

Научная статья

УДК 347.788

DOI 10.17150/1819-0928.2023.24(3).353-358

EDN WTFEGU



## Субъекты права на обнародование произведения

**Елена Геннадьевна Белькова**

Байкальский государственный университет, Иркутск, Россия  
egbelkova@yandex.ru, <https://orcid.org/0000-0002-8211-6829>

### АННОТАЦИЯ

В статье определяются субъекты права на обнародование произведений науки, литературы, искусства. Рассматривается характеристика права на обнародование, возможность его отнесения к личным неимущественным правам автора. Анализируются основания обнародования произведения различными субъектами. Обосновывается вывод о том, что право на обнародование не передается автором другим субъектам, а является их самостоятельным правом в силу обладания исключительным правом на произведение. Рассматриваются условия правомерного обнародования произведения лицами, которые не являются автором произведения. Отмечается, что передача автором исключительного права на необнародованное произведение науки, литературы, искусства по договору свидетельствует о его согласии на обнародование этого произведения. Право на обнародование произведения возникает также у субъектов, правомерно получивших исключительное право на произведение в силу закона. Аргументируется вывод о том, что все субъекты, у которых возникает право на обнародование произведения, в случае нарушения этого права имеют право на защиту.

### КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА

право на обнародование, исключительное право, объекты авторских прав, наследование интеллектуальных прав, служебное произведение, договор авторского заказа

### ДЛЯ ЦИТИРОВАНИЯ

Белькова Е.Г. Субъекты права на обнародование произведения // Академический юридический журнал. 2023. Т. 24. № 3. С. 353–358. DOI 10.17150/1819-0928.2023.24(3).353-358. EDN WTFEGU

Original article

## Subjects of the right to publish the work

**Elena G. Belkova**

Baikal State University, Irkutsk, Russia  
egbelkova@yandex.ru, <https://orcid.org/0000-0002-8211-6829>

### ABSTRACT

The article defines the subjects of the right to publish works of science, literature, art. The characteristics of the right to publish the work, the possibility to refer it to the personal non-property rights of the author are considered. The grounds to publish the work by various subjects are analyzed. The reason is that the right to publish the work is not transferred by the author to the other subjects, but is an autonomous right by virtue of the exclusive right to work. The article considers the conditions of lawful disclosure of a work by persons who are not the author of the work. It is noted that the transfer of the author's exclusive right to an unpublished work of science, literature, and art under the contract indicates his consent to the publication of the work. The right to make a work publicly available also applies to subjects who have legally acquired the exclusive right to a work by law. It is argued that all subjects who have the right to publish a work have the right to defense if this right is violated.

### KEYWORDS

right to publish, exclusive right, objects of copyright, inheritance of intellectual rights, work for hire, copyright contract

### FOR CITATION

Belkova E.G. Subjects of the right to publish the work. *Akademicheskij yuridicheskij zhurnal = Academic Law Journal*. 2023. T. 24. 3. С. 353–358. DOI 10.17150/1819-0928.2023.24(3).353-358. EDN WTFEGU

© Белькова Е.Г., 2023

Творческой деятельностью занимаются не только профессионально, стремясь к достижению высоких результатов, но и в качестве увлечения – без обязательства представить кому-либо творческий результат. Независимо от этого на созданное произведение науки, литературы, искусства возникают авторские права. Созданные произведения являются вкладом в развитие культуры, интересны гражданам и востребованы обществом. Однако представлять или нет творческий результат для всеобщего сведения решает автор, который может длительно либо вообще не предавать его гласности. Многие авторы активно участвуют в развитии творческой деятельности, желают признания и стремятся представить свои достижения широкой публике в виде сообщения в эфир или по кабелю, опубликования, публичного показа, публичного исполнения своего произведения. Создатель произведения определяет, что произведение завершено и достойно быть представлено широкому кругу лиц, а также выбирает способ его обнародования. Право на обнародование произведения, т.е. право на совершение действий, в результате которых произведение науки, литературы, искусства впервые становится доступным для всеобщего сведения, наряду с другими интеллектуальными правами принадлежит автору. Вместе с тем в законе предусмотрено немало случаев, когда субъекты, не являющиеся авторами произведения, и принимают решение об обнародовании произведения, и осуществляют его обнародование. Прежде всего речь идет о ситуациях, когда автор произведения передает исключительное право другим лицам на необнародованное произведение.

Исключительное право включает правомочие использования и правомочие распоряжения результатом интеллектуальной деятельности. Правообладатель может самостоятельно использовать произведение, выбрав в своих интересах способ использования, не противоречащий закону. Он также может распорядиться исключительным правом на произведение, например, заключив договор об отчуждении исключительного права, лицензионное соглашение. В случае перехода исключительного права на необнародованное произведение к другим субъектам обнародование произведения осуществляется лицами, получившими исключительное право. В юридической литературе предлагаются кардинально противоположные научные взгляды в отношении возникновения и осуществления права на обнародование произведения, созданного творческим трудом другого гражданина.

В.А. Белов полагает, что с момента создания произведения возникают только личные неимущественные права, а исключительное (имущественное) право возникает с момента обнародования произведения. До предания результата творческой деятельности гласности он не является объектом, охраняемым авторским правом. По мнению ученого, объектами исключительных авторских прав могут быть только обнародованные произведения [1, с. 53, 86]. Представляется, что этот подход обоснован в отношении устных произведений, которые не облечены в объективную форму до момента их публичного произнесения, публичного исполнения (пункт 3 статьи 1259 ГК РФ<sup>1</sup>). Именно с момента обнародования на устные произведения возникают авторские права. Однако можно рассмотреть иные произведения, в частности, когда после смерти автора остаются необнародованные музыкальные произведения, картины, повести (выраженные в объективной форме, в частности воплощенные на материальных носителях), которые правомерно обнародовать могут наследники, получившие имущественное (исключительное) право на произведение в порядке наследования.

Разграничение моментов возникновения личных неимущественных и исключительного права автора резкой критике подверг В.С. Витко, указав, что каждый из известных способов обнародования произведения (опубликование, публичный показ, публичное исполнение, сообщение в эфир или по кабелю и т.д.) является способом использования произведения в смысле статьи 1270 ГК РФ и поэтому требует наличия у автора исключительного права [2, с. 45]. Этот вывод уточняет Г.Н. Черничкина, отмечая, что «отличие обнародования от перечисленных в п. 2 ст.1270 ГК РФ действий, которые правообладатель может совершить самостоятельно или дает на них согласие, только в том, что эти действия могут осуществляться неоднократно, а обнародование исчерпывается одним действием, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения» [3].

В теории авторского права давно ведется научная полемика о месте права на обнародование в системе авторских прав, которая традиционно представляется тремя группами авторских прав – личные неимущественные права, исключительное (имущественное) право и группа иных прав, которые, следуя дихотомии, не могут быть

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) : Федер. закон от 18 дек. 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

отнесены ни к личным неимущественным правам, ни к имущественному праву. Большое число исследователей относят право на обнародование произведения к числу личных неимущественных прав, т. е. исходят из присущей ему характеристики неотчуждаемости, непередаваемости. Право на обнародование как личное неимущественное право рассматривает Э.П. Гаврилов, подчеркивая, что это право защищает личные интересы автора и не связано непосредственно с экономическими интересами, что это право не может быть принудительно отчуждено от автора [4, с. 36–37]. Следует заметить, что неотчуждаемость личного неимущественного права относится не только к принудительным действиям по отчуждению, но охватывает и отчуждение по воле автора. В свою очередь, В.А. Хохлов, во-первых, безоговорочно относит право на обнародование к личным неимущественным правам, а, во-вторых, уточняет, что к группе иных прав относятся права, которые в ГК РФ не определены как имущественные или неимущественные [5, с. 128–129].

В действующем ГК РФ прямо названы в качестве личных неимущественных прав только два – это право авторства и право на имя. Однако этот перечень личных неимущественных прав оставлен открытым, что обостряет дискуссию о том, какие права автора могут быть также отнесены к личным неимущественным правам. Возможность обнародования произведения иными субъектами, а не только автором, позволила ученым исключить это право из числа личных неимущественных и усматривать присущие ему характеристики имущественного права. К примеру, И. Овчинников отмечает, что право на обнародование «обладает ярко выраженным смешанным, комплексным характером, сочетающим имущественные и неимущественные элементы» [6, с. 32]. А.В. Кашанин убедительно обосновывает вывод о том, что «в случае расширения понятия личного права за счет включения в него поведенческих возможностей, имеющих имущественный характер, возможность безусловного следования принципу неотчуждаемости утрачивается. Это размывает границу между личными и имущественными правами» [7, с. 96–97].

В соответствии с пунктом 1 статьи 1268 ГК РФ автор может самостоятельно осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения. Прочтение этой нормы позволило некоторым правоведам сделать вывод, что существуют два способа осуществления права на обнародование: во-первых,

собственными действиями автора; во-вторых, с согласия автора другими субъектами. Однако для того, чтобы лица, не являющиеся авторами произведения, могли его правомерно обнародовать, согласия автора недостаточно. Для обнародования чужого произведения должно быть правовое основание, в качестве которого может выступать договор либо норма закона, согласно которым лицо получает исключительное право на использование произведения. Именно обладание исключительным правом на произведение одновременно порождает юридическую возможность предать гласности произведение. В связи с имеющимся исключительным правом субъекты получают собственное право на обнародование, так как иначе они не смогли бы осуществлять исключительное право. К этим лицам не переходит право на обнародование автора произведения, так как отчуждаемым является только исключительное право.

Примеры обнародования произведения субъектами, не являющимися его автором, многообразны. Рассмотрим некоторые из них. В отношении служебного произведения личные неимущественные права принадлежат лицу, творческим трудом которого произведение создано, а исключительное право принадлежит работодателю, если стороны трудового или гражданско-правового договора не предусмотрели иное. Именно работодатель оценивает творческий результат и определяет наиболее эффективные способы его использования. Работодатель может использовать произведение самостоятельно, передать исключительное право на произведение другим субъектам, например по лицензионному договору, либо сохранить произведение как коммерческую тайну. Соответственно, у него возникает право на обнародование служебного произведения. Однако из-за отсутствия урегулирования законом формы предоставления служебного произведения работодателю, требования о заключении какого-либо договора остаются без ответа вопросы об основании и моменте возникновения исключительного права у работодателя. Анализ действующего закона позволяет сделать вывод о том, что исключительное право возникает у работодателя в силу закона. Основанием может быть и договор, заключенный работодателем с автором. Так работодатель имеет право использовать служебное произведение на условиях простой (неисключительной) лицензии и в случае, когда по соглашению сторон исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, а значит, работодатель вправе обнародо-

вать произведение. В юридической литературе высказано мнение, что на служебное произведение авторские права принадлежат автору, кроме исключительного права на использование произведения и права на обнародование [8, с. 28]. Реализуя право на обнародование служебного произведения, работодатель может указывать при использовании служебного произведения свое имя или наименование, что подчеркивает, что работодатель осуществляет собственное право на обнародование от своего имени. Вместе с тем, исходя из пункта 4 статьи 1295 ГК РФ, соглашением между автором и работодателем право работодателя на обнародование служебного произведения может быть исключено.

Актуальна проблема обнародования чужого произведения, когда исключительное право на него переходит по наследству. Наследники, получившие исключительное право по наследству, могут использовать произведение способами, предусмотренными в законе. Это может быть и воспроизведение произведения науки, литературы, искусства, сообщение в эфир, распространение путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляра, публичный показ произведения, публичное исполнение произведения, прокат оригинала или экземпляра произведения и т. д. Очевидно, что названные способы использования произведения подразумевают его обнародование. Если исходить из того, что право на обнародование является личным неимущественным правом автора, обоснованно следует вывод о невозможности перехода права на обнародование к наследникам, а также к другим субъектам. Это объясняется присущей личному неимущественному праву характеристикой неотчуждаемости.

Однако предлагаются и противоположные решения. Например, Д.В. Углицких, подчеркивая отсутствие в действующем законодательстве прямого запрета на переход права на обнародование произведения к правопреемникам, допускает возможность перехода в порядке наследования отдельных неисключительных авторских прав [9, с. 38]. С этим выводом нельзя согласиться. Право на обнародование не может являться предметом сделки вне его связи с имущественным правом. В наследство входит имущественное (исключительное) право. Только наследники, получившие по наследству исключительное право использовать произведение, вправе его осуществлять выбирая любой не противоречащий закону способ, одновременно получают право на обнародование, без которого полноценно

использовать возможности, данные правообладателю, нельзя. Исключение составляет случай, когда наследодатель установил прямой запрет на обнародование результата (результатов) своей творческой деятельности. Такой запрет должен быть оставлен в письменной форме, например, в завещании, письмах, дневниках. С введением в законодательство такого основания наследования, как наследственный договор, логично, что воля наследодателя на запрет публичного представления созданных им произведений может быть выражена в условиях наследственного договора. Обнародование произведения после смерти автора является правомерным, только если не противоречит воле автора о недопустимости предания гласности, доведения до всеобщего сведения результата его творческого труда, когда волеизъявление получило письменное закрепление.

Произведения науки, литературы и искусства могут создаваться на основе договора авторского заказа в интересах заказчика. Произведение в его объективной форме выражения передается заказчику. Стороны договора самостоятельно определяют, какой из сторон будет принадлежать исключительное право на произведение. Исключительное право может перейти к заказчику на основании договора с автором об отчуждении исключительного права либо на основе лицензионного договора, а может быть сохранено автором этого произведения. Если исключительное право на произведение передается заказчику, соответственно, у заказчика возникает и право обнародования этого произведения. Но решение неоднозначно, когда исключительное право не переходит к заказчику. Исходя из общего подхода, субъект исключительного права в целях реализации этого права может обнародовать произведение. Вместе с тем договор авторского заказа направлен на удовлетворение интересов и потребностей заказчика, поэтому вряд ли будет логичным не признать за ним право на обнародование произведения, созданного по его заказу. Представляется, что стороны договора авторского заказа в случае, если договором не предусмотрена передача исключительного права заказчику по лицензионному договору либо по договору об отчуждении исключительного права, должны согласовывать условие о реализации права на обнародование. По воле заказчика в договор авторского заказа может быть включено условие о недопустимости обнародования произведения.

Примеры, когда право на обнародование произведения науки, литературы, искусства принадлежит субъектам, не являющимся автором

произведения, не исчерпаны вышеназванными. Объединяет все субъекты то, что они получают по договору либо в силу закона исключительное право на необнародованное произведение. При этом право на обнародование не переходит к ним от автора либо от других лиц, это право возникает в силу правомерного приобретения исключительного права на необнародованное произведение.

Закон связывает передачу автором исключительного права на произведение с его согласием на обнародование этого произведения. Если автор передал по договору другому лицу результат своей творческой деятельности для использования, значит он выразил согласие на то, чтобы этот результат был представлен для всеобщего сведения.

Таким образом, право на обнародование тесно связано с исключительным правом на использование произведения. Все авторские права возникают одновременно с момента создания произведения. И.А. Блинец и В.С. Витко на основе анализа правовых позиций Конституционного суда РФ предлагают закрепить в законе определение момента возникновения авторских прав, «изложив п. 2 ст. 1255 ГК РФ следующим образом: создание произведения – выражение результата творческого труда гражданина по изложению мыслей в какой-либо объективной форме – влечет за собой одновременное возникновение (признание, установление) у его создателя авторских прав на произведение, включающих в себя исключительное право, личные неимущественные права (право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения)» [10, с. 8]. Исходя из характеристик каждого из авторских прав в соответствии с действующим законодательством, допускается переход от автора к другим лицам только исключительного права на основе лицензионного соглашения либо договора об отчуждении исключительного права.

Исключительное право может возникнуть у других субъектов и в силу закона, например, при наследовании исключительного права по закону. Иные права автора к другим лицам не переходят. При этом у лиц, с получением исключительного права на необнародованное произведение, одновременно возникает самостоятельное право на обнародование этого произведения науки, литературы, искусства.

Таким образом, условиями правомерного обнародования чужого произведения является, во-первых, правомерное получение исключительного права на произведение и, во-вторых, согласие автора, о котором свидетельствует факт заключения автором договора о передаче исключительного права по лицензионному соглашению или договору об отчуждении исключительного права, либо непротиворечие воле автора, определенно выраженной им в письменной форме, когда произведение обнародуется после смерти автора лицом, имеющим исключительное право на произведение.

Право на обнародование произведения не может возникнуть у субъекта как таковое в отрыве от исключительного права. Следует учитывать, что субъективное право на обнародование не тождественно обнародованию как действию [5, с. 141]. Поэтому в случаях совершения неправомерного действия, в результате которого произведение становится доступным для сведения неопределенному кругу лиц, факт обнародования уже не отменить, право на обнародование утрачивает актуальность, так как обнародование произведения может быть осуществлено единожды независимо от того, какой субъект это действие совершил – правообладатель или нет. Осуществить защиту нарушенного права на обнародование может именно субъект, которому правомерно принадлежит исключительное право на произведение, и это не только автор произведения науки, литературы, искусства.

#### СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

1. Белов В.А. Гражданское право. Том 3. Особенная часть. Абсолютные гражданско-правовые формы. Книга 2. Права исключительные, личные и наследственные : учебник / В.А. Белов. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрайт, 2016. – 443 с.
2. Витко В. О возможности признания обнародования произведения условием возникновения авторских прав / В. Витко. – EDN RGLMOI // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2020. – № 10. – С. 43–48.
3. Черничкина Г.Н. Иные интеллектуальные права части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Г.Н. Черничкина. – DOI 10.25799/NI.2019.80.53.003. – EDN ZDBGCL // Современное право. – 2019. – № 4. – С. 93–100.
4. Гаврилов Э.П. Право на обнародование произведения / Э.П. Гаврилов. – EDN UKFHPH // Хозяйство и право. – 2010. – № 4. – С. 31–39.

5. Хохлов В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика / В.А. Хохлов. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Городец, 2012. — 368 с.
6. Овчинников И. Свободное использование охраняемого произведения: субъективное право или ограничение исключительного права? / И. Овчинников. — EDN OCZXGA // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2022. — № 2. — С. 27–33.
7. Кашанин А.В. О проблеме распоряжения личными неимущественными правами автора / А.В. Кашанин // Вестник гражданского права. — 2009. — Т. 9, № 4. — С. 43–98.
8. Бахтина Е. Авторское право на служебные произведения / Е. Бахтина // Человек и закон. — 2008. — № 6–7. — С. 27–33.
9. Углицких Д.В. Актуальные проблемы наследования неисключительных авторских прав / Д.В. Углицких. — EDN VYAIXK // Наследственное право. — 2019. — № 4. — С. 37–39.
10. Близнац И.А. Правовые позиции Конституционного суда РФ в постановлении от 16 июня 2022 г. № 25-П / И.А. Близнац, В.С. Витко. — EDN EKAGCV // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2022. — № 7. — С. 5–30.

## REFERENCES

1. Belov V.A. *Civil law. Special part. Absolute civil forms. Exclusive, personal and hereditary rights*. 2<sup>nd</sup> ed. Moscow, Yurait Publ., 2016. Vol. 3, bk. 2. 443 p.
2. Vitko V. On Opportunity To Recognize Publication of Work As Copyright-Creating Event. *Intellectual'naya sobstvennost'. Avtorskoe pravo i smezhnye prava = Intellectual Property. Copyright and Neighboring Rights*, 2020, no. 10, pp. 43–48. (In Russian). EDN: RGLMOL.
3. Chernichkina G.N. Right To Inviolability of the Work, Right To Publish the Work and Its Revocation. *Sovremennoe pravo = Modern Law*, 2019, no. 4, pp. 93–100. (In Russian). EDN: ZDBGCL. DOI: 10.25799/NI.2019.80.53.003.
4. Gavrilov E.P. Right to publish a work. *Khozyaistvo i pravo = Business and Law*, 2010, no. 4, pp. 31–39. (In Russian). EDN: UKFHPH.
5. Khokhlov V.A. Copyright: legislation, theory, practice. 2<sup>nd</sup> ed. Moscow, Gorodets Publ., 2012. 368 p.
6. Ovchinnikov I. Free Use of a Protected Work: Subjective Right or Limitation of Exclusive Right? *Intellectual'naya sobstvennost'. Avtorskoe pravo i smezhnye prava = Intellectual Property. Copyright and Neighboring Rights*, 2022, no. 2, pp. 27–33. (In Russian). EDN: OCZXGA.
7. Kashanin A.V. On the problem of managing the author's personal non-property rights. *Vestnik grazhdanskogo prava = Civil Law Review*, 2009, vol. 9, no. 4, pp. 43–98. (In Russian).
8. Bakhtina E. Work for hire. *Chelovek i zakon = Man and the law*, 2008, no. 6-7, pp. 27–33. (In Russian).
9. Uglitskikh D.V. Relevant Issues of Inheritance of Non-Exclusive Copyrights. *Nasledstvennoe pravo = Inheritance law*, 2019, no. 4, pp. 37–39. (In Russian). EDN: VYAIXK.
10. Bliznets I.A. Legal Positions Taken By the Constitutional Court of Russia in Its Ruling #25-Pof June 16, 2022. *Intellectual'naya sobstvennost'. Avtorskoe pravo i smezhnye prava = Intellectual Property. Copyright and Neighboring Rights*, 2022, no. 7, pp. 5–30. (In Russian). EDN: EKAGCV.

## ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Елена Геннадьевна Белькова — кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры гражданского права и процесса. Байкальский государственный университет. 664003, Россия, Иркутск, ул. Ленина, 11.

## INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Elena G. Belkova — PhD in Law, Associate Professor, Associate Professor of the Department of Civil Law and Process. Baikal State University. 11, Lenin st., Irkutsk, Russia, 664003.

Поступила в редакцию / Received 07.07.2023

Доработана после рецензирования / Revised 30.07.2023

Принята к публикации / Accepted 25.08.2023