

Тема 2. Авторское право и смежные права

Понятие авторского права и смежных прав. Задачи и принципы

Авторское право и смежные права в совокупности представляют собой самостоятельный институт гражданского права, нормами которого регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, а также исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного и кабельного вещания.

Современное авторское право закрепляет за автором:

1. личные неимущественные права ("моральные права"), которые у автора отобрать нельзя:

- **право авторства** - право признаваться в качестве автора;
- **право на имя** - право использовать или разрешать использование произведения под подлинным именем автора, псевдонимом или анонимно;
- **право на обнародование** - право предоставить публике возможность узнать о существовании произведения; право на обнародование включает в себя также **право на отзыв** - если автор сочтет необходимым прекратить "хождение" произведения во внешнем по отношению к нему мире, он имеет право (с соблюдением установленных законом условий) отозвать свое произведение, что равносильно полному прекращению его существования;
- **право на защиту репутации автора** - право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора;
- ряд других личных неимущественных прав, гораздо более "специфических" (право доступа и пр.).

2. комплекс имущественных прав, позволяющий автору и его правопреемникам контролировать использование произведения, дающий возможность доводить произведения до всеобщего сведения, и при этом получать вознаграждение.

Имущественные права позволяют автору разрешать (получая за это вознаграждение) или не разрешать в отношении его произведений:

- **воспроизведение** в газетах, журналах, книгах, на пластинках, на компакт-дисках, на видеокассетах, на промышленных изделиях и т.д.;
- **распространение** экземпляров произведений путем продажи, безвозмездной передачи другим лицам, **прокат** произведений, их **импорт** (ввоз на российскую территорию в любом виде),
- **публичный показ** (на выставках, в витринах), публичное исполнение (в театрах, концертных залах);
- **передачу в эфир** (показ по телевидению, передачу по радио);

- **сообщение для всеобщего сведения по кабелю** (сообщение по проводному радио, по кабельному телевидению, использование в цифровых интерактивных сетях, в частности, в Интернете);

- **перевод или переработку произведения** (аранжировку музыки, создание сценария по роману, использование фотографии при создании коллажей и т.д.).

Почти для любого использования произведения (кроме немногочисленных исключений, существующих в основном в "образовательных" и "информационных" целях) должно быть получено согласие у обладателя авторских прав. Автору, его наследнику или иному правопреемнику должно быть выплачено вознаграждение.

Для произведений, созданных "в служебном порядке", установлен особый правовой режим: имущественные права на них по общему правилу признаются принадлежащими работодателю (правда, при заключении трудового договора может быть оговорен иной подход), но личные неимущественные права все равно в полном объеме остаются за автором.

Произведения науки, литературы и искусства – всегда результат творческой деятельности автора, в результате которого создается новый объект. Благодаря деятельности субъектов смежных прав произведения, предназначенные для публичного исполнения, становятся доступными широкому кругу лиц, однако сами артисты-исполнители, производители фонограмм и организации вещания новых произведений не создают. Кроме того, если труд исполнителей можно характеризовать как творческий, то деятельность производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания является организационно-технической.

Основанием для объединения авторских и смежных прав в один институт является совпадением взаимных интересов субъектов авторского права и смежных прав. Они заинтересованы в создании качественных произведений и их профессиональном представлении публике. На этой основе между авторами и субъектами смежных прав возникают особые отношения, отличные от складывающихся между авторами и иными пользователями. По аналогии с авторскими смежные права включают в себя некоторые личные неимущественные права, исключительное право на использование объекта смежных прав, а также право на вознаграждение. Поэтому термин «авторское право» часто употребляют в широком смысле, включая в это понятие как положения по охране авторского права в точном смысле этого слова, так и охрану смежных прав.

Источники авторского права и смежных прав в Республике Беларусь

Сфера действия авторского права определяется законодательством Республики Беларусь на основе двух критериев – места первого опубликования произведения и гражданства автора. Для предоставления произведению охраны достаточно наличие одного из названных критериев. Если автором произведения является гражданин Республики Беларусь, то такое произведение охраняется независимо от того, в какой стране оно было

впервые опубликовано. Если автор не является гражданином Республики Беларусь, то за ним или за его правопреемником авторское право признается на произведения, впервые опубликованные на территории Республики Беларусь либо не опубликованные, но находящиеся на территории Республики Беларусь в какой-либо объективной форме. Если автор является гражданином страны – участницы международных конвенций или договоров по авторскому праву или же произведение было впервые опубликовано в стране, участвующей в этих международных конвенциях или договорах, то таким произведениям охрана предоставляется в соответствии с этими международными документами.

Важнейшим источником авторского права Республики Беларусь является Гражданский кодекс РБ от 7 декабря 1998г., с изменениями и дополнениями от 10 февраля 2003г. Авторскому праву посвящена гл. 61 ГК, в которой определены предмет регулирования, объекты авторского права и смежных прав и сфера действия авторского права и смежных прав.

Также источником авторского права является Таможенный кодекс Республики Беларусь. В 2001 году был принят Закон Республики Беларусь «О внесении дополнений в Таможенный кодекс Республики Беларусь, от 4 декабря 2001г. № 71-з, дополнивший Кодекс главой 28-1 «Особенности таможенного контроля в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности».

Основная масса норм, регулирующих отношения по поводу создания произведений, сосредоточена в специальном Законе Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Закона Республики Беларусь от 11 августа 1998 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» (далее - Закон с 11 августа 1998 г.). Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», принятый в 1996 году, был существенно переработан в связи с присоединением Республики Беларусь к Договорам ВОИС по авторскому праву и исполнениям, фонограммам.

Источниками авторского права Республики Беларусь являются также:

1) Законы Республики Беларусь, регулирующие в целом общественные отношения, отличные от авторских, не содержащие отдельные правила об использовании некоторых объектов авторского права с учетом их специфики:

- от 26 ноября 1993 г. «Об основах архитектурной и градостроительной деятельности», в котором определены объекты архитектурной и градостроительной деятельности, в том числе и те из них, которые в соответствии с Законом от 11 августа 1998 г. являются произведениями архитектуры и градостроительства (ст. 12);
- от 13 января 1995 г. «О печати и других средствах массовой информации», которым определен порядок распространения продукции средств массовой информации (ст. 25) и правила использования в средствах массовой информации авторских произведений и писем (ст. 35);
- от 21 октября 1996 г. «О научной деятельности»;

- от 18 февраля 1997 г. «О рекламе», в котором реклама полностью или частично отнесена к объектам авторского или смежных прав (ст. 3);
- от 5 мая 1999 г. «О научно-технической информации»;
- от 10 мая 1999 г. «О геодезической и картографической деятельности», в котором определено авторское право на геодезическую и картографическую продукцию (ст. 15).

2) **Постановления Правительства Республики Беларусь**, которыми установлены минимальные ставки авторского вознаграждения за использование отдельных видов произведений. В настоящее время действуют пять таких постановлений.

3) **Международные конвенции, договоры и соглашения, к которым присоединилась Республика Беларусь:**

- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г., постоянным членом которой Республика Беларусь является с 12 декабря 1997 г. Закон Республики Беларусь «О присоединении Республики Беларусь к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (Парижскому акту от 24 июля 1971 г., измененному 28 сентября 1979 г.)» подписан Президентом Республики Беларусь 14 июля 1997 г.;

- Всемирная конвенция об авторском праве (в редакции 1952 г.) о правопреемстве в отношении которой объявлено в постановлении Совета Министров Республики Беларусь от 7 июня 1993 г. № 370 «О правопреемстве Республики Беларусь в отношении к подписанной 6 сентября 1952 г. в Женеве Всемирной конвенции об авторском праве»;

- договор Всемирной организации интеллектуалы: собственности по авторскому праву и Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам, принятые на дипломатической конференции в Женеве в 1996 г. Оба договора ратифицированы Законами Республики Беларусь от 10 июня 1998 «О ратификации Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву» и «О ратификации Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам». Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция, 1961г.), вступившая в силу на территории Республики Беларусь в 2003г.

Объекты авторского права

Объектом авторского права является произведение науки, литературы и искусства. Произведение определяют, как совокупность идей, мыслей, образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения.

Объект авторского права должен быть выражен в объективной форме. Пока произведение представляет собой систему образов, мыслей, идей автора в его сознании, пока оно не стало возможным для восприятия другими

лицами, иначе говоря, пока оно не получило объективной формы, нет объекта, нуждающегося в правовой охране.

Пунктом 2 ст. 992 ГК предусмотрено, что авторское право распространяется на произведения, выраженные в какой-либо объективной форме: **письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изображения, объемно-пространственной** и других формах.

Законом от 11 августа 1998 г. перестали охраняться произведения, выраженные в устной форме (публично произнесенные, публично исполненные). Это новшество в юридической литературе объясняют решением законодателя признать, что устная форма произведения не считается объективной, и его желанием таким образом «повысить уровень охраны авторов устных произведений – речей, лекций, докладов, обращений и т.д.». Гражданский кодекс предоставляет охрану устным произведениям.

В связи с признанием программ для ЭВМ и баз данных объектами авторского права и в силу появившейся возможности с помощью специальных технических средств создавать электронные (цифровые) копии различных произведений на магнитных, оптических (лазерных) носителях **в Законе от 11 августа 1998 г.** названа новая *форма существования произведений – электронная.*

Авторское право возникает в силу факта создания произведения. Произведение не обнародованное, но выраженное в какой-либо объективной форме, подлежит охране авторским правом независимо от того, доступно оно обществу или нет. Для возникновения и осуществления авторского права *не требуется соблюдения каких-либо формальностей.*

Автор может реализовать свое право на обнародование только один раз, после чего произведение получает иной правовой режим. До момента обнародования никто не может давать оценку произведению, цитировать его и осуществлять иные действия.

Регистрация произведений и объектов смежных прав в соответствующем органе государственного управления *не проводится.*

В случае возникновения спора об авторстве автор произведения должен иметь доказательства того, что именно он является создателем данного объекта авторского права. Таким доказательством может являться документ о регистрации произведения у нотариуса.

Круг охраняемых авторским правом объектов широк. Их перечень, составленный в зависимости от выражения, назначения, способа использования других условий, приведен в **ст. 993 ГК Республики Беларусь.**

Согласно принципу свободы творчества, не считается нарушением авторского права использование существующего произведения для создания нового, существенно от него отличающегося. В отличие от самостоятельных (независимых) произведений созданные на их основе новые произведения называют *производными (зависимыми).*

К числу производных произведений относят переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные

аранжировки, другие переработки произведений науки, литературы и искусства.

Лицо, осуществляющее переработку оригинального произведения, обязано соблюдать права его автора.

Составные произведения создаются путем соединения в единое целое уже существующих произведений.

Действующее законодательство *к числу состава относит*: антологии, энциклопедии, энциклопедические словари, периодические и продолжающиеся сборники научных трудов, газеты, журналы и другие периодические издания, базы данных.

Не все объекты охраняются авторским правом. В числе результатов интеллектуальной деятельности такие, для которых форма выражения не имеет приоритетного значения. К таким результатам относятся: **идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты** (п.4 ст. 992 ГК).

В числе произведений есть такие, которые **исключены из охраны авторским правом** прямым указанием закона. Согласно **ст. 8 Закона от 11 августа 1998 г.**, к таким произведениям относятся произведения, *срок охраны* которых *истек*, а также *официальные документы* (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера) и их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки); произведения народного творчества, авторы которых неизвестны.

В перечень охраняемых авторским правом объектов входят:

1. Литературные произведения (книги, брошюры, статьи и др.). Под литературными произведениями понимаются любые оригинальные произведения, выраженные языковыми средствами в любой форме. К литературным относятся художественные, научные, учебные, публицистические произведения, выраженные в письменной, устной или электронной форме.

Как литературные охраняются следующие произведения:

А) книги, брошюры, статьи, иные произведения как художественного, так и научного содержания. Эти объекты относят к письменным произведениям;

Б) лекции, речи, выступления, проповеди и иные устные произведения. Охрана таких произведений средствами авторского права возможна, но достаточно сложна. Автор устного произведения, претендующий на его защиту, должен позаботиться о том, чтобы зафиксировать произнесенное им произведение на каком-либо материальном носителе;

В) произведения личного характера – письма, дневники, иные документы. Поскольку эти объекты носят частный характер и затрагивают личную сферу автора и близких ему людей, использование таких произведений как объектов права должно осуществляться с соблюдением права граждан, гарантированное Конституцией Республики Беларусь (ст. 28).

2. Драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные

произведения. Эти произведения объединяет то, что все они предназначены для исполнения на сцене. Однако если драматическое произведение, содержание которого может быть изложено в словесной форме, можно отнести к произведению литературы, то музыкально-драматические произведения являются составными, части таких произведений могут использоваться самостоятельно.

3. Музыкальные произведения с текстом и без текста. В этих произведениях художественные образы выражаются посредством звуков, которые связаны между собой по законам мелодии, ритма и гармонии. Главным назначением музыкального произведения является его непосредственное восприятие на слух, поэтому основной объективной формой музыкального произведения является его исполнение. Исполнению музыкального произведения должно сопутствовать выражение его в форме записи на письме с помощью нотных знаков или в форме звукозаписи.

Видами музыкальных произведений являются:

- обработки;
- переложения;
- оркестровки;
- аранжировки;
- вариации.

4. Аудиовизуальное произведение (кино, теле-, видеофильмы; диафильмы и другие кино- и телепроизведения). *Аудиовизуальное произведение* определено как произведение, состоящее из серии связанных между собой изображений, создающих впечатление движения, и предназначенное для зрительного и слухового восприятия. Аудиовизуальные произведения относятся к сфере так называемого «синтетического» искусства, объект которого благодаря творческому труду режиссера представляет собой «органическое соединение различных искусств или видов искусства в единое художественное целое, не сводимое к сумме составляющих его компонентов». Из числа последних могут быть выделены как самостоятельные объекты авторского права (например, сценарий, музыка), так и такие, которые не могут существовать вне самого аудиовизуального произведения (результат труда режиссера, оператора, артистов и др.).

Организационно-технические работы, а также выделение финансовых средств, необходимых для создания аудиовизуального произведения, осуществляется, как правило, производителем аудиовизуального произведения – физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за создание такого произведения.

5. Произведение скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства. Отсутствие законодательного определения произведения изобразительного искусства объясняют большим многообразием форм и технических способов выражения творческой мысли в таких произведениях. Как любой объект авторского права, произведение изобразительного искусства должно получить конкретное внешнее выражение. Но если рукопись литературного произведения, дискета

или магнитная запись предназначена для размножения и распространения, то произведения изобразительного искусства создаются, как правило, в единственном экземпляре и приобретают качество *уникальной вещи*. Автор произведения изобразительного искусства с момента воплощения последнего в какой-либо объективной форме является субъектом как права собственности, так и авторского права на созданный им объект. Когда автор передает право на использование произведения изобразительного искусства, он остается автором произведения; право собственности на произведение изобразительного искусства переходит к пользователю. Между автором произведения изобразительного искусства и его собственником возникает авторское правоотношение с определенной для его участника совокупностью прав и обязанностей.

6. Произведения прикладного искусства. Являются разновидностью произведений изобразительного искусства. В юридической литературе указывают на два присущих этим объектам отличительных признака – *утилитарность и художественность исполнения*. Это означает, что произведения прикладного искусства как оригинальные художественные разработки воспроизводятся промышленным способом с целью создания товаров, предназначенных для удовлетворения культурных и бытовых потребностей людей. Такими товарами являются ювелирные и галантерейные изделия, иные изделия из металла, фарфора, кожи, кости, пластмассы и др. материалов. В юридической литературе произведения прикладного искусства определены как художественные изделия бытового назначения, обладающие художественными и эстетическими качествами, а также не только удовлетворяющие прямые практические потребности, но и являющиеся украшением окружающей среды и человека.

Произведения прикладного искусства как объекты авторского права следует отличать от промышленных образцов охраняемых правом промышленной собственности.

7. Произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства. Эти произведения имеют двойное назначение, так как призваны удовлетворять как духовные, так и определенные материальные потребности людей. Авторским правом охраняются как сами произведения архитектуры, градостроительства выраженные в виде зданий, сооружений, садов, парков и т.д., так и эскизы, чертежи, планы, рисунки и иные разработки.

Произведения архитектуры пользуются охраной как результат творческой деятельности, причем оригинальность такого произведения должна отражать личный вклад автора как в графическое оформление произведения архитектуры, так и в его объемное оформление, которое проявляется в уже созданном объекте. В процессе проектирования и непосредственно строительства автору оригинального архитектурного произведения приходится решать определенные инженерно-конструкторские и даже научные задачи. Полученные результаты авторским правом не охраняются, так как авторским правом охраняется только форма произведения, но не его содержание.

8. Фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии. Фотографические и им подобные произведения были выделены в самостоятельный вид охраняемых автором правом объектов уже в Положении об авторском праве 1911 г. До закона от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» в качестве условия охраны таких произведений действовало требование обязательного указания на каждом экземпляре фотографического или подобного ему произведения имени автора, места и года выпуска произведения в свет. В настоящее время такие формальности не требуются.

9. Карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам. Существуют объекты авторского права с двойственным характером назначения, которые занимают промежуточное место между литературными и художественными произведениями. К таким произведениям относятся географические, геологические, астрономические карты, глобусы, рисунки по естествознанию. Охраняются такие произведения лишь в том случае, если они представляют собой результат творческого труда их составителя.

10. Компьютерные программы. Они были признаны объектами авторского права с принятием в 1996 г. Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». Сложность выбора для компьютерных программ надлежащего способа правовой защиты обусловлена их спецификой как объектов права. Компьютерная программа имеет двойственный характер: содержание программы требует ее охраны средствами права промышленной собственности, а форма представления программы в виде совокупности команд и данных нуждается в охране авторским правом. Выбор авторско-правового способа защиты программ для ЭВМ объясняется тем, что именно этот способ выбран как основной для защиты программ для ЭВМ в большинстве государств и назван в тексте Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности.

11. Другие произведения. Перечень объектов авторского права является открытым. Это значит, что любое выраженное в какой-либо объективной форме произведение науки, литературы и искусства, являющееся результатом интеллектуальной творческой деятельности, охраняется средствами авторского права, даже если оно не относится ни к одному из перечисленных в ГК видов произведений. Примером такого объекта может служить реклама. Согласно Закону РБ от 18 февраля 1997 г. «О рекламе» реклама может полностью или частично являться объектом авторского и смежных прав.

Учитывая особенности деятельности артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и организаций вещания, результаты их труда в Республике Беларусь охраняются средствами специального института смежных прав.

Под исполнением понимают представление произведения, фонограммы посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью каких-либо технических средств.

Фонограмма определяется как любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков либо отображение звуков. Фонограммой не является запись звуков, включенная в аудиовизуальное произведение. **Фонограмма** – нематериальный носитель звукозаписи охраняемого произведения.

Производителю фонограммы принадлежат исключительные права на ее использование, то есть право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

- воспроизводить фонограмму;
- переделывать фонограмму;
- распространять оригинал или экземпляры фонограммы посредством продажи или иной передачи права собственности;
- импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения;
- сдавать фонограмму в прокат;
- доводить до всеобщего сведения фонограмму таким образом, чтобы она была доступна для публики из любого места и в любое время.

Определение передачи в эфир содержится в Римской конвенции об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций **от 26 октября 1961 г.** Согласно этой конвенции передача в эфир означает передачу звуков или изображений беспроволочными средствами для приема публикой.

Передачей организации эфирного или кабельного вещания является передача, созданная как самой организацией эфирного или кабельного вещания, так и по ее заказу и за счет ее средств – другой организацией. Организации эфирного вещания принадлежат исключительные права использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, включая право на получение вознаграждения за предоставление такого разрешения.

Предоставление охраны объектам смежных прав осуществляется в зависимости от следующих критериев: гражданства субъекта смежных прав, если речь идет о физическом лице, или официального местонахождения юридического лица и места первого опубликования фонограммы. Гражданский кодекс определяет сферу действия смежных прав в отношении исполнений и постановок, в отношении фонограмм, в отношении передач эфирного или кабельного вещания. **Охране подлежит не только живое исполнение, но и исполнение, записанное на фонограмму, а также не записанное на фонограмму, но включенное в передачи в эфир или по кабелю.** Если исполнителем или изготовителем фонограммы является гражданин Республики Беларусь, а в отношении фонограмм – юридическое лицо, имеющее официальное местонахождение на территории Республики Беларусь, то его исполнение, постановки и изготовленные им фонограммы охраняются независимо от места их первого исполнения или опубликования. Если исполнители и изготовители фонограмм впервые осуществляют

исполнительскую деятельность или публикуют свои фонограммы на территории Республики Беларусь, то охрана таким исполнением и фонограммам предоставляется независимо от гражданства исполнителя или места нахождения юридического лица.

Срок действия авторского права

По общему правилу право авторства, право на имя и право на защиту репутации охраняются **бессрочно**; имущественные права действуют в течение всей жизни автора и после его смерти 50 лет; имущественные права на произведение, созданное в соавторстве, действуют в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов (**ст.22**). Для **анонимных произведений** или произведений под псевдонимом срок охраны составляет **50 лет с момента первого правомерного опубликования** произведения или с момента первого доведения произведения до всеобщего сведения с согласия автора в форме иной, чем опубликование.

Исчисление сроков охраны авторских прав начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

По истечении срока действия имущественных прав на объекты авторского права или смежных прав эти объекты переходят **в общественное достояние** и могут свободно использоваться любым физическим или юридическим лицом без выплаты вознаграждения, однако при условии соблюдения личных неимущественных прав.