

Договоры в сфере создания и использования объектов авторского права и смежных прав

Основными договорными конструкциями, традиционно применяемыми в сфере создания и использования произведений науки, литературы, искусства, компьютерных программ, баз данных, исполнений, фонограмм и передач организаций эфирного и кабельного вещания, являются договор уступки исключительного права, лицензионный договор, авторский договор и договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности. Нормы о них сегодня сосредоточены в главе 5 Закона Республики Беларусь от 17 мая 2011 года «Об авторском праве и смежных правах» (далее – Закон), существенно образом дополнившей правовое регулирование соответствующих общественных отношений, основой которого ранее выступали положения Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 года с одноименным названием. Речь идет о положениях статей 25 – 28 главы 5 «Передача имущественных прав», статьи 31 раздела III «Смежные права».

В отличие от Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» Закон достаточно подробно регламентирует вопросы передачи исключительных авторских и смежных прав. Помимо положений о хорошо известном национальному законодательству авторском договоре, в Закон включены положения о договоре уступки исключительного права, лицензионном договоре и договоре о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности. Указанные договоры, по общему правилу, могут заключаться в отношении как произведений науки, литературы и искусства, компьютерных программ и баз данных, так и исполнений, фонограмм и передач организаций эфирного и кабельного вещания. Исключение составляет лишь договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности, который заключается только в отношении произведений, компьютерных программ, баз данных и исполнений.

Договор уступки исключительного права

В соответствии с пунктом 1 статьи 43 Закона договором уступки исключительного права является соглашение, по которому правообладатель отчуждает исключительное право на объект авторского права или смежных прав в полном объеме другой стороне на весь срок действия авторского права или смежных прав соответственно. По аналогии с договором купли-продажи, заключение которого влечет изменение субъекта права собственности в отношении имущества, заключение договора уступки исключительного права влечет изменение субъекта исключительного права на соответствующий объект авторского права или смежных прав. Моментом перемены субъекта права, если иное не установлено договором, является момент заключения договора, т.е. момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (ч. 2 ст. 43 Закона, п. 1 ст. 403 ГК).

Исходя из определения договора уступки исключительного права, закрепленного в пункте 1 статьи 43 Закона, его предметом является отчуждение (передача) исключительного права на соответствующий объект авторского права или объект смежных прав в целом. В отличие от Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» Закон не допускает уступку исключительного права на произведение науки, литературы, искусства, компьютерную программу, базу данных, исполнение, фонограмму или передачу организации эфирного или кабельного вещания в части. Последнее обусловлено изменившимся подходом к определению системы имущественных авторских и смежных прав. Центральное место в системе первых согласно пункту 1 статьи 16 Закона занимает единое исключительное право, состоящее из трех правомочий: использовать соответствующий объект авторского права, разрешать его использовать другим лицам и запрещать его использование. Аналогичное по содержанию исключительное право в соответствии с пунктом 2 статьи 25, статьями 28 – 29 Закона является единственным в системе имущественных смежных прав.

Согласно пункту 2 статьи 43 Закона договор уступки исключительного права может быть как возмездным, так и безвозмездным. В случае если указанный договор заключается на возмездной основе, он должен содержать условие о размере вознаграждения или порядке его определения. Если договор уступки исключительного права заключается на безвозмездной основе, он должен содержать прямое указание на это. При этом следует помнить, что в силу пункта 2 статьи 393 Гражданского кодекса Республики Беларусь безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

Существенными условиями договора уступки исключительного права, заключаемого в сфере авторского права и смежных прав, являются условие о предмете договора и условие о его возмездности. К существенным условиям договора уступки исключительного права могут быть также отнесены все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Если между сторонами договора уступки исключительного права в форме, требуемой законодательством, не достигнуто соглашение по всем существенным условиям такого договора, он считается не заключенным (п. 1 ст. 402 ГК).

В соответствии с пунктом 3 статьи 43 Закона договор уступки исключительного права заключается только в письменной форме.

Лицензионный договор

Несмотря на то, что Гражданский кодекс Республики Беларусь содержит положения, регламентирующие порядок заключения лицензионного договора, положения о данном виде договора были включены и в Закон. В соответствии с пунктом 1 статьи 44 Закона лицензионным договором признается соглашение, по которому правообладатель, именуемый лицензиаром, предоставляет другому лицу (лицензиату) разрешение

использовать соответствующий объект авторского права или смежных прав способами, которые прямо предусмотрены лицензионным договором.

Исходя из определения лицензионного договора, закрепленного в пункте 1 статьи 44 Закона, его предметом является предоставление разрешения использовать соответствующий объект авторского права или смежных прав определенными договором способами. Лицензиат может использовать объект авторского права или смежных прав только теми способами, которые прямо предусмотрены лицензионным договором.

Наравне со статьей 985 Гражданского кодекса Республики Беларусь Закон различает две разновидности лицензионного договора – исключительную и неисключительную лицензии. Первая предоставляет лицензиату право использования объекта авторского права или смежных прав определенным способом в пределах, установленных договором. При исключительной лицензии лицензиар теряет право использовать объект и разрешать его использовать другим лицам в части, предоставленной лицензиату, но сохраняет право использовать объект и разрешать его использовать другим лицам в части, не предоставленной последнему (п. 2 ст. 44 Закона). Неисключительная лицензия предоставляет лицензиату право использования объекта авторского права или смежных прав с сохранением за лицензиаром права использования соответствующего объекта и права выдачи в его отношении лицензий другим лицам (п. 3 ст. 44 Закона).

Согласно пункту 4 статьи 44 Закона лицензионный договор предполагается возмездным, если иное не предусмотрено договором. Вознаграждение в лицензионном договоре может быть определено в виде фиксированной суммы, в виде процента от дохода за соответствующий способ использования объекта авторского права или смежных прав или иным способом.

Существенным условием лицензионного договора в сфере авторского права и смежных прав, помимо условий о предмете и сроке действия договора, предусмотренных пунктом 3 статьи 984 и пунктом 1 статьи 985 Гражданского кодекса Республики Беларусь, является условие о территории, на которой допускается использование соответствующего объекта (п. 5 ст. 44 Закона). К существенным условиям лицензионного договора могут быть отнесены и все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ч. 2 п. 1 ст. 402 ГК).

Формой, в которой заключается лицензионный договор, по общему правилу, является письменная форма. Применительно к компьютерным программам и базам данных она считается соблюденной, если между каждым лицензиатом и соответствующим лицензиаром заключен договор присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре компьютерной программы или базы данных или на упаковке каждого экземпляра, либо приложены к каждому экземпляру (ч. 2 п. 7 ст. 44 Закона). Начало использования таких компьютерной программы или базы данных означает согласие лицензиата на заключение договора.

Авторский договор

Несмотря на то, что Закон Республики Беларусь от 16 мая 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» содержал положения, посвященные авторскому договору, достаточно эффективно регулировавшие соответствующие обязательственные отношения, Закон внес изменения и в них. Закон квалифицировал авторский договор как разновидность лицензионного договора, в котором в качестве лицензиара выступает автор произведения (ч. 1 п. 1 ст. 45 Закона). Он также изменил предмет авторского договора. В соответствии с пунктом 1 статьи 25, пунктом 1 статьи 26 Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» предметом такого договора признавалась передача имущественных прав на произведение науки, литературы или искусства, компьютерную программу или базу данных. Согласно Закону предметом авторского договора является предоставление разрешения использовать объект авторского права определенными договором способами (п. 1 ст. 45, п. 1 ст. 44 Закона). Закон, по сути, исключил из перечня существенных условий авторского договора условие о размере вознаграждения, являющееся гарантией реализации основного принципа авторского права – принципа стимулирования творческой деятельности. В то же время, Закон дополнил перечень существенных условий авторского договора условием о возмездности последнего. Теперь авторский договор может быть как возмездным, так и безвозмездным. Но если авторский договор заключается на возмездной основе, в нем должны предусматриваться размер авторского вознаграждения или порядок его определения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты. В случае если в авторском договоре о воспроизведении произведения науки, литературы или искусства авторское вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, в договоре должно быть установлено максимальное количество воспроизводимых экземпляров произведений (п. 4 ст. 45 Закона). По аналогии с договором уступки исключительного права и лицензионным договором к существенным условиям авторского договора могут быть отнесены все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ч. 2 п. 1 ст. 402 ГК).

Закон сократил сроки, по истечении которых, если авторский договор заключен без указания срока его действия, автор приобретает право расторгнуть авторский договор. В соответствии с частью 2 пункта 3 статьи 45 Закона в описанной ситуации автор вправе расторгнуть авторский договор по истечении трех лет с момента заключения договора при условии, что лицензиат будет письменно уведомлен об этом не менее чем за три месяца до его расторжения. Следует также отметить, что в силу пункта 1 статьи 26 Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 года «Об авторском праве и смежных правах» авторский договор должен был предусматривать срок, на который пользователю передается право. В силу части второй пункта 1 статьи 45, пункта 5 статьи 44 Закона в авторском договоре должен быть указан срок его действия, а не срок, в течение которого лицензиату разрешается использовать соответствующий объект авторского права. Закон

дополнил положения об авторском договоре обязанностью сторон договора, предусматривающего возможность заключения сублицензионного договора, определить в договоре долю от вознаграждения лицензиата, причитающуюся автору.

Авторский договор заключается, по общему правилу, в письменной форме. Единственное исключение, установленное и ранее в Законе Республики Беларусь от 16 мая 1996 года «Об авторском праве и смежных правах», относится к случаю заключения договора об использовании произведения в периодической печати. Такой договор в силу пункта 6 статьи 45 Закона может быть заключен в устной форме.

Договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности

В развитие положений статьи 986 Гражданского кодекса Республики Беларусь Закон детализировал регулирование отношений, возникающих в связи с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности. Он предусмотрел конструкцию договора о создании и использовании объекта авторского права или смежных прав (ст. 46 Закона). Согласно указанному договору автор (исполнитель), т.е. физическое лицо, может принять на себя обязательство создать в будущем произведение (исполнение) и предоставить заказчику, не являющемуся его нанимателем, право использовать это произведение (исполнение).

Учитывая смешанный характер договора о создании и использовании объекта авторского права или смежных прав, его предмет составляют два обязательства: создать в будущем произведение (исполнение) и предоставить заказчику право использовать это произведение (исполнение).

Существенными условиями договора о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности, предусмотренными статьей 986 Гражданского кодекса Республики Беларусь и статьей 46 Закона, являются условие о предмете договора, включая условие о характере подлежащего созданию произведения (исполнения), а также условие о целях либо способах его использования.

Дополнительно к существенным условиям договора о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности, существенными условиями договора о создании и использовании объекта авторского права или смежных прав в соответствии со статьей 46 Закона признаются следующие. Во-первых, условие о сроке, в течение которого автор обязан передать заказчику созданное произведение (исполнение). Во-вторых, условие о вознаграждении за создание произведения (исполнения) соответственно или о порядке его определения, а также условие о порядке выплаты такого вознаграждения. К существенным условиям указанного договора могут быть отнесены и все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ч. 2 п. 1 ст. 402 ГК).

Договор о создании и использовании объекта авторского права или смежных прав может содержать обязательство заказчика выплатить автору

(исполнителю) аванс в счет предусмотренного договором вознаграждения за создание произведения (исполнения), а также условие о размере вознаграждения за использование произведения (исполнения) или о порядке его определения либо о безвозмездном использовании произведения (исполнения). Учитывая возможность творческой неудачи, Закон ограничивает ответственность автора (исполнителя) за неисполнение обязательств, возложенных на него договором о создании и использовании объекта авторского права или смежных прав. Так, согласно части 2 пункта 2 статьи 46 Закона, если автор (исполнитель) не представит заказчику созданное произведение (исполнение) в срок, предусмотренный договором, он обязан возместить причиненный заказчику реальный ущерб. При этом автор (исполнитель) освобождается от возмещения указанного ущерба, если докажет, что нарушение срока произошло не по его вине.

Договор о создании и использовании объекта авторского права или смежных прав заключается исключительно в письменной форме.