительного права без отдельного договора, расширить понятие «автор произведения», так как автором по договору авторского заказа может быть не только гражданин, но и организация, осуществляющая предоставление услуг по созданию объектов авторского права.

На основании изложенного в третьей главе ВКР необходимо отметить практическое значение договора на создание объектов авторского права в гражданско-правовых отношениях, а именно его способность закрепить добросовестное исполнение сторонами договора их обязательств и защитить свои авторские права в процессе создания произведения по заказу, но для эффективной работы договора данного вида в современных условиях законодателю необходимо внести коррективы в законодательство.



## Заключение

Договор на создание объектов авторского права применяется в гражданско-правовых отношениях в виде сделки, регулирующей процесс создания объектов авторского права – предмета такого договора, от которого зависит само содержание договора. Оно может быть дополнено или сокращено по соглашению сторон в рамках действующего законодательства РФ.

За нарушение авторских прав, в том числе при реализации договора на создание объектов авторского права, законодательством РФ установлена гражданская, административная и уголовная ответственность, независимо от того, кем были нарушены права – автором, заказчиком или третьим лицом.

Одним из важных факторов реализации договора на создание объектов авторского права является выбор способа защиты авторских прав, который может быть судебным и внесудебным, а также в виде самозащиты.

С развитием современных технологий вопрос создания объектов авторского права и их правовой защиты стал наиболее острым. В частности, в действующем законодательстве существуют такие проблемы как:

- ограниченное понятие «автор произведения», закрепленное в статье 1257 ГК РФ;

- наличие юридической коллизии в отношении необходимости заключения отдельного договора об отчуждении исключительного права на произведение, регламентированного пунктом 3 статьи 1288 ГК РФ и статьей 1234 ГК РФ;

- отсутствие официально закрепленного статуса сети «Интернет», что влечет за собой отсутствие норм, связанных с четким регулированием правоотношений в сфере авторского права, а также порядка оказания услуг в сети «Интернет».

Для решения вышеперечисленных проблем законодателю следует пересмотреть действующее законодательство в сфере авторского права и подстроить его под современные условия, которые с ростом творческого

потенциала граждан вызывают спрос на создание объектов авторского права. В частности, необходимы такие действия как:

– расширение понятия «автор произведения», так как применение норм, регулирующих произведения, созданные по заказу, закрепленные в статье 1296 ГК РФ создает путаницу при решении спорных вопросов в процессе реализации договора на создание объектов авторского права, созданных юридическим лицом. В связи с чем необходимо внести изменения в статью 1257 ГК РФ, путем расширения понятия «автор произведения» на основании того, что в случае оказания услуг организацией по договору авторского заказа ответственность за исполнение договора будет нести не гражданин, а организация;

– разрешить конфликт, вызванный пунктом 3 статьи 1288 ГК РФ и статьей 1234 ГК РФ в отношении необходимости заключения отдельного договора об отчуждении исключительного права на произведение, путем закрепления дополнительного пункта в статье 1234 ГК РФ, который будет содержать правило о том, что для отчуждения исключительного права на произведение, созданное по договору на создание объектов авторского права, достаточно внести соответствующую оговорку в такой договор;

– законодательно закрепить правовой статус сети «Интернет» путем создания Федерального закона, регламентирующего правоотношения, порядок оказания услуг, авторские права и ответственность за их нарушения, прямо или косвенно связанные с применением сети «Интернет».

Таким образом, договоры на создание объектов авторского права является средством создания объектов авторского права с привлечением не только граждан, но и юридических лиц, в связи с чем возрастает значение НПА в сфере регулирования гражданских правоотношений и в частности отношений в сфере авторского права, в связи с чем законодателю стоит дополнить действующее законодательство и подстроить его под современные условия гражданско-правовых отношений.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Астапова Е.В., Демьяненко Е.В. Гражданское право : учебник. М. : КНОРУС, 2020. 312 с.
2. Гомола А.И. Гражданское право : учебник для студ. учреждений сред. проф. образования. М. : Изд-во «Академия», 2014. 432 с.
3. Горбоконенко В.Д., Чаадаев С.А. Интеллектуальная собственность. Авторское право : учебно-методическое пособие. Ульяновск : УлГТУ, 2019. 155 с.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 25.02.2022) // Консультант плюс : справочно-правовая система.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 11.06.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) // Консультант плюс : справочно-правовая система.
6. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138 – ФЗ (ред. от 30.12.2021, с изм. от 10.03.2022) // Консультант плюс : справочно-правовая система.
7. Гражданское право : учебник. Т. 1 / под ред. Б.М. Гонгало. М. : Статут, 2017. 511 с.
8. Гражданское право : учебник. Т. 2 / под ред. Б.М. Гонгало. М. : Статут, 2017. 543 с.
9. Гражданское право : учебник / под ред. д.ю.н., проф. А.П. Сергеева. М. : 2005, 765 с.
10. Гражданское право : учебник. Т. 1 / под ред. д. ю. н., проф. О.Н. Садикова. М. : «ИНФРА-М», 2006. 493 с.
11. Гражданское право : учебное пособие / под ред. Е. Г. Шабловой. Екатеринбург : Изда-во Урал. ун-та. 2015, 136 с.
12. Закон РФ от 27.12.1991 № 2124-1 (ред. от 01.07.2021) «О средствах массовой информации» // Консультант плюс : справочно-правовая система.

13. Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» // Консультант плюс : справочно-правовая система.
14. Зенин И.А. Проблемы российского права интеллектуальной собственности (избранные труды). М. : Статут, 2015. 525 с.
15. Иванова Е.В. Гражданское право. Общая часть : учебник и практикум для вузов. М. : Изд-во Юрайт, 2019. 257 с.
16. Климова О.В. Современное издательское дело : опыт редактора : учебное пособие. Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та, 2019. 132 с.
17. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 16.04.2022) // Консультант плюс : справочно-правовая система.
18. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Консультант плюс : справочно-правовая система.
19. Котенева О.Е. Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности : учебно-методическое пособие. Спб. : Университет ИТМО, 2018. 92 с.
20. Котенева О.Е., Николаев А.С. Коммерциализация объектов интеллектуальной собственности с помощью договоров распоряжения : учебно-методическое пособие. Спб. : Университет ИТМО, 2021. 62 с.
21. Котенева О.Е., Николаев А.С. Методы управления интеллектуальной собственностью : учебно-методическое пособие. Спб. : Университет ИТМО, 2020. 108 с.
22. Лихолетов В.В., Рязанцева О.В. Экономико-правовая защита интеллектуальной собственности : учебное пособие. Челябинск : Издательский центр ЮУрГУ, 2018. 194 с.
23. Национальный стандарт Российской Федерации. Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Издания информационные. Структура и оформление : ГОСТ Р 7.0.23 - 2019 утв. и

введен в действие Приказом Росстандарта от 20.08.2019 № 512-ст // Консультант плюс : справочно-правовая система.

24. Национальный стандарт Российской Федерации. Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Книжные издания. Издательско-полиграфическое оформление текстового блока : ГОСТ Р 7.0.16 – 2014 утв. и введен в действие Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 29 января 2014 г. № 12-ст // Консультант плюс : справочно-правовая система.

25. Письмо Роскомторга от 09.11.1995 № 1-1492/32-21 «О рекомендациях по составлению договоров» // Консультант плюс : справочно-правовая система.

26. Поваров Ю.С. Общие положения о гражданско-правовом договоре : учебное пособие. Самара : Издательство Самарского университета, 2020. 80 с.

27. Право интеллектуальной собственности. Общие положения : Учебник / под общ. ред. д.ю.н., проф. Л.А. Новоселовой. – М. : Статут, 2017. 512 с.

28. Право интеллектуальной собственности : учебник для вузов / под ред. Л.А. Новоселовой. М. : Издательство «Юрайт», 2019. 343 с.

29. Пьянкова А.Ф. Гражданское право : общие положения о договоре : учебное пособие. Пермь : Пермский государственный национальный университет, 2020. 180 с.

30. Рожкова М.А. Интеллектуальная собственность : основные аспекты охраны и защиты : учебное пособие. М. : Проспект, 2014. 248 с.

31. Сычев А.Н. Защита прав интеллектуальной собственности : учеб. пособие. Томск : Изд-во Томск. гос. ун-та систем упр. и радиоэлектроники, 2014. 240 с.

32. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 25.03.2022) // Консультант плюс : справочно-правовая система.

33. Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // Консультант плюс : справочно-правовая система.

34. Федеральный закон от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» // Консультант плюс : справочно-правовая система.

35. Федеральный конституционный закон от 28.04.1995 № 1-ФКЗ (ред. от 08.12.2020) «Об арбитражных судах в Российской Федерации» // Консультант плюс : справочно-правовая система.

36. Черкасова О.В. Защита интеллектуальной собственности : учеб. пособие. Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та, 2017. 102 с.

37. Шаблова Е.Г., Жевняк О.В. Право интеллектуальной собственности : учебное наглядное пособие. Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та, 2020. 159 с.