

**БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ**

УДК 347.78

ЛОСЕВ Сергей Сергеевич

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПЕРЕДАЧИ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО
АВТОРСКОГО ПРАВА ПО ДОГОВОРУ**

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Минск – 2001

а в Институте государства и права Национальной Академии
наук Беларуси

Научный руководитель -

доктор юридических наук, профессор,
член-корреспондент НАН Беларуси
Семенков В.И.

Институт государства и права НАН Беларуси,
заведующий сектором трудового и
гражданского права

Официальные оппоненты -

доктор юридических наук,
профессор **Юркевич Н.Г.**

Председатель Международного арбитражного
суда при Белорусской торгово-промышленной
палате

кандидат юридических наук,
доцент **Юрченко В.С.**

Белорусский государственный экономический
университет, кафедра правоведения

Опонирующая организация -

Академия МВД Республики Беларусь

Защита состоится 30 января 2002 г. в 14-00 на заседании совета по защите
диссертаций К 02.07.02 при Белорусском государственном экономическом
университете по адресу: 220070, г. Минск, пр. Партизанский, 26, зал заседаний
совета (ауд.205), тел. 249-51-07

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Белорусского
государственного экономического университета.

Автореферат разослан «22» декабря 2001 г.

Ученый секретарь совета
по защите диссертаций
ка. ат юридических наук,
до ат



Е.А. Иенко

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертации. Принятие в 1996 г. Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» означало отказ от наследия советского авторского права, нормы которого объективно не соответствовали складывающимся рыночным отношениям. Новое законодательство об авторском праве изменило целый ряд принципиальных положений, лежащих в основе этого правового института. Одним из таких принципиальных нововведений стало признание исключительного авторского права полноценным объектом гражданского оборота.

Дальнейшее развитие белорусского гражданского законодательства и принятие в 1998 г. нового Гражданского кодекса подтвердило товарный характер авторского права, о чем свидетельствуют указание исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительного авторского права, среди объектов гражданских прав, а также признание их оборотоспособности – возможности свободного отчуждения или перехода от одного лица к другому по договору, в порядке универсального правопреемства или иным способом. Однако особый, нематериальный характер объектов авторского права не позволяет автоматически применять к ним общие положения обязательственного права, а требует теоретической и практической разработки соответствующих специфике объекта особых форм договорных отношений.

С сожалением приходится признать, что радикальные изменения в законодательстве не были подкреплены сколь-либо серьезными теоретическими исследованиями. В отечественной цивилистике до сих пор не исследованы вопросы сущности исключительных прав и их места в системе гражданского права, не исследован вопрос о том, какие из авторских правомочий относятся к категории исключительного права, не исследованы правовая природа договоров о передаче исключительного авторского права и их место среди прочих гражданско-правовых договоров, не изучены вопросы ответственности сторон по таким договорам. Именно эти вопросы являются предметом исследования в диссертации.

Связь работы с крупными научными программами, темами. Диссертационное исследование проводилось одновременно с подготовкой изменений в законодательстве об авторском праве и разработкой раздела V проекта Гражданского кодекса Республики Беларусь «Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность)». Проведенное исследование входит в тему, разрабатываемую отделом трудового, гражданского и хозяйственного права Института государства и права Национальной Академии наук Беларуси «Формирование и развитие хозяйственного и трудового законодательства в Республике Беларусь».

Цель и задачи исследования. Целью диссертации является комплексное исследование теоретических проблем, связанных с правовым регулированием

передачи права на использование охраняемых авторским правом произведений науки, литературы и искусства; на основе анализа научных трудов отечественных и зарубежных авторов, норм законодательства Республики Беларусь, зарубежного права и судебной практики предложить свою теоретическую модель правоотношений, возникающих при заключении договоров о предоставлении права использования охраняемых авторским правом произведений.

Для достижения поставленной цели в диссертации решались следующие задачи:

- исследование понятия исключительного права и определение его места среди других категорий гражданских прав;
- определение правовой природы исключительного авторского права и доказательство того, что исключительный характер носят только отдельные авторские правомочия имущественного характера;
- определение содержания исключительного авторского права;
- установление общих принципов перехода исключительного авторского права по договору;
- исследование вопроса о применимости общих норм обязательственного права к сделкам в отношении исключительного авторского права;
- исследование существующих форм передачи исключительного авторского права по договору, определение правовой природы этих договоров, анализ их соотношения и правовых отличий, а также их места среди других гражданско-правовых договоров;
- исследование вопроса об ответственности сторон в рамках договоров о передаче исключительного авторского права;
- сравнительный анализ особенностей правового регулирования договорных отношений по использованию объектов авторского права, характерных для различных правовых систем;
- исходя из полученных в ходе исследования результатов внесение предложений по совершенствованию отдельных норм законодательства Республики Беларусь об авторском праве.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования является исключительное авторское право как обеспеченная законом возможность правообладателя использовать охраняемое авторским правом произведение науки, литературы или искусства в любой форме и любым способом и предоставлять право использования этого произведения по договору третьим лицам, а также правоотношения, возникающие в связи с предоставлением исключительного авторского права по договору. Предметом исследования являются общественные отношения, возникающие в связи с предоставлением правообладателем исключительного авторского права третьим лицам по договору.

Гипотеза. Исключительное авторское право, являясь объектом гражданского права, имеет свою специфику, которая не позволяет применять к нему общие нормы гражданского права. Осуществление исключительного авторского права, опосредуемое заключением договоров об использовании

произведения, требует специального правового регулирования. Необходимость обеспечения личных и имущественных интересов создателей произведений науки, литературы и искусства должна осуществляться путем ограниченного применения общегражданского принципа свободы договора и закрепления в законе определенных гарантий защиты интересов автора, являющегося экономически и организационно более слабой стороной договора.

Методология и методы проведенного исследования. Методологические и теоретические положения диссертации базируются на трудах ученых, в разные годы занимавшихся исследованиями проблем общей теории права, теории гражданского права и собственно авторского права: С.С. Алексеева, Э.П. Гаврилова, М.В. Гордона, Б.Н. Городецкого, В.П. Грибанова, В.А. Дозорцева, Р. Дюма, О.С. Иоффе, В.О. Калятина, Я.А. Канторовича, В.М. Корецкого, О.А. Красавчикова, Н.А. Райгородского, И.В. Савельевой, А.П. Сергеева, В.И. Серебровского, Ю.К. Толстого, И.Я. Хейфеца, С.А. Чернышевой, Г.Ф. Шершеневича и других.

Основными методами, использованными при проведении исследования, являются: диалектический, исторический, формально-юридический, сравнительно-правовой методы, а также метод системного анализа.

Научная новизна и значимость полученных результатов. Работа является первым в Республике Беларусь комплексным монографическим исследованием теоретических проблем правового регулирования передачи исключительного авторского права по договору. В диссертации на основе проведенного исторического и сравнительно-правового анализа дается оценка действующего законодательства Республики Беларусь об авторском праве, предлагаются новые теоретические решения и вытекающие из них предложения по доработке и совершенствованию отдельных норм законодательства.

Основные положения, характеризующие новизну проведенного диссертационного исследования, сводятся к следующему:

1. Исключительное авторское право является самостоятельной категорией гражданских прав имущественного характера. Исключительное авторское право дает его обладателю возможность осуществлять использование охраняемого авторским правом произведения в любой форме и любым способом с одновременным запретом, действующим в отношении всех остальных лиц, осуществлять аналогичные действия.

2. Исключительное авторское право имеет две составляющие – позитивную, выражающуюся в возможности осуществлять действия по использованию объекта этого права, и негативную, выражающуюся в возможности запрещать всем остальным лицам осуществление аналогичных действий.

3. Понятие «исключительное авторское право» по своему содержанию уже понятия «имущественные авторские права»; к категории «исключительное авторское право» относится только право использования произведения.

4. Автору в отношении его произведения принадлежит не совокупность имеющих исключительный характер прав по использованию произведения перечисленными в законе способами, а единое исключительное право использовать произведение в любой форме и любым способом.

4.1. Закрепленный в ст.16 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» перечень действий, которые может осуществлять обладатель исключительного авторского права, не является исчерпывающим; перечисленные в законе способы использования произведения имеют значение модели для определения условий договоров об использовании охраняемых авторским правом произведений науки, литературы и искусства.

4.2. Право на получение авторского вознаграждения не является самостоятельным авторским правомочием, а является встречным предоставлением за передачу по договору права использования произведения.

5. Исключительное авторское право является объектом гражданских прав, не ограниченным в обороте. Действующее законодательство Республики Беларусь допускает различную степень распоряжения исключительным авторским правом, и, наряду с временной передачей по договору, законодатель допускает уступку исключительного авторского права, означающую его безвозвратную передачу (отчуждение).

6. Применяемые в силу ст.424 ГК РБ к договору уступки исключительного авторского права правила о договоре купли-продажи не отвечают специфике авторских правоотношений.

7. По любому договору об использовании охраняемого авторским правом произведения передается исключительное авторское право, в полном объеме либо частично. При этом предмет всех видов договоров о передаче исключительного авторского права представляет собой комплексное явление в виде определенного в договоре исключительного авторского права (в целом или в части) в отношении определенного в договоре произведения.

8. Авторский и лицензионный договоры имеют общий предмет, однако являются самостоятельными видами гражданско-правовых договоров; применение конструкции авторского либо лицензионного договора для оформления передачи исключительного авторского права зависит только от субъектного состава соответствующего договорного правоотношения. При этом предусмотренные ст.985 ГК РБ правила о лицензионном договоре имеют в отношении авторского договора субсидиарный характер и могут применяться дополнительно к правилам об авторском договоре только в той части, которая не урегулирована нормами Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах».

9. Различие двух типов авторского договора – договора о передаче исключительных имущественных прав и договора о передаче неисключительных имущественных прав состоит не в особенностях договорных обязательств сторон, а в характеристике передаваемого по договору права. В первом случае контрагент автора получает по договору исключительное авторское право вместе с негативной составляющей, обеспечивающей его право запрещать использование произведения всем третьим лицам, а во втором случае – только позитивную составляющую, обеспечивающую возможность осуществлять определенные действия по использованию произведения.

10. Предусмотренный ст. 986 ГК РБ договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности не является самостоятельным

видом гражданско-правовых договоров, а является смешанным договором, включающим условия договора подряда и авторского договора.

11. В рамках договора уступки авторского права, авторского и лицензионного договоров сторона, уступающая или передающая исключительное авторское право, несет ответственность за его действительность и возможные недостатки.

12. Покупка экземпляра компьютерной программы или базы данных с «оберточной лицензией» не является заключением авторского или лицензионного договора в отношении¹ компьютерной программы или базы данных в письменной форме.

13. Стороны во всех видах договоров, на основании которых осуществляется передача исключительного авторского права, несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее¹ исполнение договорных обязательств в соответствии с общими нормами гражданского права.

Практическая значимость полученных результатов. Реализация положений диссертации в законодательстве Республики Беларусь будет способствовать устранению пробелов и недостатков действующего законодательства - позволит систематизировать нормы законодательства, регулирующего отношения по использованию объектов авторского права, а также устранить существующие коллизии Гражданского кодекса и Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах».

Диссертация содержит ряд положений прикладного характера, имеющих значение для правоприменительной практики, в первую очередь для судебной практики разрешения споров, вытекающих из обязательственных отношений по поводу использования охраняемых авторским правом произведений.

Экономическая значимость полученных результатов. Реализация положений диссертации в законодательстве Республики Беларусь будет способствовать повышению уровня защиты имущественных интересов обладателей авторского права, а также сделает более эффективным введение исключительного авторского права в гражданский оборот и использование его в качестве нематериального актива субъектами хозяйствования.

Основные положения диссертации могут стать основой для совершенствования законодательства Республики Беларусь об авторском праве в части регулирования правоотношений по использованию объектов авторского права, а также могут быть использованы при приведении норм Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» и других актов законодательства в соответствие с нормами Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту:

1. Исключительное авторское право имеет две составляющие – позитивную, выражающуюся в возможности правообладателя осуществлять действия по использованию объекта этого права, и негативную, выражающуюся в возможности запрещать всем иным лицам осуществление аналогичных действий.

2. Исключительное авторское право является объектом гражданских прав, не ограниченным в обороте. Действующее законодательство Республики Беларусь допускает различную степень распоряжения исключительным авторским правом – как временную передачу по договору, так и отчуждение.

3. По любому договору об использовании охраняемого авторским правом произведения передается исключительное авторское право, в полном объеме либо частично. При этом:

- введенное новой редакцией Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» понятие «уступка имущественных авторских прав» означает не обусловленный сроком безвозвратный переход (отчуждение) исключительного авторского права другому лицу;

- авторский и лицензионный договоры имеют общий предмет, однако являются самостоятельными видами гражданско-правовых договоров; применение конструкции авторского либо лицензионного договора для передачи исключительного авторского права зависит только от субъектного состава соответствующего договорного правоотношения. Предусмотренные ст.985 ГК РБ правила о лицензионном договоре имеют в отношении авторского договора субсидиарный характер и могут применяться дополнительно к правилам об авторском договоре только в той части, которая не урегулирована нормами Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах»;

- различие двух типов авторского договора - о передаче исключительных имущественных прав и неисключительных имущественных прав состоит не в особенностях договорных обязательств сторон, а в характеристике передаваемого по договору права.

4. Предусмотренный ст. 986 ГК РБ договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности не является самостоятельным видом гражданско-правовых договоров, а является смешанным договором, включающим условия договора подряда и авторского договора.

5. В рамках договора уступки авторского права, авторского и лицензионного договоров сторона, уступающая или передающая исключительное авторское право, несет ответственность за действительность и недостатки передаваемого права.

6. Стороны во всех видах договоров, на основании которых осуществляется передача исключительного авторского права, несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств в соответствии с общими нормами гражданского права.

Личный вклад соискателя. Диссертация подготовлена лично автором. Другие авторы в проведении исследований, выраженных в диссертации и опубликованных работах, участия не принимали.

Апробация результатов диссертации. Результаты исследований, проводимых в рамках диссертации, докладывались на 2-й Международной научно-практической конференции «Вузовская наука, промышленность, международное сотрудничество» (14-16 октября 1998 г.) в г. Минске.

Опубликованность результатов. По теме диссертации автором опубликовано 11 научных работ общим объемом 351 стр., в том числе 1

монография, 9 статей в научных и научно – практических журналах, материалы 1 конференции.

Структура и объем диссертации. Диссертация состоит из введения, общей характеристики работы, трех глав и заключения. Объем диссертации составляет 101 страницу, включая 1 таблицу на 1 стр. Список использованных источников составляет 213 наименований.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении диссертации изложено современное состояние проблемы правового регулирования передачи исключительного авторского права по договору.

В общей характеристике работы определены актуальность, цели и задачи исследования.

В обзоре литературы по исследуемой теме рассмотрены основные этапы в развитии научной мысли о правовой природе исключительного авторского права и возможности его передачи по договору; дан краткий анализ наиболее интересных современных работ по данной тематике; определены проблемы правового регулирования, требующие дальнейшего исследования.

Первая глава – «Понятие и содержание исключительного авторского права» - посвящена исследованию правовой природы исключительного авторского права, а также исследованию проблем, связанных с определением его содержания.

В отличие от большинства институтов гражданского права, возникших еще в древности и получивших детальное развитие в римском праве, авторское право возникает только в эпоху Возрождения, при этом большинство исследователей указывают на то, что предпосылкой его возникновения стало изобретение книгопечатания. Возможность произведения без потери своих свойств существовать в бесконечном количестве воплощений дала юристам основание признать его особый характер и назвать его «бестелесной вещью». Этот бестелесный, нематериальный характер произведения не позволил распространить на него положения права собственности, в связи с чем практика стала искать другие формы юридической защиты интересов его создателей, а также интересов лиц, осуществляющих его использование.

Первоначально возникшая в форме выдаваемых издателям индивидуальных привилегий, правовая охрана объектов авторского права трансформировалась в юридическую конструкцию исключительного права. Основы теории исключительного права были заложены в трудах юристов к. XIX – н. XX в., в том числе в работах выдающегося русского цивилиста Г.Ф. Шершеневича. Именно Г.Ф. Шершеневич определил исключительное право как самостоятельную категорию гражданских прав имущественного характера, указав его место среди прав вещных и прав обязательственных.

Характеризуя сущность исключительного права, исследователи указывают

на его абсолютный характер, на то, что исключительное право имеет территориальный и временный характер, самостоятельную экономическую ценность и особенности в способах защиты по сравнению с другими гражданскими правами. Кроме того, конструкция исключительного права дает возможность построения сложных схем взаимоотношений различных субъектов в связи с использованием объекта исключительных прав.

В то же время, для понимания сущности авторского права недостаточно указания на его исключительный характер. В результате проведенного исследования исключительное авторское право было определено как самостоятельная категория гражданских прав имущественного характера, которое дает его обладателю возможность осуществлять использование охраняемого авторским правом произведения в любой форме и любым способом с одновременным запретом осуществлять аналогичное использование, действующим в отношении всех остальных лиц.

Для понимания сущности исключительного права ключевым является выделение в нем двух элементов – позитивного, означающего право субъекта осуществлять определенные положительные действия по использованию объекта исключительного права, и негативного, означающего право субъекта запрещать подобные действия всех третьих лиц. При этом, по мнению некоторых исследователей негативная составляющая исключительного права имеет превалирующее значение, поскольку право положительное имеет практическое значение лишь тогда, когда есть возможность реализовать право негативное – не допустить использование данного объекта третьими лицами.

Наиболее важным аспектом любого права является его содержание, поскольку именно оно определяет возможные формы реализации этого права. Законодательство Республики Беларусь исходит из традиционного для европейских стран дуалистического понимания авторского права, включая в него как имущественные, так и личные неимущественные права. В теории авторского права до сих пор спорным остается вопрос о том, какие категории субъективных авторских прав носят исключительный характер. Однако предлагаемое некоторыми исследователями отнесение к категории исключительного права прав личных неимущественных является по существу подменой понятий исключительного права и абсолютного права. Поэтому в диссертации доказывается тезис о том, что исключительный характер могут иметь только права имущественные.

В результате проведенного в диссертации исследования установлено, что категории “имущественные авторские права” и “исключительное авторское право” не являются тождественными; исключительный характер носит только право использования произведения. Закон устанавливает, что автору в отношении его произведения принадлежит исключительное право использовать произведение исчерпывающим образом перечисленными способами. В то же время, Гражданский кодекс Республики Беларусь признает за обладателем исключительного права в отношении любого объекта права интеллектуальной собственности, включая охраняемые авторским правом произведения, право использовать этот объект в любой форме и любым способом. В результате

проведенного анализа законодательства, в том числе сравнительного анализа норм Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» и Гражданского кодекса Республики Беларусь, был сделан вывод о том, что за автором произведения признается не комплекс отдельных правомочий по использованию произведения определенными в законе «Об авторском праве и смежных правах» способами, а единое исключительное право использования произведения любыми возможными способами. Анализ перечисленных в ст. 16 закона способов использования произведения позволяет сделать вывод о том, что они являются не только возможными вариантами осуществления исключительного авторского права, но и моделями для возможных сделок по поводу использования произведения. Также был исследован вопрос о возможности установления в договорах более узких, производных от перечисленных в законе, способов использования произведений.

Отдельного рассмотрения заслуживает вопрос о правовой сущности закрепленного в Законе Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» права на получение авторского вознаграждения. В результате проведенного исследования теоретических работ, посвященных данному вопросу, а также анализа законодательства было установлено, что право на получение авторского вознаграждения не является самостоятельным авторским правомочием, а является встречным предоставлением за предоставление по договору права использования произведения.

Как результат проведенного исследования, в диссертации соискателем предлагается собственное определение исключительного авторского права, а также предлагается проект новой редакции ст.16 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», определяющей содержание исключительного авторского права.

Вторая глава – «Общетеоретические вопросы передачи исключительного авторского права по договору» посвящена анализу общих принципов осуществления и передачи исключительного авторского права по договору. Закрепление за автором произведения науки, литературы или искусства исключительного права использовать произведение означает, что изначально только автор имеет возможность осуществлять любые действия по воспроизведению, распространению, исполнению и иному использованию произведения. Однако в силу того, что у автора, как правило, отсутствуют экономические, технологические и организационные возможности для коммерческой эксплуатации произведения, автор делегирует свое право использовать произведение организации или предпринимателю, специализирующимся на такого рода деятельности. Инструментом для всех форм предоставления исключительного авторского права другому лицу является гражданский договор, который подчиняется общим нормам гражданского права об обязательствах.

Действующее законодательство Республики Беларусь не содержит систематизированного подхода к определению форм и способов перехода исключительного авторского права в рамках обязательственных отношений.

Теория гражданского права выделяет 1) обязательственные и 2) иные способы приобретения исключительных прав, лежащие вне классических обязательственных отношений. К таковым иным, внеобязательственным способам относятся: предоставление исключительного права другому лицу по закону, переход в порядке универсального или сингулярного правопреемства, внесение в уставный капитал субъекта хозяйствования; их анализ не входит в предмет диссертационного исследования.

К обязательственным способам приобретения исключительного права относятся две формы – уступка и передача. При уступке исключительное право переходит другому лицу безвозвратно, и, как правило, в полном объеме; передача исключительного права означает временный его переход другому лицу в определенных пределах, установленных договором.

Анализ действующего законодательства Республики Беларусь позволяет говорить о том, что исключительное авторское право является объектом гражданских прав, не ограниченным в обороте. Поэтому обладатель исключительного авторского права может по своему усмотрению распоряжаться этим правом и заключать сделки как о временной передаче, так и об отчуждении исключительного авторского права.

В рамках диссертации проведено сравнительное исследование правового регулирования передачи исключительного авторского права по договору, характерного для различных правовых систем.

Для англосаксонской правовой системы характерно отнесение авторского права к категории движимого имущества и распространение на него общих принципов права собственности. Поэтому авторское право в этой правовой системе находится в неограниченном гражданском обороте – оно может не только передаваться, но и отчуждаться. В силу этих причин законодательство об авторском праве Великобритании, США и других стран этой правовой системы не содержит специальных норм в отношении договоров об использовании авторских прав, применяя к ним общие нормы договорного права.

Для романо-германской системы права характерно отрицание возможности отчуждения исключительного авторского права. Законодательству об авторском праве Франции, ФРГ, Испании и других государств, относящихся к романо-германской правовой системе, присуща также подробная законодательная регламентация отношений сторон в рамках договоров об использовании произведений. Задачей законодателя в данной правовой системе является защита интересов автора как экономически более слабой стороны.

Советское авторское право не только не допускало отчуждение исключительного авторского права, но и в значительной степени ограничивало возможность автора использовать принадлежащее ему право путем временной передачи по договору. В советской науке авторского права существовали две теории – «теория уступки», сторонники которой исходили из того, что в рамках авторского договора осуществляется передача права использования произведения в определенных пределах и, соответственно, имеет место правопреемство в отношении имущественных авторских прав, и «теория разрешения», сторонники которой отрицали принципиальную возможность

перехода имущественных авторских прав в рамках договорных отношений, определяя суть авторского договора как взаимные обязательства сторон по изданию, постановке и иному использованию определенного произведения. Несмотря на ожесточенность данного спора, он во многом носил академический характер, поскольку правоприменительная практика не признавала правопреемства в отношении исключительного авторского права в рамках обязательственных отношений.

Из проведенного в диссертации сравнительно-правового исследования видно, что степень распоряжения исключительным авторским правом зависит от традиций, присущих той или иной правовой системе, а также от ценностного подхода законодателя к феномену интеллектуального творчества. В странах романо-германской правовой системы акцент делается на личности автора, которую это право и стремятся защитить, обеспечив охрану созданного автором произведения; страны общего права более восприимчивы к интересам общества в целом, поэтому задача законодателя состоит преимущественно в том, чтобы урегулировать процесс его использования. При этом, установление возможности передачи исключительного авторского права только на определенный срок не влияет существенным образом на эффективность его использования в гражданском обороте.

Третья глава – «Отдельные виды договоров о передаче исключительного авторского права» – посвящена анализу конкретных договорных типов, применяемых для оформления перехода исключительного авторского права.

Анализ действующего законодательства Республики Беларусь об авторском праве позволяет выделить несколько видов договоров, в рамках которых может осуществляться переход исключительного авторского права – договор уступки исключительного авторского права, авторский договор, лицензионный договор и договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности.

Понятие «уступка имущественных прав автора» появилось в законодательстве Республики Беларусь с принятием в 1998 г. новой редакции Закона «Об авторском праве и смежных правах». Формально-логический и формально-юридический анализ норм законодательства позволяет говорить о том, что уступка исключительного права означает его бессрочный и безвозвратный переход другому лицу. Однако введение в законодательство нормы, допускающей уступку исключительного авторского права, не учитывает то обстоятельство, что особенностью авторского права, в отличие от других институтов права интеллектуальной собственности, является более тесная связь произведения с личностью автора. Более того, применяемые по умолчанию в силу ст. 424 ГК РБ к договору уступки исключительного авторского права правила о договоре купли-продажи не учитывают специфики авторско-правовых отношений.

Более традиционным средством передачи исключительного авторского права является авторский договор. Несмотря на существующее своеобразие

видов авторских договоров (издательский, постановочный, сценарный и т.п.), все они имеют одинаковые предмет, субъектный состав и содержание обязательств сторон; отличие выражается только в определяемой договором сфере осуществления исключительного авторского права. Поэтому об авторском договоре можно говорить как о едином договорном типе.

Более принципиальным представляется выделение двух видов авторского договора в зависимости от степени обладания передаваемым исключительным правом – в законе «Об авторском праве и смежных правах» они называются договором о передаче исключительных имущественных прав и договором о передаче неисключительных имущественных прав. Вопрос о разграничении двух типов авторских договоров практически не исследован в науке, а существующие работы позволяют говорить об имеющемся непонимании их правовой природы. Различие двух названных типов авторского договора выражается в том, что в рамках договора о передаче неисключительных имущественных прав контрагент автора получает только возможность использовать произведение определенным образом, а в рамках договора о передаче исключительных имущественных прав – получает монопольную возможность такого использования, а также возможность защищать предоставленное ему право в отношении всех третьих лиц. Проведенный анализ позволяет говорить о том, что различие этих двух типов авторского договора состоит не в особенностях договорных обязательств сторон, а в характеристике передаваемого по договору права. И в первом и во втором случае контрагент автора приобретает право осуществлять позитивные действия (использовать произведение), однако в случае заключения договора о передаче исключительных имущественных прав он вместе с позитивной составляющей исключительного права получает и негативную составляющую в виде действующего в отношении всех третьих лиц права запрета.

Если ранее авторский договор был универсальной формой для передачи исключительного авторского права, то с принятием новой редакции Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» субъектный состав авторского договора был ограничен только авторами произведений. Во всех иных случаях для оформления передачи исключительного авторского права на ограниченный период времени должна применяться конструкция лицензионного договора, правила о котором содержатся в ст. 985 ГК РБ. Авторский и лицензионный договоры имеют общий предмет, однако являются самостоятельными видами гражданско-правовых договоров, при этом применение конструкции авторского либо лицензионного договора для оформления передачи исключительного авторского права зависит только от субъектного состава соответствующего договорного правоотношения. Предусмотренные ст. 985 ГК РБ правила о лицензионном договоре могут применяться в отношении авторских договоров только субсидиарно, в той части, которая не урегулирована нормами Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах».

С принятием Гражданского кодекса в законодательстве Республики Беларусь появилась конструкция договора о создании и использовании

результатов интеллектуальной деятельности. Необходимость законодательного регулирования данного рода отношений обусловлена требованиями практики, поскольку организация или предприниматель заинтересованы не только в создании автором определенного произведения, но и в получении на заранее установленных условиях права его использования. Однако проведенный в диссертации анализ позволяет говорить о том, что предусмотренный ст. 986 ГК РФ договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности не является самостоятельным видом гражданско-правовых договоров, а является смешанным договором, включающим элементы договора подряда и авторского договора.

Анализ обязательственных отношений, возникающих по поводу использования произведений науки, литературы и искусства, позволяет сделать вывод о том, что стороны во всех видах договоров, на основании которых осуществляется передача исключительного авторского права, несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств в соответствии с общими нормами гражданского права.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

1. Лежащее в основе авторского права право использования произведения относится к категории исключительных прав. Исключительное авторское право не относится ни к вещным, ни к личным, ни к обязательственным правам, а является самостоятельным видом гражданских прав имущественного характера.

1.1. Исключительное авторское право имеет две составляющие – позитивную, выражающуюся в возможности осуществлять действия по использованию произведения, и негативную, выражающуюся в возможности запрещать всем иным лицам осуществление аналогичных действий; при этом именно негативная составляющая исключительного авторского права порождает абсолютные правоотношения между правообладателем и всеми третьими лицами.

1.2. В зависимости от того, передает ли правообладатель по договору только позитивную составляющую исключительного авторского права либо позитивную и негативную составляющие, контрагент правообладателя получает либо только возможность осуществлять использование произведения определенным в договоре способом либо, наряду с возможностью использования произведения, получает возможность запрещать аналогичное использование произведения всем третьим лицам, а также возможность защищать полученное по договору право использования произведения в отношении всех третьих лиц [1; 4; 6; 10].

2. В действующем законодательстве Республики Беларусь и в литературе, посвященной проблемам авторского права, нет единой непротиворечивой терминологии, в результате чего понятия «имущественные авторские права» и «исключительные авторские права», «исключительное авторское право» используются в качестве синонимов. В результате проведенного исследования установлено, что по своему содержанию понятие «исключительное авторское право» уже понятия «имущественные авторские права», поскольку признаками исключительного обладает только право использования произведения.

2.1. Содержание исключительного авторского права составляет возможность обладателя этих прав использовать произведение в любой форме и любым способом.

2.2. Обладателю авторского права принадлежит не набор исключительных прав по использованию произведения перечисленными в законе способами, а единое исключительное авторское право использовать произведение в любой форме и любым способом. Поэтому закрепленный в ст.16 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» перечень действий, которые может осуществлять обладатель авторского права, является примерным.

2.3. Перечисленные в законе способы использования произведения не исчерпывают всего содержания исключительного авторского права, но в то же время являются моделью для определения условий об использовании произведений в заключаемых правообладателем договорах. При этом стороны

договора об использовании произведения свободны в установлении более узких, производных от перечисленных в законе, способов использования.

2.4. Право на получение авторского вознаграждения не является самостоятельным авторским правомочием, а является встречным предоставлением за предоставление по договору права использования произведения [1; 4].

3. Исключительное авторское право является объектом гражданских прав не ограниченным в обороте. Действующее законодательство Республики Беларусь допускает различную степень распоряжения исключительным авторским правом и наряду с временной передачей по договору допускает уступку исключительного авторского права, которая означает его безвозвратную передачу (отчуждение)

3.1. Допущение возможности отчуждения исключительного авторского права зависит от традиций, присущих той или иной правовой системе, а также от ценностного подхода законодателя к феномену интеллектуального творчества.

3.2. Установление возможности передачи исключительного авторского права только на определенный срок не влияет существенным образом на эффективность его использования в гражданском обороте и не ограничивает лицо, получающее это право по договору, в возможности его защищать [1; 6].

4. Действующее законодательство Республики Беларусь называет несколько типов договоров, опосредующих оборот исключительного авторского права. К ним относятся договор уступки имущественных авторских прав, авторский договор, лицензионный договор, а также договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности [1; 6].

5. По любому договору об использовании охраняемого авторским правом произведения передается исключительное авторское право, в полном объеме или частично. Предмет всех видов договоров по передаче исключительного авторского права (или его части) представляет собой комплексное явление в виде определенного в договоре исключительного авторского права (или его части) в отношении определенного в договоре произведения.

5.1. Применяемые в силу ст. 424 ГК РБ к договору уступки исключительного авторского права правила о договорах купли-продажи не отвечают специфике авторских правоотношений.

5.2. Авторский и лицензионный договоры имеют общий предмет, однако являются самостоятельными видами гражданско-правовых договоров, при этом применение конструкции авторского либо лицензионного договора для оформления передачи исключительного авторского права зависит только от субъектного состава соответствующего договорного правоотношения. Предусмотренные ст.985 ГК РБ правила о лицензионном договоре могут применяться в отношении авторских договоров только субсидиарно, в той части, которая не урегулирована нормами Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах».

5.3. Различие двух типов авторского договора - о передаче исключительных имущественных авторских прав и неисключительных имущественных авторских прав состоит не в особенностях договорных обязательств сторон, а в

характеристике передаваемого по договору права.

5.4. Предусмотренный ст. 986 ГК РБ договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности не является самостоятельным видом гражданско-правовых договоров, а является смешанным договором, включающим элементы договора подряда и авторского договора.

5.5. Покупка экземпляра компьютерной программы или базы данных с так называемой «оберточной лицензией» не является заключением авторского либо лицензионного договора в отношении компьютерной программы или базы данных в письменной форме [4; 5; 7; 11].

6. Стороны во всех видах договоров, на основании которых осуществляется передача исключительного авторского права, несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств в соответствии с общими нормами гражданского права [1].

СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ

Монография

1. Лосев С.С. Авторское право. Национальное и международное законодательство. -Мн.: Ураждай, 2000. -270 с.

Статьи, материалы конференций

2. Лосев С.С. Новое в законодательном регулировании авторских договоров // Судовы веснік. -1996.- № 4. -С.58-59.

3. Лосев С.С. Авторское право: новое в законодательстве // Судовы веснік. -1997.-№ 4. -С.50-51.

4. Лосеў С.С. Аўтарскі дагавор у грамадзянскім праве Рэспублікі Беларусь // Весці Нацыянальнай Акадэміі навук Беларусі. Серыя гуманітарных навук. -2000. -№ 1. -С.31-37.

5. Лосев С.С. Некоторые проблемы определения лицензионного договора в Гражданском кодексе Республики Беларусь // Интеллектуальная собственность в Беларуси. -2000. -№2. -С.28-34.

6. Лосев С.С. Некоторые аспекты передачи имущественных авторских прав // Вестник Молодежного научного общества. -2000. -№3. -С.47-57.

7. Лосев С.С. Авторский договор заказа // Интеллектуальная собственность в Беларуси. -2000. -№ 3. -С. 42-52.

8. Лосеў С.С. Рэгуляванне аўтарскага права ў Грамадзянскім кодэксе // Весці Нацыянальнай Акадэміі навук Беларусі. Серыя гуманітарных навук. 2000. -№4. -С.30-34.

9. Лосев С.С. Новая редакция Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» // Авторское право и смежные права. Сборник правовых документов и материалов; Сост. Н.Н. Довнар. -Мн.: Беларуская навука, -1999. -С.32-39.

10. Лосев С.С. Защита авторского права // Авторское право и смежные права. Сборник правовых документов и материалов; Сост. Н.Н. Довнар. –Мн.: Беларуская навука, -1999. -С.108-130.

11. Лосев С.С. Авторский договор как средство реализации имущественных авторских прав: [Беларусь] // Вузовская наука, промышленность, международное сотрудничество: Материалы 2-й международной научно-практической конференции: В 2 ч. / БГУ. –Мн.; -1998. -Ч.2. -С.51-57.

Лосев Сергей Сергеевич

Правовое регулирование передачи исключительного авторского права по договору

Ключевые слова: гражданское право, закон, авторское право, исключительное авторское право, обязательственное право, правовое регулирование, правоотношения, договор.

Целью диссертации является комплексное исследование теоретических и практических проблем, связанных с правовым регулированием передачи права на использование охраняемых авторским правом произведений, разработка собственного аргументированного понимания наиболее существенных правовых аспектов рассматриваемой темы и практических рекомендаций по совершенствованию законодательства об авторском праве.

Объектом исследования являются правоотношения, возникающие в связи с передачей по договору права на использование произведений науки, литературы и искусства, а предметом исследования – система договоров, опосредующих передачу исключительного авторского права, предмет и особенности обязательств сторон в рамках этих договоров.

В работе применялись диалектический, исторический, логический, формально-юридический, сравнительно-правовой методы, а также метод системного анализа.

В результате проведенного исследования разработан новый концептуальный подход к пониманию сущности исключительного авторского права и возможности его нахождения в гражданском обороте. В частности, выделено две составляющих исключительного авторского права – позитивная и негативная; определено содержание исключительного авторского права как права использовать произведение в любой форме и любым способом, а также несводимость его содержания только к перечисленным в законе “Об авторском праве и смежных правах” способам использования; установлено, что исключительное авторское право является объектом гражданского права, не ограниченным в обороте, а также то, что гражданский договор является средством оборота (передачи) исключительного авторского права, исследованы вопросы применения к этому договору общих принципов обязательственного права; исследована правовая природа и самостоятельный характер договорных типов, предусмотренных действующим законодательством для передачи исключительного авторского права, а также выработаны предложения по совершенствованию законодательства в данной области.

Положения и выводы, содержащиеся в диссертации, могут быть использованы: для дальнейшего развития научных представлений о правовой природе и содержании исключительного авторского права и проблем его нахождения в гражданском обороте; для совершенствования норм законодательства об авторском праве; при преподавании учебного курса «Гражданское право Республики Беларусь».

Лосеў Сяргей Сяргеевіч

**Правовое рэгуляванне перадачы выключнага аўтарскага права
па дагавору**

Ключавыя словы: грамадзянскае права, закон, аўтарскае права, выключнае аўтарскае права, абавязальнае права, прававое рэгуляванне, праваадносіны, дагавор.

Мэтай дысертцыі з’яўляецца комплекснае даследаванне тэарэтычных і практычных праблемаў, звязаных з прававым рэгуляваннем перадачы права на выкарыстанне ахоўваемых аўтарскім правам твораў, распрацоўка асабістага аргументаванага ўсведамлення найбольш істотных прававых аспектаў разглядаемай тэмы і практычных рэкамендацый па ўдасканаленню існуючага заканадаўства аб аўтарскім праве.

Аб’ектам даследавання з’яўляюцца праваадносіны, што ўзнікаюць у сувязі з перадачай па дагавору права на выкарыстанне твораў навукі, літаратуры і мастацтва, а прадметам даследавання – сістэма дагавораў, што апасрэдуюць перадачу выключнага аўтарскага права, іх прадмет і асаблівасці абавязальнасці старон у межах дадзеных дагавораў.

У дысертцыі былі выкарыстаны дыялектычны, гістарычны, лагічны, фармальна-юрыдычны, параўнальна-прававы метады, а таксама метады сістэмнага аналізу.

У выніку праведзенага даследавання распрацаваны новы канцэптуальны падыход да ўсведамлення сутнасці выключнага аўтарскага права і магчымасці яго знаходжання ў грамадзянскім абароце. У прыватнасці, вызначаны дзве складаючы выключнага аўтарскага права – пазітыўная і негатыўная; вызначан змест выключнага аўтарскага права як права выкарыстоўваць твор у любой форме і любым спосабам, а таксама неабмежаванасць яго зместу толькі пералічанымі ў законе “Аб аўтарскім праве і сумежных правах” спосабамі выкарыстання; вызначана, што выключнае аўтарскае права з’яўляецца аб’ектам грамадзянскага права, не абмежаваным ў абароце, і што грамадзянскі дагавор з’яўляецца сродкам абароту (перадачы) выключнага аўтарскага права, даследаваны пытанні прымянення да гэтага дагавору агульных прынцыпаў абавязальнага права; даследавана прававая прырода і самастойны характар дагаворных тыпаў, прадугледжаных дзеючым заканадаўствам для перадачы выключнага аўтарскага права, а таксама вырацаваны прапановы па ўдасканаленню заканадаўства ў дадзенай галіне.

Палажэнні і вынікі, змешчаныя ў дысертцыі, могуць быць выкарысканы: для далейшага развіцця навуковых уяўленняў аб прававой прыродзе і месце выключнага аўтарскага права і праблем яго знаходжання ў грамадзянскім абароце; для ўдасканалення нормаў заканадаўства аб аўтарскім праве, што рэгламентуюць дагаворныя адносіны па выкарыстанню твораў навукі, літаратуры і мастацтва; пры выкладанні вучэбнага курса “Грамадзянскае права Рэспублікі Беларусь”.

SUMMARY

Losev Sergei Sergeevich
Legal Regulation of the Contractual Transfer of Copyright

Key words: civil law, law, copyright law, exclusive copyright, obligation law, legal regulation, legal relationships, contract.

The purpose of the dissertation is a complex study of both theoretical and practical problems, connected with a legal regulation of the exploitation rights in respect of copyrighted works transfer, development of own well-grounded understanding of the most essential legal aspects of the matter in question, and practical recommendations on perfection of the copyright legislation.

Object of the research are the legal relationships raised in connection with a contractual transfer of rights to use the works of science, literature and art, and the subject of research is the system of contracts on transfer of copyright, its subjects and features of parties to the contracts obligations.

In the work were applied dialectic, historical, logical, formal legal, comparative legal methods, and the method of system analysis.

As a result of the carried out research a new conceptual approach to the understanding of the nature of the copyright and a possibility of its civil turnover was developed. In particular, was specified two components of the copyright – positive and negative, defined the content of copyright as a right to use a work in any form and in any manner, and impossibility to limit its content by the specified in the Law on Copyright and Neighboring Rights ways of use; proved that copyright is an object of civil right not limited in a turnover, and that a civil contract is a media for the copyright turnover (transfer), studied the questions of application for the contract of common rules of obligatory law; was studied the legal nature and features of the contractual types provided by the legislation for the copyright transfer, and also were developed suggesting on the copyright legislation improvement.

Principles and conclusions contained in the dissertation can be used for the further development of scientific views on the legal nature and content of the copyright and problems of its civil turnover; for improvement of the copyright legislation in respect of contractual relations on use of the works of science, literature and art; for teaching the course “Civil Law of the Republic of Belarus”.

Налоговая льгота — Общегосударственный классификатор Республики Беларусь ОКРБ 007-98, ч. 1:22.11.20.600

Подписано в печать 20.12.2001. Формат 60х84/16. Бумага офсетная. Гарнитура Таймс. Офсетная печать. Усл. печ. л. 1,4. Тираж 100 экз. Заказ *510*

Белорусский государственный экономический университет
Лицензия ЛВ № 170 от 21.01.98
220070, г. Минск, просп. Партизанский, 26

Белорусский государственный экономический университет
Лицензия ЛПІ № 336 от 16.03.99
220070, г. Минск, просп. Партизанский, 26