

Международные соглашения

Основные международные соглашения в области интеллектуальной собственности

Конвенция об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) 1967 г.

Соглашение о правовых аспектах прав интеллектуальной собственности, входящее в пакет документов о создании Всемирной торговой организации (ВТО) (Соглашение TRIPS) 1994 г.

Основные международные соглашения в сфере авторских прав

Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в ред. 1971)

Всемирная (Женевская) конвенция об авторских правах (в ред. 1952 и 1971 гг.)

Договор ВОИС об авторском праве 1996 г.

Основные международные соглашения в сфере смежных прав

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

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

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

Договор ВОИС об исполнениях и фонограммах 1996 г.

Основные международные соглашения в области промышленной собственности

Мадридское соглашение о международной регистрации знаков 1891 г.

Конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.

Договор о законах по товарным знакам 1994 г.

Договор о законах по товарным знакам 2006 г.

Соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1957 г.

Договор об охране олимпийского символа 1981 г.

Основные международные соглашения в области патентного права

Конвенция по охране промышленной собственности 1883 г.

Договор о патентной кооперации 1970 г.

Договор о патентном праве (PLT) 2000 г.

Соглашение об учреждении международной классификации промышленных образцов 1968 г.

Соглашение о международной патентной классификации 1971 г.

Договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры 1977 г.

Евразийская патентная конвенция 1994 г.

Международная конвенция по охране новых сортов растений 1961 г.

Соглашение об охране наименований места происхождения и их международной регистрации 1958 г.

Гаагское соглашение о международной регистрации промышленных образцов 1999 г.

Региональные соглашения

Соглашение стран СНГ о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав 1993 г.

Директива ЕС от 14 мая 1991 г. № 91/250/ЕЕС о правовой охране программ для ЭВМ

Директива ЕС от 19 ноября 1992 г. № 92/100/ЕЕС о праве на прокат и праве на предоставление в безвозмездное временное пользование и некоторых правах, относящихся к авторскому праву в области интеллектуальной собственности

Директива ЕС от 27 сентября 1993 г. № 93/83/ЕЕС о согласовании некоторых норм авторского права и прав, относящихся к авторскому праву, применимых к эфирному вещанию через спутник и к ретрансляции по кабелю

Директива ЕС от 29 октября 1993 г. № 93/98/ЕЕС о гармонизации срока действия охраны авторского права и некоторых смежных прав

Директива ЕС от 11 марта 1996 г. № 96/9/ЕС о правовой охране баз данных

Директива ЕС от 6 июля 1998 г. № 98/44/ЕС о патентоспособности биотехнологических изобретений

Директива ЕС от 13 октября 1998 г. № 98/71/ЕС о патентной охране промышленных образцов

Директива ЕС от 22 мая 2001 г. № 2001/29/ЕС о гармонизации некоторых аспектов авторского права и смежных прав в информационном обществе

Директива ЕС от 27 сентября 2001 г. № 2001/84/ЕС о праве перепродажи в интересах автора оригинала произведения искусства

Директива ЕС от 29 апреля 2004 г. № 2004/48/ЕС о защите прав на объекты интеллектуальной собственности

Директива ЕС от 12 декабря 2006 г. № 2006/115/ЕС о праве сдачи в прокат и внаем и некоторых правах, смежных с авторскими в области интеллектуальной собственности

Директива ЕС от 12 декабря 2006 г. № 2006/116/ЕС о гармонизации сроков охраны авторских и некоторых смежных прав

Директива ЕС от 25 октября 2012 г. № 2012/28/ЕС о некоторых случаях использования «произведений-сирот» (произведений, для которых автор или правообладатель не установлен (orphan works))

Директива ЕС от 4 апреля 2014 г. по коллективному управлению авторскими и смежными правами и мультитерриториальному лицензированию музыкальных произведений, использующихся онлайн в Интернете

Список сокращений

Нормативные правовые акты

Конституция – Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ; часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ; часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ

ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ; часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ

СК РФ – Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ

ТК РФ – Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

Иное

ВОИС – Всемирная организация интеллектуальной собственности

ЕГРЮЛ – Единый государственный реестр юридических лиц

ЕС – Европейский Союз

ИМС – интегральные микросхемы

ИС – интеллектуальная собственность

НДС – налог на добавленную стоимость

НИОКР – научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы

ООН – Организация Объединенных Наций

РГ – Российская газета

РИД – результаты интеллектуальной деятельности

РСФСР – Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ – Российская Федерация

СЗ – Собрание законодательства

СП – Собрание постановлений

СУ – Собрание узаконений

СМИ – средства массовой информации

СССР – Союз Советских Социалистических Республик

ТРИПС – Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности

ФАС – Федеральный арбитражный суд

ФЗ – федеральный закон

ЭВМ – электронные вычислительные машины

Глава 1. Понятие, история и источники авторского права

§ 1. Авторское право и авторские права

§ 2. Правовая природа авторских прав (теоретическое обоснование авторских прав)

§ 3. Субъективные авторские права

§ 4. Права, смежные с авторскими

§ 5. История развития законодательства об авторском праве

§ 6. Система источников авторского права

§ 1. Авторское право и авторские права

Терминология: почему «авторское»? В течение более чем столетия, с конца XVIII до начала XX в., законодательства разных стран ищут для обозначения прав, являющихся содержанием творческих отношений, термины, отличные от «литературной (умственной) собственности» — и в этом смысле между терминологией англосаксонского и континентального права гораздо больше сходства, чем различий. Так, в английских биллях 1899 и 1900 гг. окончательно закрепляется *copyright* («право копий», «право на воспроизведение»), в германских законах 1870 и 1901 гг. — тяжеловесное *Urheberrecht* («право первоизобретателя»). Во Франции со времен революционного законодательства 1791 и 1793 гг. *droit d'auteur* («право авторское», «право автора») мирно соседствует с «интеллектуальной (литературной и художественной) собственностью»¹. Российское законодательство придерживается, следовательно, французской терминологии (в том числе и в части терпимого отношения к интеллектуальной «собственности»).

Вся эта терминология уже в момент возникновения была достаточно условна. Понятно, что авторское право регулирует отношения

¹ См.: Гражданское уложение. Проект Высочайше учрежденной Редакционной комиссии по составлению Гражданского уложения. Под редакцией И.М. Тютрюмова. В 2 т. СПб, 1910. Т. 1. С. 1121–1123; *Липчик Д.* Авторское право и смежные права / Пер. с фр. М. Федотова. М.: Ладомир; Изд-во ЮНЕСКО, 2002. С. 31–33.

с различными субъектами, а не только с авторами, равно как и обладателями исключительного авторского права могут быть лица, далекие от творчества. В период подготовки части четвертой Гражданского кодекса РФ высказывались предложения по изменению терминологии, например, по переименованию авторских и смежных прав в «художественные права»¹ (это было бы ближе к изначальной терминологии русского права XIX в.). Однако законодатель предпочел сохранить ставшие привычными понятия.

Единственное и множественное число. Принято различать термины «авторское право» (в единственном числе) и «авторские права» (во множественном числе). Авторское право (в единственном числе) — это право в объективном смысле, т.е. совокупность правовых норм. Авторские права (во множественном числе) — это субъективные гражданские права.

В литературе и некоторых нормативных актах² встречается терминология, когда авторское право (и шире — право «интеллектуальной собственности») рассматривается во втором значении как совокупность прав на результат творческой деятельности. Такая многозначность одного термина часто бытует в юриспруденции (например, «право собственности» рассматривается традиционно сначала как объективное, а затем как субъективное право), однако правильнее было избегать подобного смешения. Весьма удачно, что терминология современного российского законодательства чаще всего дает возможность разграничить объективные и субъективные интеллектуальные права.

Отраслевая принадлежность авторского права. В российском законодательстве положения об авторском праве включены в ГК РФ. Это решение является далеко не очевидным. Так, в эпоху первой советской кодификации гражданского права современники отмечали правильность решения не включать нормы об авторском праве в ГК РСФСР 1922 г., а ограничиться отдельным положением об авторском праве. Отмечалось, что «авторское право соприкасается с областью публичного права, так как оно затрагивает самые важные интересы общества» и что «авторское право есть право своеобразное, которое по своей структуре, по условиям возникновения и прекращения, по объему со-

¹ См.: Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сб. статей. М.: Статут, 2003. С. 55–56.

² См., например: ст. 4 Модельного кодекса интеллектуальной собственности для государств — участников СНГ (Принят в г. Санкт-Петербурге 7 апреля 2010 г. Постановлением 34-6 на 34-м пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств — участников СНГ).

держания и защиты имеет особый специальный характер, отличающий его от всех других институтов гражданского права»¹. Но уже ко времени второй советской кодификации пришло понимание: следует рассматривать советское авторское право как особую часть гражданского права, что и предопределило включение раздела об авторском праве в ГК РСФСР 1964 г.

Решающим является то, что субъективные авторские права принадлежат все же целиком к категории частноправовых (гражданских) прав. Наличие большого числа публичных элементов в составе норм об авторском праве, а также защита авторских прав уголовным и административным законодательством не могут повлиять на отраслевую принадлежность авторского права, которая определяется в соответствии с предметом и методом правового регулирования.

Включение норм об авторском праве в кодифицированный акт гражданского законодательства не свойственно практике даже континентальной семьи права, где в целом признается частноправовая принадлежность авторского права, но предпочтительным считается издание самостоятельных законов об авторском праве. Нужно признать, что детальное регулирование авторского права на уровне гражданского кодекса, когда издание отдельных законов не предусматривается, является осознанной традицией российского законодательства.

Понятие авторского права. В законодательстве Европейского Союза можно обнаружить описание авторского права с экономической точки зрения: «Авторское право есть экономическая основа для индустрии творчества, поскольку оно стимулирует инновации, создание, инвестиции и производство... Авторское право — это важный инструмент, гарантирующий вознаграждение за творческий труд»².

С юридической точки зрения авторское право является правовым институтом, входящим в подотрасль гражданского права об интеллектуальных правах. В этой связи для выработки понятия авторского права необходимо учитывать общие положения о предмете гражданского права: гражданское законодательство определяет *основания возникновения и порядок осуществления интеллектуальных прав* (п. 1 ст. 2 ГК РФ). В советский период отечественного права принято было давать понятие авторскому праву как группе норм, регулирующих отноше-

¹ См.: Канторович Я.А. Основные идеи гражданского права. Харьков: Юрид. изд-во НКЮ УССР, 1928. С. 196, 222.

² См.: п. 5 Преамбулы Директивы № 2012/28/ЕС Европейского Парламента и Совета ЕС от 25 октября 2012 г. об определенном разрешенном использовании произведений, не определяемых по субъекту авторского права.

ния, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки, искусства¹. Думается, однако, что сам процесс творчества («создание произведений») не подлежит правовому регулированию. Не случайно действующее российское законодательство берет на себя только установление условий, при которых результаты интеллектуальной деятельности (и произведения в их числе) признаются охраняемыми. Современные исследователи подчеркивают миссию (предназначение) авторского права как области законодательства, признающей и закрепляющей субъективные права определенных лиц на результаты творчества, которые закон, в свою очередь, причисляет к охраняемым объектам².

Таким образом, можно дать следующее понятие авторского права. **Авторское право** — это совокупность гражданско-правовых норм, которые 1) устанавливают условия признания произведения науки, литературы и искусства охраняемым объектом; 2) устанавливают основания возникновения и порядок осуществления интеллектуальных прав на произведение; 3) регулируют отношения по поводу использования произведения и распоряжения правами на произведение; 4) предусматривают охрану интеллектуальных прав на произведение и способы их защиты.

Авторские права. Как и всякие субъективные права, авторские права представляют собой меру возможного поведения управомоченного субъекта (правообладателя). Авторские права — это совокупность различных по своей правовой природе абсолютных субъективных прав на произведение науки, литературы и искусства. Авторские права — синоним интеллектуальных прав на произведение, которые подразделяются, как известно, на: 1) исключительное право; 2) личные неимущественные права; 3) иные права. Конкретная характеристика авторских прав зависит от того, к какой категории они относятся (см. ниже § 3 «Субъективные авторские права»).

Дать содержательную характеристику авторским правам в целом не представляется возможным, поскольку понятие авторских прав (как синонима интеллектуальных прав) используется «для классификационных целей как средство отнесения субъективных прав на результаты интеллектуальной деятельности к определенной категории, к опре-

¹ См., например: *Гордон М.В.* Советское авторское право. М.: Гос. изд-во юрид. лит., 1955. С. 5; *Богуславский М.М.* Участие СССР в международной охране авторских прав. М.: Юрид. лит., 1974. С. 3 и др.

² См.: *Маковский А.Л.* Исключительные права и концепция части четвертой Гражданского кодекса // *Маковский А.Л.* О кодификации гражданского права (1922–2006). М.: Статут, 2010. С. 592; *Липчик Д.* Указ. соч. С. 13.

деленному типу гражданских прав и разграничения таким образом с гражданскими правами других типов — вещными, обязательственными, корпоративными»¹.

§ 2. Правовая природа авторских прав (теоретическое обоснование авторских прав)

В науке традиционной является констатация сложностей, связанных с выявлением правовой природы авторских прав и места, которое авторское право занимает в общей системе права.

Исторически развитие представлений о природе авторских прав прошло через несколько этапов:

- право, предоставляемое по привилегии;
- право литературной собственности;
- исключительное право;
- двойственная природа авторских прав;
- интеллектуальные права.

Право, предоставляемое по привилегии. Считается, что система привилегий держалась в континентальной Европе несколько веков: от изобретения книгопечатания до конца XVIII в., когда в революционной Франции были приняты специальные законы о литературной и художественной собственности. Привилегией именовался акт верховной власти, выдаваемый конкретному лицу (чаще издателю, чем автору) по просьбе последнего. Содержанием привилегии как раз и являлись конкретные субъективные права. Рассмотрим выданную в период расцвета этой юридической конструкции типичную привилегию автору от испанского короля, помещенную на первых страницах одного романа, изданного в 1605 г.

1. Сначала приводились адресат, обоснование выдачи привилегии и ее цель: «Во внимание того, что от вас, Мигель де Сервантес, поступил к Нам доклад о том, что вы сочинили книгу, озаглавленную «Хитроумный идалго Дон Кихот Ламанчский», которая потребовала от вас много труда и является весьма полезной и прибыльной, — вы просили и умоляли Нас дать вам разрешение и право напечатать ее, а также дать вам привилегию на срок, какой Нам угодно будет и какой Мы сообразуем. Рассмотрев книгу, члены Нашего Совета, — во внимание к тому, что относительно нее были выполнены все

¹ Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского. М.: Статут, 2008. С. 281 (автор комментария — А.Л. Маковский).

мероприятия, предписываемые последним Нашим постановлением о книгопечатании, — пришли к решению, что Мы должны повелеть выдать вам эту Нашу грамоту, объяснив и основания такого решения, и Мы одобрили его».

2. Затем следовало собственно содержание привилегии: разрешение и право печатать упомянутую книгу в пределах королевства в течение 10 лет со дня выдачи привилегии (за несколько месяцев до выхода книги в свет).

3. После чего в адрес третьих лиц, которые без полномочий автора «напечатают книгу или будут продавать ее, или поручат кому-либо издать и продавать ее», содержались угрозы «лишиться всего сделанного ими издания, шрифта и приспособлений к печатанью и, сверх того, подвергнуться штрафу в пятьдесят тысяч мараведи каждый раз, как они нарушат закон».

4. Заканчивался текст привилегии предписаниями явно цензурного характера¹.

Каково влияние системы привилегий на формирование понятий об авторском праве? Действительно ли оно сплошь отрицательное и было тупиковой ветвью развития?

В привилегии на печатание «Дон Кихота» в основных чертах верно схвачено содержание имущественного авторского права как правомочия на изготовление материальных носителей, в которых воплощен результат творческой деятельности. Санкции за нарушение права вполне узнаваемы по сегодняшнему российскому законодательству, разве что распределение штрафа было иным: одна треть идет предъявителю обвинения, другая треть в пользу королевского фиска, «а последняя треть — судье, который постановит приговор». Тем самым общее представление о сущности имущественных авторских прав и способе их защиты привилегия давала.

Стоит отметить курьезный терминологический аспект. При знакомстве с историей авторского права в России немалое удивление вызывает тот факт, что очень современный термин «исключительное право» широко применялся уже в первых нормативных актах пушкинской поры². Однако если брать тогдашнее значение этого термина, то выясняется, что

¹ См.: *Мигель Сервантес де Саведра*. Хитроумный идальго Дон Кихот Ламанчский. В 2 т. М.: Наука (Серия «Литературные памятники»), 2003. Т. I. С. 17–18.

² В российской науке термин «исключительные права» был общепринят в начале XX в. (см.: *Раевич С.Н.* Гражданское право буржуазно-капиталистического мира в его историческом развитии (1789–1926. Франция, Италия, Польша, Голландия, Румыния, Российская Империя, Австрия, Германия, Швейцария). М., Л.: Гос. изд-во, 1929. С. 295).

«исключительный» — это «особый, не подверженный общим правилам, законам», а синонимом «исключительного права» является не что иное, как «привилегия»¹. Таким образом, наиболее прогрессивная категория современного авторского права оказывается неразрывно связанной с, казалось бы, давно отброшенной первоосновой.

Привилегия основана на идее монополии. И это верный подход, поскольку монополия является общей предпосылкой для признания и защиты каких-либо прав, относящихся к категории абсолютных. Как раз более естественным было бы на заре возникновения представления об авторских правах обратиться по аналогии к праву собственности («для материальных вещей монополия выражается в институте права собственности»)², но не проявилось ли у европейцев юридическое чутье, которое заставило их искать для автора и издателя особое абсолютное право, отличное от права собственности? Что касается решительного слома системы привилегий в авторском праве, то Французская революция «начала с того, что в 1789 году отменила все без исключения привилегии, но кончила она тем, что установила систему исключительных прав (т.е. тех же монополий, но ставших из исключения правилом)»³.

Традиционно принято негативно отзываться о системе привилегий как раз из-за того, что привилегия носит характер монаршей милости. Широко распространено мнение, что «признание авторского права связано с уничтожением привилегии-милости»⁴. Но насколько привилегии в период своего расцвета могли считаться волюнтаристическими актами? На примере Сервантеса мы видим, что, с одной стороны, он, действительно, «просил и умолял дать привилегию». Но, с другой-то стороны, королевский совет принимает решение о выдаче привилегии на основании «последнего постановления о книгопечатании», т.е. издавал индивидуальный ненормативный акт во исполнение общеправовых предписаний. В России, где необходимость в закреплении прав на печатное произведение появилась во второй половине XVIII в., «вообще не были известны классические срочные привилегии на определенные произведения, так распространенные в Европе после изобретения книгопечатания». Поэтому, формально оставаясь актами монаршей

¹ Словарь русского языка XVIII века. Вып. 9. Изд-Каста. СПб.: Наука, 1997. С. 116 // Фундаментальная электронная библиотека «Русская литература и фольклор» (ФЭБ) // <http://feb-web.ru/feb/sl18/slov-abc/>

² См.: Дозорцев В.А. Указ. соч. С. 112.

³ Раевич С.Н. Указ. соч. С. 298.

⁴ См.: Раевич С.Н. Указ. соч. С. 296.