

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДОГОВОРА АВТОРСКОГО ЗАКАЗА

Ширяева Яна Ризвановна

студент Саратовская государственная юридическая академия Институт Прокуратуры, РФ, г. Саратов

Дружина Ольга Сергеевна

студент Саратовская государственная юридическая академия Институт Прокуратуры, РФ, г. Саратов

Чиркаев Сергей Александрович

ст. преподаватель Саратовская государственная юридическая академия Институт Прокуратуры, РФ, г. Саратов

Аннотация. Изучена проблема договора авторского заказа в гражданском законодательстве. Основной задачей в данной проблеме является формирование цивилизованного рынка авторских прав для модернизации страны и динамичного развития ее экономики.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность; авторские права; договор; исключительное право; возмездность; безвозмездность; презумпция.

В условиях современных рыночных отношений имущественные права авторов все чаще признаются своеобразным товаром, который способен к свободной передаче и отчуждению на основании гражданско-правовых сделок. К объектам интеллектуальной собственности относятся: произведение науки, литературы и искусства, изобретений, программ для ЭФМ, промышленных образцов и т. д.

Основной задачей в названной сфере является формирование цивилизованного рынка авторских прав, поскольку эффективное использование результатов интеллектуальной деятельности - это одно из значимых условий модернизации страны и динамичного развития ее экономики.

В настоящий момент существует достаточно много различных проблем, касающихся договора авторского права.

Во-первых, проблемы возникают из-за неоднозначности предмета договора авторского заказа. Так, Л. Максимова утверждает, что предмет договора авторского заказа - это произведения, результат выполненной работы. Вместе с тем, по ее мнению, при заключении договора авторского заказа у автора в силу закона не возникает обязанности передать права на использование создаваемого произведения заказчику.

Из этого можно сделать вывод о том, что, передавая право собственности на произведение (материальный объект, в котором произведение выражено), автор не передает таким способом, права на его использование, что в конечном итоге, противоречит п. 1 абз. 2 ст. 1288 ГК РФ [1, с. 5496].

Как отмечал С.П. Гришаев, что «спорным является вопрос о том, относятся ли к предмету договора конкретные права, передаваемые автором, либо само произведение» [2, с. 14].

По нашему мнению, следует, что результатом работы является созданное произведение, которое и должно быть передано автором заказчику со всеми его исключительными правами.

Примером может послужить судебная практика. Так, Богачев М.М. обратился в суд с иском к ЗАО о взыскании компенсации за нарушение авторских прав. Истец обосновывал свои требования тем, что им по поручению ответчика было выполнено 37 фотографий. За проделанную работу ЗАО не заплатило истцу вознаграждения, к тому же, разместило данные фотографии на своих официальных страницах в сети «Интернет» без указания автора. Согласно мнению истца, своими действиями ответчик нарушил как его имущественные авторские права (права воспроизведения доведения до всеобщего сведения), так и личные неимущественные права (право на имя). Суд первой инстанции требования Богачева М.М. не удовлетворил.

Однако, данное решение было отменено судом апелляционной инстанции по следующим основаниям: во-первых, был сделан ошибочный вывод о недоказанности факта изготовления фотографий истцом, хотя и был предоставлен компакт-диск. Во-вторых, сделано неверное суждение о недоказанности размещения фотографий, сделанных истцом, на официальных страницах ответчика. В-третьих, суд первой инстанции сделал вывод, что был подписан договор авторского заказа между истцом и ответчиком, тем не менее он не был подписан Богачевым М.М.

Помимо вышесказанного апелляционный суд отметил, что каждая фотография считается самостоятельным произведением и компенсация вычисляется за каждую фотографию и за каждый случай ее незаконного использования. В результате, судом апелляционной инстанции отменено решение суда первой инстанции и вынесено новое решение об удовлетворении исковых требований истца [3, с. 14].

Второй не менее важной проблемой является правовая природа договора авторского заказа. В литературе сформировалось несколько позиций относительно правовой природы договора авторского заказа: одни ученые относят к смешанным договорам, другие - приравнивают к договору подряда (договором об оказании услуг).

Так, И.В. Евстафьева рассматривает договор авторского заказа, при указании на передачу исключительного права, и считает его смешанным договором, предмет которого определяет заказываемое произведение и основание передачи права использования заказанного произведения (договор отчуждения или лицензионный договор) [4, с. 27].

Однако, С.С. Чапанов, не разделяет ее точку зрения и рассматривает договор авторского заказа в двух значениях, полагая, что одно из них (п. 1 ст. 1288 ГК РФ [1, с. 5496]) - это договор интеллектуального подряда на выполнение работы по созданию по заданию заказчика результата интеллектуальной деятельности на материальном носителе и передачу заказчику материального носителя произведения (вещь). При этом заказчик обладает правами только на материальный носитель [5, с. 56-57].

На наш взгляд, даже допуская, что договор авторского заказа содержит в себе элементы договоров подряда и отчуждения исключительного права (лицензионного), нет оснований считать его в качестве смешанного или квалифицировать как договор подряда, по той причине, что договор порождает сложное обязательственное правоотношение с единым предметом - созданием произведения и передачей имущественных прав на созданное произведение. Стало быть, договор авторского заказа является самостоятельным договором.

В-третьих, дискуссионным является вопрос о возмездности договора авторского заказа.

Так, Э. Гаврилов и К. Гаврилов отмечают, что «когда скоро в самом определении договора авторского заказа ничего не говорится об обязанности заказчика оплатить работу по созданию заказного произведения, ясно, что такой договор может быть не только возмездным, но и безвозмездным» [6, с. 35].

Такая проблема возникает из-за того, что нет должного закрепления в гражданском законодательстве определений «безвозмездность» и «возмездность», которая бы четко разграничивала данные понятия. На данный момент существует презумпция возмездности, которая установлена и в абз. 3 п. 1 ст. 1288 ГК РФ [1, с. 5496], но презумпция - это не внутреннее свойство договора. Стороны могут предусмотреть плату, отказаться от платежей, а также установить иные формы взаиморасчетов.

Например, по просьбе сестры автор (брат) напишет портрет ее мужа к юбилею. Учитывая близкие родственные отношения, вряд ли брат будет взимать плату за созданный по заказу сестры портрет. В том случае, если договор авторского заказа был бы всегда возмездным, то в приведенном примере стороны не смогли бы в письменном виде заключить договор авторского заказа, либо им пришлось бы включать в договор условие о цене.

И в заключение хотелось бы сказать, что авторский договор заказа считается как благоприятный для творческих работников, но малопопулярен для заказчиков, потому что, несомненно направлен на защиту прав автора.

Подводя итог, можно прийти к выводу, что единства научных позиций о предмете, возмездности и в правовой природе договора авторского заказа до сих пор не достигнуто о поэтому данные вопросы нуждаются в дальнейшем исследовании.

Список литературы:

1. "Гражданский кодекс Российской Федерации" от 18.12.2006 № 230-ФЗ // "Собрание законодательства РФ", 2006, № 52 (1 ч.), ст. 5496.
2. Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда Карачаево-Черкесской Республики от 02.03.2016. Дело № 33-176/16 // Доступ из справ. Правовой системы «КонсультантПлюс».
3. Гаврилов Э.П. и Гаврилов К. Каким быть закону об авторском праве? // Патенты и лицензии. 2001. № 10. С. 14.
4. Гаврилов Э.П. и Гаврилов К. Каким быть закону об авторском праве? // Патенты и лицензии. 2001. № 10. С. 14.
5. Евстафьева И.В. Правовое регулирование международного оборота имущественных авторских прав: автореф. дис. ...канд. юрид. наук. Саратов, 2012. С. 27.
6. Максимова Л. Является ли авторский договор заказа договором подряда? // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2014. № 1. С. 56-57.
7. Чапанов С.С. Правое регулирование договора заказа на создание результата интеллектуальной деятельности: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2013. С. 35.