

О МЕСТЕ АВТОРСКОГО ДОГОВОРА В СИСТЕМЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ

И.В. Попова

Проблемы совершенствования правового регулирования имущественных отношений и защиты прав физических и юридических лиц: Материалы международной научно-практич. конфер: В 2 ч. Ч. 1 /Под общ. ред. Н.Г. Станкевич. Гродно: ГрГУ. - 2003. - С. 119-123

Длительное время в юридической литературе шел спор о том, переходят (уступаются) ли принадлежащие автору имущественные правомочия к другому лицу по авторскому договору или же полностью сохраняются автором, который лишь разрешает контрагенту по договору использовать определенным способом свое произведение.

Этот спор был решен в результате принятия Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» следующим образом: имущественные права могут передаваться только по авторскому договору, личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже после уступки имущественных прав.

В новой редакции Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» от 11 августа 1998 г.¹ (далее – Закон от 11 августа 1998 г.) правила о передаче имущественных прав изложены иначе: «имущественные права автора могут быть уступлены полностью или в части и могут быть переданы для использования по авторскому договору» (ч.1 п.1 ст.25). Действующий закон различает уступку имущественных прав автора и их передачу по авторскому договору, но не определяет, в чем эти различия состоят.

В юридической литературе высказывают противоположные точки зрения по вопросу о соотношении понятий «уступка» и «передача». Одни подчеркивают, что «уступку имущественных прав ни в коей мере нельзя считать тождественной передаче имущественных прав по договору для использования². Это разные формы перехода имущественных прав от одних лиц к другим. Другие предполагают, что термины «уступка» и «передача» можно рассматривать как синонимы³.

Содержание понятия «уступка» в законодательстве об интеллектуальной собственности не раскрыто. Однако уступка патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец, а также уступка права на товарный знак по договору предусмотрена Законами Республики Беларусь: от 8 июля 1997 г. «О патентах на изобретения и полезные модели»⁴, от 5 февраля 1993 г. «О патентах на промышленные образцы»⁵, от 27 октября 2000 г. «О товарных знаках (знаках обслуживания)»⁶. В литературе уступку прав отождествляют с продажей, с переходом прав навсегда. Если речь идет об объектах промышленной собственности, то вместе с уступкой патента или права на товарный знак осуществляется и переход всех исключительных прав патентообладателя или владельца товарного знака к новому владельцу патента или товарного знака на весь срок их действия.

В Законе от 11 августа 1998 г. не сказано, какие права уступает автор по договору уступки, исключительные или неисключительные. По аналогии с

правом промышленной собственности следует считать, что по договору уступки происходит передача навсегда всех исключительных прав другому лицу. Заключение договора уступки имущественных прав может только автор произведения.

Передача для использования имущественных прав происходит на основании договора, в котором оговаривается срок и сфера действия договора, а также объем передаваемых прав. В соответствии с п.3 ст. 984 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) «к договору, предусматривающему предоставление исключительных прав в период его действия другому лицу на ограниченное время, применяются правила о лицензионном договоре, если иное не предусмотрено законом». Следовательно, договоры о передаче для использования имущественных прав автора являются лицензионными.

В литературе говорят о том, что, к авторским относятся лишь те договоры, одной стороной в которых является автор. Такой вывод делается на основе анализа ч.2 п.1 ст. 25 Закона от 11 августа 1998 г., согласно которой любая уступка имущественных прав должна оформляться письменным договором, подписываемым автором и лицом (правообладателем), которому уступаются имущественные права», и п.2 ст. 26 этого же закона, в которой идет речь об авторских договорах и договорах на право использования произведений, которые пользователи обязаны заключать с иными правообладателями либо с организациями, управляющими имущественными правами авторов⁷.

Договоры, заключенные не автором произведения, предлагается считать лицензионными в отличие от авторских. При этом подчеркивается, что «требования, устанавливаемые законом, соответственно к авторскому и лицензионному договору различны – существенно отличается перечень существенных условий обоих договоров, по разному решается вопрос об ответственности перед первоначальным обладателем прав в случае переуступки прав третьему лицу и т.д.»⁸. По этим основаниям авторский и лицензионный договоры предлагают считать гражданско-правовыми договорами разных типов⁹.

С такой позицией нельзя согласиться. Делить договоры о передаче имущественных прав автора произведения науки, литературы и искусства на типы в зависимости от субъектного состава сторон нет оснований по следующим соображениям. То, что договоры о переходе имущественных (исключительных) прав на объекты интеллектуальной собственности являются договорами гражданско-правовыми, не подлежит сомнению. Однако выделение гражданско-правового договора в самостоятельный тип связывают с наличием в разделе IV ГК отдельной главы, посвященной отдельному виду обязательства. Так, типами гражданско-правовых договоров являются: купля-продажа (гл. 30 ГК), мена (гл. 31 ГК), дарение (гл. 32 ГК) и т.д. Наличие в разделе V ГК главы 60, в которой сосредоточены наиболее общие положения обо всех объектах интеллектуальной собственности, статей о переходе исключительных прав к другому лицу (ст.ст. 984, 985 ГК), свидетельствует о существовании авторского договора, по которому осуществляется переход имущественных прав на произведение как отдельного, самостоятельного типа гражданско-правового договора.

По тем или иным основаниям договоры одного типа делятся на виды. Например, отдельным видам договора аренды относят: прокат, аренду

транспортных средств, аренду зданий и сооружений, аренду предприятий, финансовую аренду (лизинг). Согласно ст.ст. 984, 985 ГК видами авторского договора являются: договор уступки имущественных прав и лицензионный договор.

Согласно ч.1 п.1 ст. 25 Закона от 11 августа 1998 г. имущественные права автора могут быть уступлены полностью или в части. Появление в законе нормы об уступке имущественных прав объясняют необходимостью предоставить автору право передать созданное им произведение в общественное достояние до истечения срока действия авторского права на это произведение¹⁰. Но коль скоро речь идет о договоре, то под уступкой имущественных прав автора по аналогии со ст. 984 ГК следует понимать переход всех исключительных прав автора на весь срок их действия другому лицу по договору.

Механизм частичной уступки имущественных прав в Законе от 11 августа не раскрыт, но предусмотрена возможность перехода исключительных прав автора к другому лицу в определенных в лицензионном договоре пределах (п.2 ст. 25 Закона от 11 августа 1998 г.). Такой переход по содержанию полностью совпадает с частичной уступкой. Конструкцию частичной уступки в Законе от 11 августа 1998 г. следует исключить и говорить просто об уступке имущественных прав автора как о договоре, по которому осуществляется переход всех исключительных прав автора на весь срок их действия к другому лицу.

В доктрине исключительность авторского права ассоциируется с монополией, господством правообладателя над произведением. Считают, что исключительное право в отношении невещественных объектов играет ту же роль, что и право собственности в отношении вещей. Это теоретическое положение в Законе от 11 августа 1998 г. реализовано не полностью. Согласно ч.1 п.1 ст. 25 этого закона авторский договор о передаче исключительных имущественных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать другим лицам подобное использование произведения. В соответствии с п. 4 ст. 26 Закона от 11 августа 1998 г. права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором. Следовательно, исключительное право автора и его правопреемника не совпадают по объему. Автор имеет право разрешать третьим лицам использование произведения, а иной правообладатель (в случае перехода к нему исключительных прав) – лишь право запрещать использование произведения другими лицами. По общему правилу переход исключительных прав от автора к иному правообладателю будет осуществляться в части, исключая сублицензирование.

В литературе высказано мнение о том, что «один и тот же термин «исключительное право» не может быть разным по содержанию для автора и для третьих лиц, которым таковое передается»¹¹. Из этого утверждения вытекает предложение наделить лицензиата, к которому перешло исключительное право, правом заключать сублицензионные договоры вне зависимости от того, оговорено ли это право в лицензионном договоре или нет.

Разумеется, законодательство должно соответствовать обоснованным теоретическим положениям. Однако реализация данного предложения потребует изменения редакции п.3 ст. 26 Закона от 11 августа 1998 г., содержащего

существенное условие авторского договора о размере вознаграждения, с тем, чтобы под доходом в ч.2 п.3. ст. 26 Закона от 11 августа 1998 г. понимался совокупный доход, полученный всеми пользователями, непосредственно использующими произведение, а под тиражом в ч.2 п.3 этой же статьи – совокупность тиражей, изготовленных всеми такими пользователями. Но даже в случае внесения таких изменений в закон имущественные интересы автора не будут защищены должным образом из-за отсутствия в Республике Беларусь механизма контроля со стороны автора за масштабами использования его произведения и размером полученной при этом прибыли в рамках лицензионных договоров.

Решение законодателя об объеме передаваемых по лицензионному договору прав следует признать правильным.

¹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1996 г., №20, ст. 366; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1998 г., №31–32, ст. 472.

² Судариков С.А. Комментарий к Закону Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». – Мн.: Амалфея, 2000. С. 307.

³ Лосев С. Авторский договор /Авторское право и смежные права /Сост. Н.Н.Довнар. – Мн.: Беларуская навука, 1999. С. 45.

⁴ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1997 г., №27, ст. 471; 1998 г., №5, ст. 26; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001 г., №67, 2/791.

⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1993, №11, ст. 119; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001, №67, 2/791.

⁶ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1993 г., №13, ст. 128; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., №106, 2/222.

⁷ Лосев С. Новая редакция Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» (Краткий сравнительный анализ) /Сост. Н.Н.Довнар. – Мн.: Беларуская навука, 1999. С. 37.

⁸ Лосев С.С. Важные особенности (Объекты авторского права и смежных прав в новом Гражданском кодексе) //Интеллектуальная собственность в Беларуси. 1999. №2. С. 36–37.

⁹ Лосев С.С. Правовое регулирование передачи исключительного авторского права по договору. Автореф. дис ... канд. юрид. наук: -12.00.03 /Белор. госуд. экономич. универс. – Мн., 2001. С. 15.

¹⁰ Судариков С.А. Комментарий к Закону Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». – Мн.: Амалфея, 2000. С. 308.

¹¹ Н.В.Макогонова. Авторский договор на телевидении: диалектика становления и развития //Юридический мир. 1997. №11. С. 65.