

Федорова Ю.А.

*научный сотрудник отделения исследований в сфере экономического развития
и экологии Института правовых исследований Национального центра
законодательства и правовых исследований Республики Беларусь*

ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ В ОБЛАСТИ АВТОРСКОГО ПРАВА И СМЕЖНЫХ ПРАВ

Аннотация. В статье анализируются положения законодательства Республики Беларусь в области авторского права и смежных прав, выявляются пробелы и коллизии, требующие своего устранения, определяются тенденции в устранении схожих пробелов в законодательствах зарубежных государств, формулируются предложения по совершенствованию действующего законодательства.

Abstract. Provisions of the legislation of the Republic of Belarus in the field of the copyright and the related rights are analyzed, lacunas and the collisions are determined, trends in elimination of similar lacunas in legislations of the foreign states are defined, and proposals about legislation perfection are formulated in the article.

Введение. В настоящее время регулирование отношений по созданию и использованию произведений литературы (науки, искусства), исполнений, фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания осуществляется нормами, сосредоточенными в нормативных правовых актах различной юридической силы. Основными из таких актов являются Гражданский кодекс Республики Беларусь (далее – ГК) и Закон Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» (далее – ЗоАП) [1; 2]. В первом из указанных нормативных правовых актов закреплены общие положения авторского права и смежных прав (определен предмет регулирования данных субинститутов права интеллектуальной собственности, установлены сферы их действия, названы их объекты). Во втором – закреплено подробное регулирование всей сферы общественных отношений, возникающих в связи с созданием и использованием произведений литературы (науки, искусства), компьютерных программ, баз данных, исполнений, фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания.

Значение ГК и ЗоАП для развития белорусского общества не вызывает сомнений, как у представителей белорусской цивилистической науки, так и у специалистов-практиков. Именно поэтому положения указанных законодательных актов, объективно требующих своего совершенствования, и станут предметом исследования настоящей статьи.

Целью статьи являются предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь в сфере авторского права и смежных прав в целом и ЗоАП в частности. Последнее становится более актуальным в связи с включением в план подготовки законопроектов на 2009 год, утвержденный Указом Президента Республики Беларусь от 2 декабря 2008 г.

№ 658, Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах»» [3]. Работа над указанным законопроектом ведется и в настоящее время.

В отличие от иных исследований в сфере авторского права и смежных прав настоящая статья является отражением более целостного исследования основных проблем, связанных с развитием системы объектов авторского права и смежных прав, установлением комплекса субъективных прав на указанные объекты, передачей имущественных прав на них третьим лицам.

Отдельные аспекты правовой охраны произведений литературы (науки, искусства), компьютерных программ, баз данных, исполнений, постановок, фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания освещались в работах О.В. Кондаковой, С.С. Лосева, О.А. Паферовой, В.В. Рачковского, Е.В. Янтиковой и других специалистов в области права интеллектуальной собственности.

Основная часть. Несмотря на достаточно длительную историю авторского права, формирование национального законодательства Республики Беларусь в этой сфере началось только во второй половине 90-х годов прошлого столетия. В это же время началось формирование и национального законодательства в сфере смежных прав.

Начало этому сложному процессу было положено принятием в 1996 году ЗоАП, который не только закрепил новые подходы в регулировании отношений по поводу объектов, уже известных нашей правовой действительности, но и установил регулирование отношений по поводу объектов, о которых ранее в законодательстве даже не упоминалось.

С момента своего принятия ЗоАП претерпел несколько изменений, как редакционного, так и принципиального характера: в 1998 году он был изложен в новой редакции, в 2003 и 2008 годах в него были внесены некоторые изменения и дополнения [4; 5; 6].

В целом в настоящее время ЗоАП представляет собой целостный нормативный правовой акт, достаточно эффективно регулирующий общественные отношения в сфере создания и использования произведений литературы (науки, искусства), компьютерных программ, баз данных, исполнений, фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания. Тем не менее, он нуждается в определенной доработке. Последнее обусловлено, прежде всего, тем, что ускоренное развитие науки и техники на протяжении последних лет привело к необходимости охраны так называемых новых, ранее не известных объектов, по своим признакам способных к охране средствами авторского права и смежных прав. Также научно-технический прогресс привел к появлению новых сфер и способов использования объектов авторского права и смежных прав, технических возможностей их использования без законных оснований, предопределил постановку вопроса об адекватности охраны отдельных объектов исключительно средствами авторского права.

Обоснованная выше необходимость совершенствования законодательства Республики Беларусь в рассматриваемой сфере, а также результаты соответствующих научных исследований предопределяют то, что подобное совершенствование возможно только путем разработки и принятия новой редакции ЗоАП или нового законодательного акта с одноименным названием. При этом в одном из предложенных вариантов законодательного акта должны найти решение следующие основные проблемные вопросы правовой охраны объектов авторского права и смежных прав.

Система объектов авторского права и смежных прав.

ЗоАП относит к объектам авторского права произведения литературы (науки, искусства) (ст. 1); к объектам смежных прав – исполнения, фонограммы и передачи организаций эфирного и кабельного вещания (ст. 1).

ГК дополняет перечень объектов авторского права, точнее, перечень произведений, охраняемых средствами авторского права, – компьютерными программами и базами данных. Первые охраняются в силу указанного кодифицированного акта наряду с литературными, драматическими, музыкальными, аудиовизуальными, фотографическими и иными произведениями; вторые – наряду с энциклопедиями, антологиями и иными составными произведениями (ст. 993). В ЗоАП компьютерные программы и базы данных упомянуты в качестве литературных произведений (ст. 7).

И в отношении компьютерных программ и в отношении баз данных положения специального законодательного акта не соответствуют нормам кодифицированного акта в сфере гражданского права. Последнее обуславливает необходимость внесения соответствующих изменений и дополнений в ЗоАП. Но насколько указанные изменения и дополнения обоснованны, попытаемся разобраться далее.

Буквальное толкование ст. 993 ГК позволяет сделать вывод о том, что указанный нормативный правовой акт рассматривает компьютерные программы и базы данных в качестве произведений литературы (науки, искусства). В отношении компьютерных программ это обоснованно лишь в той части, что авторское право предоставляет охрану исходному тексту и объектному коду компьютерной программы. Именно в связи с этим Договором Всемирной организации интеллектуальной собственности 1996 года по авторскому праву было предусмотрено, что компьютерные программы охраняются как литературные произведения в смысле ст. 2 Бернской конвенции (ст. 4) [7]. Это, кстати, позволило указать компьютерные программы как литературные произведения в ЗоАП. В отношении баз данных обоснованность рассмотренной позиции вызывает еще большие сомнения.

Сущностные характеристики компьютерных программ и баз данных позволяют говорить о них как о самостоятельных объектах авторского права, охраняемых постольку, поскольку они являются результатами творческой деятельности и выражены в объективной форме (п. 1, п. 2 ст. 992 ГК) [8; 9]. Кроме того, в отношении содержания базы данных, создание которой требует существенных затрат, допустимо установление охраны смежным правом или

правом «sui generis» [10; 11]. Это в равной степени допускается законодательствами зарубежных государств и не исключают охрану базы данных средствами авторского права.

В отношении компьютерных программ, на наш взгляд, также возможно установление комплексной формы охраны, сочетающей в себе охрану исходного текста, объектного кода, порождаемых компьютерной программой аудиовизуальных отображений средствами авторского права и охрану алгоритма компьютерной программы средствами права промышленной собственности. Тем более что возможность применения указанных форм охраны, разных по своей сути, в отношении компьютерных программ активно поддерживается в теоретических источниках и не запрещается законодательствами отдельных зарубежных государств [12, с. 62].

Что касается системы объектов смежных прав, то, учитывая нормы ГК, ЗоАП следует дополнить положениями, предоставляющими охрану такому сложному объекту, как постановка. Несмотря на споры о правовой природе указанного объекта, достаточных аргументов для его исключения из системы объектов смежных прав до сих пор не представлено [13]. В то же время отсутствие норм, определяющих содержание прав на постановку, сроки ее охраны, случаи ограничения прав на нее и др., не позволяет эффективно охранять постановку наряду с иными объектами права интеллектуальной собственности в целом и объектами смежных прав в частности.

Система прав на объекты авторского права и смежных прав.

ЗоАП закрепляет в отношении произведений литературы (науки, искусства), компьютерных программ, баз данных, исполнений, фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания достаточно стройную и согласованную систему субъективных прав. В отношении указанных объектов (за исключением фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания) названный законодательный акт устанавливает личные неимущественные и имущественные права. В отношении фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания – только имущественные права.

Несмотря на то, что система субъективных прав на указанные объекты в полной мере согласуется с положениями ГК (ст. 982), она нуждается в определенной доработке.

Так, применительно к произведениям литературы (науки, искусства) следует рассмотреть вопрос о целесообразности включения в законодательный акт такого личного неимущественного права, как право на неприкосновенность. Ранее его охрана обеспечивалась ст. 477 Гражданского кодекса Белорусской ССР 1964 г. [14].

Применительно к исполнениям в ЗоАП необходимо дополнить положениями, обеспечивающими охрану права авторства исполнителя, что будет соответствовать п. 3 ст. 982 ГК.

Определенной доработке должна подвергнуться система имущественных прав на произведения литературы (науки, искусства), компьютерные программы, базы данных, исполнения, фонограммы и передачи организаций

эфирного или кабельного вещания. В ЗоАП необходимо не только четко определить место исключительного права на упомянутые объекты в системе имущественных прав, но и его содержание. Так, следуя п. 1 ст. 983 ГК, ЗоАП необходимо дополнить положениями, устанавливающими открытый перечень способов использования объектов авторского права и смежных прав, раскрывающих суть исключительного права. В настоящее время такие перечни являются закрытыми (ст. 16, ст. 31, ст. 32, ст. 34, ст. 35 ЗоАП). Это не согласуется не только с положениями ГК, но и с результатами исследований проблемы исключительных прав, отраженными в современных и классических работах по гражданскому праву [15, с. 129; 16].

Система договоров о передаче (уступке) исключительных прав на объекты авторского права и смежных прав.

Представления о системе договоров в сфере создания и использования объектов права интеллектуальной собственности в целом и авторского права и смежных прав в частности, сформированные в белорусской науке в течение последнего десятилетия, позволяют сформулировать следующие основные предложения по совершенствованию положений действующего законодательства в рассматриваемой сфере.

Так, ЗоАП необходимо дополнить положениями, определяющими порядок заключения и исполнения договора уступки исключительного авторского права (исключительных смежных прав). Предметом такого договора должно стать отчуждение (уступка) исключительного права на соответствующее произведение, компьютерную программу, базу данных, исполнение, фонограмму, передачу организации эфирного или кабельного вещания. Дополнительной проработке при формулировании положений о названном договоре должен подвергнуться вопрос о допустимости уступки исключительного авторского права (исключительных смежных прав) не только в целом, но и в части (п. 1 ст. 25 ЗоАП). Следует отметить, что последнее не допускается законодательствами отдельных государств. Так, например, п. 1 ст. 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает отчуждение исключительного права только в полном объеме.

Определенной доработке должны подвергнуться и положения ЗоАП, определяющие порядок заключения и исполнения авторского договора. Учитывая, что объектом гражданских прав являются исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (абз. 5 ч. 1 ст. 128 ГК), необходимо внести изменения и дополнения в ЗоАП в части определения предмета, существенных условий авторского договора, особенностей заключения и исполнения его отдельных разновидностей. Особое внимание при этом необходимо уделить объему субъективных прав, приобретаемых пользователями в связи с заключением авторского договора о передаче исключительных имущественных прав и авторского договора о передаче неисключительных имущественных прав. В рамках первой из указанных разновидностей авторского договора пользователи должны приобретать возможность не только использовать объект авторского права способами,

указанными в договоре, но и разрешать его использование третьим лицам, а также запрещать использование, осуществляемое без их согласия.

Учитывая низкую эффективность применения ст. 986 ГК, которая не позволяет обеспечить экономические интересы заказчиков произведений литературы (науки, искусства), компьютерных программ, баз данных и исполнений, целесообразным является включение в ЗоАП положений, определяющих порядок заключения и исполнения договора заказа. Указанный договор будет содержать не только обязательство автора (исполнителя) создать соответствующий условиям договора объект авторского права (исполнение) и передать его заказчику для использования способами, предусмотренными договором, но и обязательство заказчика принять созданный объект и выплатить автору (исполнителю) предусмотренное договором вознаграждение. Условия этого договора в части создания объекта авторского права (исполнения) будут соответствовать условиям договора подряда и учитывать особенности возникающих правоотношений. А его условия в части предоставления прав на созданный объект – условиям авторского договора (в отношении исполнения – условиям лицензионного договора), которые будут вступать в действие с момента приемки такого объекта заказчиком.

Заключение. Анализ законодательства Республики Беларусь в сфере авторского права и смежных прав позволяет сделать вывод о его способности достаточно эффективно регулировать общественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы (науки, искусства), компьютерных программ, баз данных, исполнений, фонограмм и передач организаций эфирного или кабельного вещания.

В то же время указанное законодательство и, прежде всего, Закон Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» нуждается в определенной доработке. Ее основными направлениями должны стать: пересмотр системы объектов, охраняемых средствами авторского права и смежных прав; уточнение системы субъективных прав на объекты авторского права и смежных прав; повышение эффективности договорного регулирования отношений по передаче (уступке) исключительных прав на объекты авторского права и смежных прав. Инструментом такой доработки может являться разработка и принятие законодательного акта о внесении изменений и дополнений в действующий Закон Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» либо разработка и принятие нового законодательного акта, регулирующего общественные отношения в рассматриваемой сфере, с одноименным названием.

Список цитированных источников.

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобрен Советом Республики 19 ноября 1998 г.: текст с изм. и доп. на 1 янв. 2010 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

2. Об авторском праве и смежных правах: Закон Респ. Беларусь, 16 мая 1996 г., № 370-ХІІІ: в ред. Закона Респ. Беларусь от 11.08.1998 г. // Консультант

Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

3. Об утверждении плана подготовки законопроектов на 2009 год: Указ Президента Респ. Беларусь, 2 дек. 2008 г., № 658 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

4. О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах»: Закон Респ. Беларусь, 11 авг. 1998 г., № 194-3 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

5. О внесении изменений в некоторые законодательные акты Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 4 янв. 2003 г., № 183-3 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

6. О геодезической и картографической деятельности: Закон Респ. Беларусь, 14 июля 2008 г., № 396-3 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

7. Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву, 20 дек. 1996 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

8. Лосев, С.С. Регистрация компьютерных программ / С.С. Лосев // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

9. Попова, И.В. Программа для ЭВМ в системе объектов авторского права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / И.В. Попова; Нац. академия наук Беларуси. – Минск, 1999. – 20 с.

10. Гражданский кодекс Российской Федерации: Кодекс Рос. Федерации, 18 дек. 2006 г., N 230-ФЗ: с измен. от 13 мая 2008 г. // Консультант Плюс: Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – М., 2010.

11. Council Directive on the legal protection of databases 1996 // Official Journal of the EC. –1996. – P. 20 – L. 77.

12. Лосев, С.С. Авторское право. Национальное и международное законодательство / С.С. Лосев. – Минск : Изд-во «Ураджай», 2000. – 270 с.

13. Янтикова, Е.В. Состав смежных прав и их признаки / Е.В. Янтикова // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2010.

14. Гражданский кодекс Белорусской ССР: Принят третьей сессией Верх. Совета Белорусской ССР шест. созыва 11 июня 1964 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр. – Минск, 2010.

15. Моргунова, Е.А. Авторское право: учеб. пособие / Е.А. Моргунова ; отв. ред. В.П. Мозолин. – М. : Норма, 2009. – 288 с.

16. Шершеневич, Г.Ф. Авторское право на литературные произведения / Г.Ф. Шершеневич. – Казань, 1891. – С. 70-71.