

- совершенствование методологии обозначения перспектив развития правовой науки в стране, интегрированной в мировой рынок, в мировую систему экономических отношений;
- эффективное применение ч. 4 ГК РФ при защите интеллектуальной собственности хозяйствующих субъектов в России;
- разработка теоретических основ систематизации норм предпринимательского (хозяйственного) права (законодательства), коммерческого права (законодательства); при этом, пожалуй, единственно правильное решение проблемы, которое неплохо зарекомендовало себя в разных странах, — издание кодексов;

- создание теоретических и методологических предпосылок для разработки Хозяйственного кодекса Российской Федерации;

- инновации при решении проблемы систематизации норм Хозяйственного кодекса союзного государства Россия–Белоруссия, а также стран СНГ.

Примечания

¹ Известия. 2008. 29 дек.

² Восточно-Сибирская правда. 2005. 27 февр.

³ Известия. 2007. 17 янв.

⁴ Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1987. С. 225.

УДК 347.78(47)
ББК 67.404.31(2Рос)

Е.Г. БЕЛЬКОВА
*зав. кафедрой гражданского права и процесса
Байкальского государственного университета экономики и права,
кандидат юридических наук, доцент, г. Иркутск
e-mail: belkova-eg@isea.ru*

АВТОРСКИЕ ПРАВА НА СЛУЖЕБНОЕ ПРОИЗВЕДЕНИЕ

Исследованы авторские права на служебное произведение. Проанализировано новое законодательство об авторских правах на служебное произведение. Определены права автора и работодателя на служебное произведение.

Ключевые слова: служебное произведение, авторские права, автор, работодатель.

В соответствии с п. 1 ст. 1295 Гражданского кодекса РФ, служебное произведение — это произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей. В силу специфики правового режима служебное произведение занимает особое место среди объектов авторского права. Оно создается в процессе выполнения обязанностей, обусловленных трудовым договором. Следовательно, отношения автора и работодателя, связанные с созданием и использованием служебного произведения, регулируются трудовым законодательством и гражданским законодательством одновременно. В спорных случаях, разрешая вопрос о квалификации произведения как служебного, необходимо установить не только

факт трудовых отношений между автором и работодателем, но и то обстоятельство, что произведение было создано в соответствии с должностными обязанностями, которые предусмотрены трудовым договором. Произведение считается служебным, если оно создано по служебному заданию, создание его относится к плановым работам соответствующей организации (научно-исследовательского учреждения, высшего учебного заведения) или предусмотрено индивидуальным планом работы автора, а также отражено автором в отчетах перед работодателем.

Квалификация произведения как служебного имеет существенное значение для распределения прав между автором и работодателем в отношении этого произведения.

Очевидно, что результаты интеллектуальной деятельности обладают не только культурной, научной ценностью, но и экономической. Права автора произведения науки, литературы, искусства условно подразделяют на личные неимущественные и имущественные права.

Существуют две основные концепции в отношении авторского права на служебное произведение. «Первая характерна для стран, поддерживающих традиции континентального права. Суть заключается в том, что первоначальное обладание авторскими правами принадлежит автору. То есть за автором сохраняются личные неимущественные права, а все имущественные права принадлежат работодателю.

Вторая концепция опирается на традиции англосаксонского права. Модель "copyright" характерна для США, Великобритании. Согласно этой традиции "в случае, если творческая деятельность осуществляется на основании трудового соглашения или заказа, то работодатель считается автором после приобретения первоначального правообладания на copyright, если не оговорено иное"¹.

Российские законодатели отдали предпочтение континентальному подходу. В соответствии со ст. 1226 Гражданского кодекса РФ, интеллектуальные права включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и др.).

В ст. 1255 Гражданского кодекса РФ законодатель уточняет, что автору произведения принадлежат:

- исключительное право на произведение;
- право авторства;
- право автора на имя;
- право на неприкосновенность произведения;
- право на обнародование произведения;
- иные права.

Однако в отношении служебного произведения имущественные права, т.е. исключительные права на использование этого произведения в любой форме и любым способом, принадлежат работодателю. Трудовым или

иным договором между работодателем и автором может быть предусмотрено иное. Если стороны не согласовали других условий распределения авторских прав, то носителем имущественных прав на служебное произведение будет работодатель.

Работодатель как правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. При этом отсутствие запрета не считается разрешением. Другие лица не могут использовать служебное произведение без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных действующим кодексом. Согласно п. 7 ст. 1259 Гражданского кодекса РФ, авторские права распространяются как на произведение в целом, так и на часть произведения. Использование служебного произведения или его части без согласия правообладателя является незаконным и влечет ответственность. Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение может использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения.

Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение в силу закона перейдет к автору.

Если работодатель в трехлетний срок начнет использование служебного произведения, передаст исключительное право на него другому лицу или примет решение о сохранении служебного произведения в тайне, то автор приобретет право на вознаграждение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора — судом.

Данная норма получила неоднозначное толкование. Э.П. Гаврилов пишет: «Исходя из принципа свободы договора следует признать, что указанный договор может быть заключен как до, так и после создания служебного произведения, а вознаграждение

автору может быть включено в заработную плату работника»². Разделяя такое понимание нормы закона, А.Л. Маковский уточняет: «Главное, что речь идет о произведении, созданном работником во исполнение трудовых обязанностей. Из этого вытекает и возможность решения вопроса о том, кому принадлежит исключительное право на такое произведение, тоже в трудовом договоре. И когда Кодекс далее устанавливает, что размер вознаграждения за служебное произведение, условия и порядок его выплаты определяются договором работодателя с работником, то он тоже имеет в виду в первую очередь трудовой договор (хотя и не только его)»³. Иное толкование предлагает Н.П. Корчагина. Она отмечает, что размер авторского вознаграждения и порядок его выплаты определяются между сторонами в авторском договоре⁴.

Однако законодатель не указывает, в каком именно соглашении между работодателем и работником должны быть оговорены эти условия. Поэтому вполне логично, что они могут быть включены как в трудовой, так и в гражданско-правовой договор.

Особенность служебного произведения как объекта авторского права предопределяет и наличие специальных правил осуществления других прав автора. В Гражданском кодексе РФ содержится общий перечень авторских прав. Ни в одной из статей действующего закона не названы все личные неимущественные права. К примеру, в п. 2 ст. 1228 настоящего кодекса установлено, что автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства, а в случаях, предусмотренных кодексом, право на имя и иные личные неимущественные права.

Таким образом, право авторства и право на имя являются личными неимущественными правами, что не вызывает сомнения. И то, что законодатель прямо не называет право на обнародование и право на неприкосновенность произведения в числе личных неимущественных прав, является вполне обоснованным.

На дискуссионность вопроса об отнесении права на обнародование произведения к личным неимущественным правам уже было обращено внимание в юридической литературе⁵.

Право на обнародование — это право автора осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом. Иными словами, это право автора принять решение о том, нужно ли выносить произведение на суд публики.

Исходным положением при разграничении субъективных прав автора на личные неимущественные и имущественные права является то, что личные неимущественные права неотчуждаемы и непередаваемы (ст. 1228 ГК РФ), а имущественные права отделены от личности автора и обладают свойством передаваться другим лицам и возможностью выступать в качестве самостоятельного объекта торгового оборота⁶.

Однако действующий закон предусматривает случаи, когда обнародование может быть осуществлено не автором, а иным лицом.

В отношении служебного произведения вопрос об обнародовании в итоге решает не автор, а работодатель. Автор обязан передать работодателю созданное в порядке выполнения служебного задания произведение. Работодатель принимает решение о том, обнародовать произведение, сохранить его в тайне или не использовать вообще. Как уже было указано, если работодатель не будет использовать произведение в течение трех лет, исключительное право на служебное произведение перейдет к автору. Спустя три года произведение может утратить свою актуальность, значимость, и автор не будет его обнародовать. А следовательно, произведение оказалось необнародованным по воле работодателя.

Кроме того, автор, по общему правилу, имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Но это правило не применяется, в частности, к служебным произведениям. В силу ст. 1269 Гражданского кодекса РФ,

автор служебного произведения не имеет права на отзыв.

Анализ действующего законодательства позволяет сделать вывод о наличии имущественных характеристик у права на обнародование. М. Телюкина отмечает, что «вывод об имущественном характере права на обнародование позволяет расширить сферу применения принципа свободы договора — предметом договора могут быть действия, направленные на передачу возможности решать, достойно ли произведение быть выпущенным в свет»⁷.

В ст. 1255 Гражданского кодекса РФ как самостоятельное авторское право названо право на неприкосновенность произведения.

Право на неприкосновенность произведения означает, что без согласия автора не допускается внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. Это значит, что только у автора есть право на неприкосновенность произведения.

Вместе с тем при использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений при соблюдении двух условий: во-первых, если этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения; во-вторых, если это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

Таким образом, в законе предусмотрена возможность перехода права на неприкосновенность произведения к другому лицу. Как и право на обнародование, право на неприкосновенность произведения не переходит к другим лицам, если это прямо запрещено автором.

Обращает на себя внимание тот факт, что, в соответствии с законодательством, исключительные (имущественные) права играют ведущую роль и все иные права сле-

дуют за ними. Если лицо обладает исключительным правом, оно получает и право на неприкосновенность произведения (абз. 2 п. 1 ст. 1266 ГК РФ), и право на обнародование произведения (п. 3 ст. 1268 ГК РФ).

В действующем Гражданском кодексе РФ личными неимущественными правами прямо названы лишь право авторства и право на имя. Право на обнародование, право на неприкосновенность произведения не отнесены законодателем ни к группе имущественных прав, ни к группе личных неимущественных прав, что только усиливает остроту дискуссии об их юридической природе и характеристиках.

Что касается служебного произведения, то законодатель предусмотрел ряд специальных правил осуществления имущественных, личных неимущественных и иных прав с учетом особого правового режима этого объекта авторских прав. В отношениях по поводу создания и использования служебного произведения законодательно обеспечены интересы как автора, так и работодателя. При этом сторонам предоставлены широкие возможности определять права на служебное произведение самостоятельно.

Примечания

¹ Белицкая А. Институт служебных произведений в Проекте части IV Гражданского кодекса [Электронный ресурс]. URL: <http://www.medialaw.ru/publications/zip/147/2.htm>.

² Гаврилов Э.П., Городов О.А., Гришаев С.П. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. 4 [Электронный ресурс]. URL: http://www.arbitr.msk.ru/zakon/gr_pravo/article.

³ О кодификации законодательства об интеллектуальной собственности: интервью с А.Л. Маковским // Закон. 2007. Окт. С. 11.

⁴ Корчагина Н.П. Специалисты комментируют [Электронный ресурс]. URL: <http://wtos.ru/publish/articles/72>.

⁵ Телюкина М. Право на обнародование произведения — личное или имущественное? // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2007. № 8.

⁶ Мозолин В.П. О концепции интеллектуальных прав // Журнал российского права. 2007. № 12. С. 101.

⁷ Телюкина М. Указ. соч. С. 7.