

*На правах рукописи*

**СОЛОМОНЕНКО ЛИЛИЯ АЛЕКСАНДРОВНА**

**ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ПРОИЗВЕДЕНИЙ,  
СОЗДАНЫХ В ПОРЯДКЕ ВЫПОЛНЕНИЯ ТРУДОВЫХ  
ОБЯЗАННОСТЕЙ В ВЫСШЕМ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОМ УЧРЕЖДЕНИИ**

**Специальность: 12.00.03 – «Гражданское право, предпринимательское право,  
семейное право, международное частное право»**

**Диссертация на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук**

**Москва 2014**

## Оглавление

Введение.....	3
Глава 1. Общая характеристика произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей в вузе .....	16
1.1. Понятие произведения как объекта авторского права.....	16
1.2. Произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей: общая характеристика.....	30
1.3. Регулирование правовых отношений работника и работодателя в связи с созданием служебных произведений .....	39
Выводы по главе I .....	49
Глава 2. Права на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей.....	51
2.1. Личные неимущественные права на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей.....	51
2.2. Исключительные (имущественные) права на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей.....	58
2.3. Вознаграждение авторов произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей.....	65
Выводы по главе II .....	73
Глава 3. Проблемы и тенденции развития правового регулирования служебных произведений .....	75
3.1. Основные тенденции развития правового регулирования произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей, в России и в мире. 75	
3.2. Проблемы правового регулирования произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей в вузе .....	90
Выводы по главе III.....	114
Заключение .....	117
Список использованных источников .....	120

## Введение

**Актуальность исследования** определяется необходимостью совершенствования правового механизма регулирования служебных произведений как неотъемлемой части гражданского оборота прав на интеллектуальную собственность.

В настоящее время наметилась устойчивая тенденция к росту числа созданных в рамках выполнения трудовых отношений результатов интеллектуальной деятельности. Особо стоит отметить сферу образования, где в последние годы показателем конкурентоспособности образовательной организации высшего образования становятся не только соответствие учебного процесса всем требованиям, установленным Министерством образования и науки Российской Федерации и иными ведомствами, но также и критерии инновационной активности образовательного учреждения. В число таких критериев, среди прочих, входят следующие: количество созданных педагогическим составом вуза объектов интеллектуальной собственности, количество принадлежащих вузу объектов интеллектуальной собственности.

Следует добавить, что, несмотря на принятие ряда ключевых нормативно-правовых актов, регулирующих в той или иной мере инновационную деятельность в вузах (Федеральный закон от 29.12.2012 №273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации», Федеральный закон от 02.08.2009 года №217-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам создания бюджетными научными и образовательными учреждениями хозяйственных обществ в целях практического применения (внедрения) результатов интеллектуальной деятельности», Распоряжение Правительства РФ от 08.12.2011 N 2227-р «Об утверждении Стратегии инновационного развития Российской Федерации на период до 2020 года»), администрация, педагогический коллектив и иные категории работников образовательных учреждений в большинстве своем не имеют базовых понятий не только в области существующей правовой системы

охраны и защиты служебных произведений, но в сфере интеллектуальной собственности как таковой.

Между тем, как показывает мировая практика, в ряде крупных зарубежных вузов механизмы регулирования гражданско-правовых отношений, связанных с регулированием служебных произведений, сформировались еще к середине XX века. Так, уже в 1932 г. Массачусетский технологический институт (МТИ) принял политику учебно-научного института, которая утверждала принцип владения им всеми результатами интеллектуальной деятельности, являющимися результатами финансируемых институтом исследований и провозглашала, что МТИ «закрепляет за собой права и распоряжается ими с целью получения общественной выгоды». Около пятидесяти университетов США разработали локальные нормативно-правовые акты в сфере регулирования правоотношений по созданию служебных произведений к 1949 г.<sup>1</sup>

Кроме того, соответствующие нормативно-правовые акты, обеспечивающие поддержку трансфера технологий с участием высших образовательных учреждений, в США были приняты еще в конце XX века (закон Бая-Доула, 1980 г. и Стивенсона-Уайдлера о технологических инновациях, 1980 г.). За два-три года при университетах для коммерциализации научно-технических результатов было организовано свыше двух тысяч фирм с общим количеством рабочих мест более 300 тысяч.<sup>2</sup>

На настоящий момент в российских вузах практически отсутствует практика оформления каких-либо соглашений и осуществления специальных выплат авторских вознаграждений сотрудникам за создаваемые объекты интеллектуальной собственности.

Реальная конкуренция между учебными заведениями, конкурсное распределение грантов и субсидий ставит перед вузами задачу более активного

---

<sup>1</sup> Письмо Минобрнауки РФ от 09.02.2011 № АП-105/07 «Об обеспечении свободного доступа к фондам библиотек» / Справочно-правовая система КонсультантПлюс.

<sup>2</sup> Чудеса от Бая и Доула / Эксперт №48 22.12.2004 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.courier-edu.ru/cour0501/2200.htm> (дата обращения: 30.10.2011 г.)

поиска и использования дополнительных внутренних резервов. Таким резервом, по нашему мнению, могут стать служебные произведения, но лишь при условии соответствующего оформления прав на них.

Служебные произведения составляют существенную долю в объеме всех создаваемых в высших образовательных учреждениях произведений науки, литературы и искусства. Именно поэтому столь важно выработать для высших образовательных учреждений единый правовой механизм с целью регулирования подобного типа правоотношений.

**Целью** диссертационного исследования является системное исследование проблем, связанных с особенностями правовой охраны произведений, созданных в процессе выполнения трудовых обязанностей в высшем образовательном учреждении, обоснование теоретической позиции о необходимости совершенствования гражданского законодательства в указанной сфере и практических предложений по внесению изменений в действующие нормативно-правовые акты.

Основными **задачами** диссертационного исследования являются:

- определение понятия «служебное произведение» в российском праве;
- раскрытие правовой природы произведений, созданных в процессе выполнения трудовых обязанностей;
- анализ регулирования правовых отношений работника и работодателя, связанных с созданием произведений в процессе выполнения трудовых обязанностей в высшем образовательном учреждении;
- рассмотрение объема прав, возникающих у работника и работодателя в результате создания служебного произведения;
- исследование вопросов вознаграждения работников высших образовательных учреждений – авторов произведений, созданных в процессе выполнения трудовых обязанностей;
- разработка предложений по решению проблем правового регулирования создания и использования произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей в вузе.

**Объектом** исследования является правовое регулирование общественных отношений в сфере охраны произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей в высшем образовательном учреждении.

**Предметом** исследования являются проблемы правового регулирования отношений по созданию и использованию служебных произведений и особенности регулирования таких отношений, возникающих в процессе образовательной деятельности в высшем образовательном учреждении.

**Методологическую основу** исследования составили методы исторического, системного, логического анализа, научного познания (сравнение, анализ, синтез, аналогия, обобщение, индукция, дедукция), метод научно-доктринального толкования правовых норм, а также методы сравнительного правоведения. Использование логического и формально-юридического методов позволило систематизировать имеющиеся данные и описать полученные при проведении исследования результаты для целей их дальнейшего использования.

**Правовой базой** исследования являются положения законодательства Российской Федерации, международных договоров Российской Федерации, законодательства ряда зарубежных стран, научные труды российских и зарубежных специалистов и материалы судебной практики.

**Нормативной основой** исследования выступает законодательство Российской Федерации: Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, иные нормативно-правовые акты Российской Федерации, а также международные договоры, регулирующие правоотношения в сфере создания служебных произведений.

**Эмпирической основой** диссертационного исследования являются тексты действующих и утративших силу правовых актов СССР и Российской Федерации, материалы судебной практики, в том числе постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, материалы правоприменительной практики.

**Степень разработанности темы.** Фундаментальные исследования, посвященные проблематике регулирования правоотношений в сфере интеллектуальной собственности, и, в том числе, возникающих в связи с созданием служебных произведений, проводились Блинецом И.А.,<sup>3</sup> Гавриловым Э.П.,<sup>4</sup> Добряковой Н.И.,<sup>5</sup> Дозорцевым В. А.,<sup>6</sup> Липчик Д.,<sup>7</sup> Маковским А.Л.,<sup>8</sup> Мозолиным В.П.,<sup>9</sup> Сергеевым А.П.,<sup>10</sup> Сухановым Е.А.,<sup>11</sup> Трахтенгерц Л.А.,<sup>12</sup> Фридманом В.И.,<sup>13</sup> Чикановой Л.А.,<sup>14</sup> Яковлевым В.Ф.<sup>15</sup> Исследования, посвященные детальному изучению вопросов, связанных с особенностями служебных произведений, созданных в вузах, проводились Гурским Р.А.,<sup>16</sup> Моргуновой Е.А.,<sup>17</sup> Родиной Н.В.<sup>18</sup>

Работы первой группы авторов, прежде всего, заложили основы отечественной доктрины интеллектуальной собственности, оказав значительное влияние на формирование российского законодательства. Тем не менее, большая часть научных трудов вышеуказанных ученых и исследователей не имела своей целью отражение всех правовых аспектов в

---

<sup>3</sup> Блинец И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права: Учеб./ под ред. И.А. Блинца. – М.: Проспект, 2010

<sup>4</sup> Гаврилов Э.П. Наследование интеллектуальных прав. Патенты и лицензии, 2008, №4.

<sup>5</sup> Добрякова Н.И. Учебное произведение как самостоятельный объект авторского права. Материалы второй международной межвузовской научно-практической конференции. // под ред. проф. Серегина В.П., проф. Чалдымова Н.А. - М., РЭА им. Г.В. Плеханова, 2008.

<sup>6</sup> Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей/Исслед. центр частного права. – М.: Изд-во «Статут», 2003.

<sup>7</sup> Липчик Д. Авторское право и смежные права. М.: Научно-исследовательский центр «Ладомир», Издательство ЮНЕСКО, 2002.

<sup>8</sup> Маковский А. Л. О кодификации законодательства об интеллектуальной собственности // Закон. 2006. № 7.

<sup>9</sup> Мозолин В.П. Современная доктрина и гражданское законодательство. М.: Юстицинформ, 2008.

<sup>10</sup> Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Сост. А.П. Сергеев. М.: ТК Велби, 2009.

<sup>11</sup> Гражданское право: В 4 Т. Том 4: Обязательственное право; отв. ред. – Е.А. Суханов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2008.

<sup>12</sup> Трахтенгерц Л.А. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ части четвертой (постат.) / Отв. ред. Л.А. Трахтенгерц. - М.: ИНФРА-М, КОНТРАКТ, 2009.

<sup>13</sup> Фридман В.Э. Охрана частей и структурных элементов произведения как объектов авторского права в России и США: Дисс... канд. юрид. наук Текст. / В.Э. Фридман. М., 2005.

<sup>14</sup> Чиканова Л.А. Применение трудового законодательства к служебным отношениям на государственной гражданской службе: Теория и практика : Дисс. ... д-ра юрид. наук : 12.00.05. - Москва, 2005.

<sup>15</sup> Яковлев В.Ф., Суханов Е.А. Кодификация законодательства об интеллектуальной собственности // ЭЖ-Юрист. 2010. № 19.

<sup>16</sup> Гурский Р. А. Диссертация. Служебное произведение в российском авторском праве.- Самара, 2007.

<sup>17</sup> Моргунова Е.А., Погуляев В.В., Корчагина Н.П. Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации: Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) (под общ. ред. Е.А. Моргуновой). – «Юстицинформ», 2010 г.

<sup>18</sup> Родина Н.В. Авторское право на служебные произведения /Кадровая служба и управление персоналом предприятия. 2006. № 3.

области, касающейся регулирования правоотношений, связанных со служебными произведениями.

Относительно второй группы авторов, необходимо отметить, что в их работах детально, с использованием исторического и сравнительно-правового анализа, раскрыты вопросы, связанные с институтом служебных произведений. Однако некоторые из них были основаны на нормах законодательства, в настоящее время утративших силу. Кроме того, фактически отсутствуют подробные исследования, посвященные особенностям использования служебных произведений в процессе образовательной деятельности в высшем образовательном учреждении.

Таким образом, представляется необходимым проведение исследований, направленных на системное изучение регулирования правоотношений, возникающих между работником и работодателем в ходе образовательной деятельности в высшем образовательном учреждении в связи с созданием служебных произведений и их дальнейшим использованием.

#### **Научная новизна, основные выводы и рекомендации диссертационного исследования.**

Научная новизна авторского подхода состоит в:

- 1) изучении и определении понятия «служебное произведение»;
- 2) установлении признаков произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей;
- 3) изучение комплекса прав, возникающих при создании произведений работником (автором), в порядке выполнения им своих трудовых обязанностей;
- 4) выявление основных проблем в связи с созданием и использованием служебных произведений и определение возможных путей их установления.
- 5) формирование предложений по совершенствованию действующего законодательства.



**В результате исследования получены следующие выводы, выносимые на защиту:**

1. В результате широкого толкования понятия использования в нормах ст. ст. 1229, 1270 ГК РФ, понятие использования произведения, фактически, не ограничивается какими-либо легальными критериями, что порождает (в числе прочих) проблемы, связанные с применением нормы абз.2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ, так как при указанном толковании понятия «использование» служебное произведение де-факто в любом случае будет считаться использованным работодателем. Доказывание обратного порождает необходимость обоснования того факта, что примененный работодателем способ использования в принципе не считается использованием произведения, что исходя из действующего гражданского законодательства является крайне затруднительным. Решение указанной проблемы может быть достигнуто только путем фундаментального изменения подхода законодателя к понятиям использования произведения и исключительного права на произведение, в частности, с помощью введения в ст. 1270 ГК РФ закрытого перечня способов использования.

2. Путем комплексного толкования норм гражданского и трудового законодательства установлено, что такие критерии как место создания произведения, время его создания и использование материалов работодателя сами по себе не влияют на признание произведения служебным. Вместе с тем, в некоторых ситуациях указанные критерии могут учитываться, наряду с другими, в целях разрешения спорной ситуации, касающейся установления факта создания результата интеллектуальной деятельности в рамках выполнения работником своих трудовых обязанностей.

3. Разработана система критериев для определения правомерности рассмотрения произведения в качестве служебного и применения к данному произведению соответствующих норм гражданского законодательства. Такими критериями являются:

- наличие трудового договора, заключаемого в письменной форме. Трудовой договор составляется в двух экземплярах, по одному для каждой

стороны, и подписывается обеими сторонами. Указанный договор является основанием для издания приказа о приеме на работу и записи в трудовой книжке;

- создание произведения в пределах трудовых обязанностей работника;
- прямая взаимосвязь между трудовой функцией работника и служебным результатом интеллектуальной деятельности. При этом критерием служебного произведения является не сама трудовая функция, а наличие соответствующей трудовой обязанности работника;

- наличие служебного задания на создание объекта авторского права.

4. В случае создания произведения в процессе образовательной деятельности в вузе одним из критериев является также создание произведения в соответствии с плановыми работами соответствующих научно-исследовательских учреждений и высших образовательных учреждений. Плановой следует считать работу, выполнение которой предусматривалось учрежденным для автора индивидуальным планом, а также опубликованную работу, зачтенную с согласия автора как часть выполнения плана его работы. Сам по себе факт использования автором для создания произведения материалов организации, с которой он находится в трудовых отношениях, не может служить основанием для вывода о том, что выполненная автором работа является плановой.

5. Сформулировано определение служебного произведения. Таким произведением является произведение, являющееся нематериальным продуктом творческого труда автора, созданным в порядке выполнения работником своих трудовых обязанностей и в рамках выполнения служебного задания, порученного ему в пределах установленной для него трудовой функции и представляющим собой систему понятий и образов, выраженных в доступной для восприятия объективной форме.

6. Установлено, что моментом перехода исключительного права на служебное произведение к работодателю считается дата, когда автор (группа авторов), являющийся работником, передает законченное произведение

данному работодателю. Такая дата может быть прямо зафиксирована в соответствующей инструкции, приказе по организации, письменном задании, в котором специально предусматривается создание конкретного служебного результата интеллектуальной деятельности с прямым указанием о том, что данный результат является служебным, либо, при отсутствии перечисленных выше или аналогичных документов, установлена судом на основании доказательств, предоставленных сторонами.

7. Определено, что уведомление автора работодателем о начале использования произведения или передаче исключительного права на произведение третьему лицу не является обязанностью работодателя. Вместе с тем, работодатель обязан сообщить автору о сохранении служебного произведения в тайне. В случае же письменного запроса автора действующее законодательство не устанавливает ни обязанности работодателя ответить на такой запрос, ни срока для ответа. Предлагается прямо указать в ст. 1295 ГК РФ порядок и сроки ответа на такой запрос.

8. Сделан вывод о том, что вознаграждение выплачивается автору не за выполнение трудовых обязанностей и создание служебного произведения, а за использование данного произведения. Вознаграждение является компенсацией автору за невозможность использования им своего произведения.

Условие о выплате вознаграждения может быть внесено в трудовой договор. В этом случае могут быть возможны следующие формы соглашения:

- заработная плата работника, предусмотренная трудовым договором, включает, в том числе, и вознаграждения за служебные произведения, создаваемые работником;

- за каждое служебное произведение, которое будет создано работником и использовано работодателем путем издания (демонстрации по телевидению и т. п.), работнику выплачивается определенная договором сумма.

Указанные способы могут применяться в отношении одного и того же произведения как вместе, так и по отдельности;

9. В случае если работодатель не успел начать использование произведения в течение предусмотренного законом срока, и в течение указанного срока имела место его ликвидация, исключительное право на служебное произведение переходит к автору. Однако после начала использования произведения работодателем возврат исключительного права автору в силу ликвидации работодателя не отражен в действующем законодательстве. В связи с изложенным, представляется правильным прямо предусмотреть в ст. 1295 ГК РФ переход исключительного права на служебное произведение к работнику с момента его увольнения по основанию, предусмотренному пп. 1 ч.1 ст. 81 Трудового кодекса РФ.

10. Исходя из исследованной теоретико-правовой проблематики, установлено, что многие практические проблемы являются следствием необходимости применения к служебным произведениям правовых норм как гражданского, так и трудового права. Сделан вывод о том, что, поскольку служебное произведение является категорией исключительно гражданского права, и его правовое регулирование осуществляется с помощью норм Гражданского кодекса РФ, применение норм трудового права к служебным произведениям должно осуществляться лишь в той части и в той степени, в которой это необходимо с учетом употребления в ст. 1295 ГК РФ понятий трудового права и норм, непосредственно с ними связанных.

11. Ключевым элементом при разработке концепции охраны интеллектуальной собственности в процессе образовательной деятельности в вузе является разработка системы критериев отнесения создаваемых произведений к служебным и последующего доказывания создания произведения в процессе выполнения трудовых обязанностей. Такими критериями в высшем учебном заведении являются:

– прямое указание в типовой должностной инструкции работника либо в отдельном задании, оформленном в письменном виде (например, в виде приказа) обязанности по созданию служебного результата интеллектуальной деятельности;

– отсутствие в трудовом договоре условий о сохранении исключительного права на созданные в процессе выполнения трудовых обязанностей результаты творческой и интеллектуальной деятельности за автором. В данном случае необходимо учитывать диспозитивность нормы п. 2 ст. 1295 ГК РФ, означающую возможность установления в трудовом договоре принадлежности исключительного права на служебные произведения работнику.

– использование высшим образовательным учреждением служебного произведения либо передача исключительного права на него другому лицу либо сохранение произведения в тайне с оповещением об этом автора (в целях соблюдения абз.2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ);

– выплата вознаграждения автору за создание служебного результата интеллектуальной деятельности. При этом необходимо прямое указание на тот факт, что выплаченное работнику вуза вознаграждение является авторским и выплачено за создание данного конкретного произведения;

– предоставление результата работы автором высшему образовательному учреждению в распоряжение (при этом личные неимущественные права сохраняются за автором).

**Теоретическая и практическая значимость исследования.** Выводы работы могут быть использованы в процессе преподавания ряда гражданско-правовых дисциплин, а также для совершенствования действующего законодательства.

**Апробация результатов диссертационного исследования.** Работа подготовлена на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности».

Основные результаты исследования были использованы на следующих научно-практических конференциях: Межвузовская научно-практическая конференция «Гражданское общество в Российской Федерации: состояние и перспективы развития» (РУДН, 31 марта 2006 г.), Вторая межвузовская научно-

практическая конференция «Правовое государство в Российской Федерации: теория и реальность» (РУДН, 30 марта 2007 г.), «Национальная инновационная система и значение правовой охраны интеллектуальной собственности в ее развитии» (Роспатент, 26 - 27 октября 2011 г.), IV Международный форум по интеллектуальной собственности «Expriority-2012» (ТПП РФ, 28-30 ноября 2012 г.), «Интеллектуальная собственность: взгляд в будущее» (ФГБОУ ВПО РГАИС, 30-31 октября 2013 г.), Пятая Международная научно-методологическая конференция «Стоимость собственности: оценка и управление» (МФПУ «Синергия», 22 ноября 2013 г.).

**Публикации по теме диссертации.** Основные положения и выводы диссертации изложены в 6 печатных работах общим объемом более 1,47 п.л., в том числе: 3 публикации в изданиях, содержащихся в перечне ведущих рецензируемых научных журналов и изданий, рекомендованном ВАК РФ, общим объемом 1,1 п.л.

#### **Структура диссертационной работы**

Структура диссертации обусловлена предметом, целями и задачами исследования. Работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованных источников. Диссертация изложена на 137 страницах.

#### **Основное содержание работы.**

Во **введении** автор обосновывает актуальность темы исследования, ее недостаточную теоретическую разработанность, а также формулирует объект и предмет, теоретическую и методологическую основы исследования, цели, задачи и завершает исследование выводами и положениями, выносимыми на защиту.

В первой главе исследуется дефиниция понятия «служебное произведение» и его признаки, анализируется вопрос о делении охраняемых законом произведений на произведения науки, литературы и искусства. Автор проводит исторический анализ развития норм, связанных с правовым регулированием отношений, возникающих в связи с созданием и использованием служебных произведений, а также исследует генезис понятия

«служебное произведение». Особое место уделено проблематике использования научных, учебных изданий (монографий, учебников, учебно-практических пособий и т. д.), опубликованных в издательствах вузов.

Во второй главе проведено исследование вопросов, связанных с личными (неимущественными) правами на служебные произведения, проанализированы нормы, связанные с переходом исключительного права на служебное произведение от работника к работодателю. Кроме того, рассмотрены различные точки зрения по поводу права работника требовать, помимо установленной трудовым договором заработной платы, дополнительной оплаты за созданный им объект интеллектуальной собственности.

В третьей главе дан анализ тенденций развития правовых норм, относящихся к регулированию отношений, связанных со служебными произведениями, в России и в мире, проведен сравнительно-правовой анализ современного правового регулирования данных произведений, в том числе создаваемых и используемых в процессе образовательной деятельности в высшем учебном заведении. Автором подробно изучен вопрос соотношения норм гражданского и трудового права и противоречий между ними, возникновения коллизий правовых норм, относящихся к служебным произведениям.

В **заключении** автор подводит итоги проведенного исследования и формулирует выводы и предложения.

# **Глава 1. Общая характеристика произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей в вузе**

## **1.1. Понятие произведения как объекта авторского права**

Среди объектов гражданских прав, то есть тех материальных и духовных благ, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правоотношения, ст. 128 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) называет охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации. Для их обозначения законодатель использует такое комплексное понятие как интеллектуальная собственность.

В контексте настоящего исследования представляется необходимым кратко осветить некоторые исторические аспекты становления и развития авторского права. Данную историю можно, с некоторым допущением, отсчитывать с 1440 г., когда Иоганн Гуттенберг выпустил первую печатную книгу. Изобретение печатного станка стало причиной появления возможности изготовления множества копий произведения в короткий отрезок времени и, следовательно, резкого снижения цен на экземпляры произведений.

В связи с распространением изобретения, в первую очередь в Европе, владельцы типографий и авторы произведений были заинтересованы в получении особого вида прав на ведение хозяйственной деятельности в области книгопечатания. Одним из первых авторскую привилегию печатать свое произведение по истории республики - Декаду Венецианских дел - получил Антонио Сабеллико. Нарушителю грозил штраф в 500 дукатов, срок действия исключительного права оговорен не был.<sup>19</sup>

По мере роста числа издателей, использующих новую технологию, возник вопрос об охране прав авторов произведений и регулировании их

---

<sup>19</sup> См. Колесников Е.А. Некоторые материалы к истории авторского права в России [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://eakolesnikov.narod.ru> (дата обращения: 12.06.2013 г.)



отношений с издателями. В 1709 г. в Палате общин Великобритании был заслушан проект акта «О поощрении образования путем закрепления за авторами или приобретателями копий печатных книг прав на последние на время, устанавливаемое отныне», а 10 апреля 1710 г. данный проект получил силу закона, известного более под названием Статута королевы Анны.

Авторское право в России развивалось, в основном, под влиянием тех же факторов, и его становление было непосредственно связано с появлением книгопечатания. На ранних этапах, как и в других странах мира, речь шла, прежде всего, о защите прав и законных интересов издателей. В середине семнадцатого века «авторское право стало связываться с личностью автора. В те времена авторское вознаграждение выплачивалось либо в виде жалованья, либо в виде единовременного вознаграждения, либо таким интересным образом, как это упомянуто в приказе Главного директора Императорских театров А.А. Нарышкина от 15 апреля 1803 г.: «Господину генерал-майору Титову за сочинение им музыки для мелодрам «Андромеда и Персей», «Цирцея и Улисс» и для драмы «Суд царя Соломона» предлагаю конторе дать ложу в каменном театре в третьем этаже, на пятьдесят русских и французских спектаклей бесплатно». В 1803 г. в Санкт-Петербурге была создана Комиссия, возглавлявшаяся Управляющим Кабинета Государя Гурьевым, которая после шести лет работы утвердила Положение, где впервые в российском законодательстве были установлены принципы и нормы оплаты авторского вознаграждения, «дабы выгоды автора и переводчика были для них не подвержены никакому сомнению и служили бы одобрением к большим трудам».<sup>20,21</sup>

Фактически институт правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности в Российской Федерации возник лишь к началу XIX в.: первый закон о привилегиях на изобретения, художества и ремесла был принят в 1812

---

<sup>20</sup> История авторского права [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://reyfman.wordpress.com/2008/11/21/история-авторского-права> (дата обращения: 03.08.2013 г.)

<sup>21</sup> См.: Монахов В. Н. Право в жизни библиотек: вчера, сегодня, завтра. / Департамент культуры и искусства Ханты-Манс. авт. окр. – Югры, Учреждение Ханты-Манс. авт. окр. – Югры «Гос. б-ка Югры», Науч.- метод. отд. ; [сост. С. Г. Полякова, Н. Е. Швыркова]. – Ханты-Мансийск : ИРО ГБЮ, 2010. – с. 17-18.

г., а положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования было принято в 1896 г. На начальном этапе развития законодательства в области интеллектуальной собственности правовая охрана распространялась на отдельные виды результатов интеллектуальной деятельности – художественные произведения и некоторые результаты технического творчества, которые могут быть описаны с помощью правовых конструкций.<sup>22</sup>

В конце девятнадцатого века в России возникли первые авторские общества (прообразы современных обществ по коллективному управлению правами), первое из которых - «Общество русских драматических писателей» – было учреждено 21 октября 1874 года на основе «Собрания русских драматических писателей», созданного по инициативе великого русского драматурга А.Н. Островского, который и был избран председателем Общества. В число членов Общества входили также такие известные авторы как А.К. Толстой, И.С. Тургенев, Г.П. Данилевский, Н.С. Лесков.

В настоящее время базовым нормативно-правовым актом, регулирующим правоотношения в сфере интеллектуальной собственности, является Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 №230-ФЗ. Опираясь на положения ст. 44 Конституции Российской Федерации, в соответствии с которой интеллектуальная собственность в России охраняется законом и каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, Гражданский кодекс регулирует отношения, связанные с правовой охраной объектов авторского права, патентных прав, средств индивидуализации, которые ранее являлись предметом регулирования отдельных федеральных законов.

В соответствии со ст. 1225 ГК РФ, под интеллектуальной собственностью понимаются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется охрана. Таким образом,

---

<sup>22</sup> Чепурной А.Г., Кибакин М.В. Правовая защита объектов интеллектуальной собственности [Электронный ресурс] / Режим доступа: [http://www.vzfei.ru/zip-docs/platforms/pr/d12\\_6.doc](http://www.vzfei.ru/zip-docs/platforms/pr/d12_6.doc) (дата обращения: 03.08.2013 г.)

интеллектуальная собственность неразрывно связана с результатом творческой деятельности людей. Неотъемлемыми составляющими рассматриваемой дефиниции являются интеллектуальная, творческая деятельность человека, а также правовая охрана ее результатов государством.

В связи с постоянным развитием законодательства в сфере интеллектуальной собственности, в настоящее время сложилась определенная правовая и судебная практика, позволяющая более объективно и профессионально подходить к регулированию правоотношений в данной сфере. Однако, наряду с этим, существует и процесс развития права, который приводит к своего рода «углублению» отдельных правовых аспектов. Иными словами, динамично развивающиеся гражданско-правовые отношения порождают целый ряд вопросов, на которые существующая система права в текущий момент не может дать четкого ответа.

В процессе эволюции законодательства в указанной сфере сложилось правило: каждому типу объектов интеллектуальной деятельности соответствует определенный вид правового регулирования, представленный правовым институтом. Среди таких институтов наиболее значимым, на наш взгляд, является институт авторского права. Авторское право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих основания возникновения, изменения и прекращения, порядок и способы осуществления и защиты исключительных (имущественных), личных неимущественных и иных прав на произведения литературы, науки и искусства.<sup>23</sup>

Несмотря на тот факт, что институт интеллектуальной собственности в целом и авторское право в частности имеют достаточно продолжительную историю развития, в том числе, и в нашей стране, значительная часть вопросов правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности носит дискуссионный характер

---

<sup>23</sup> Коршунов Н. М.. Интеллектуальная собственность (исключительные права): Учебное пособие. – М.: Эксмо, 2006. – с. 27

Одним из наиболее проблемных с точки зрения правоприменительной практики вопросов в авторском праве является регулирование отношений между работником и работодателем, возникающих в связи с созданием служебных произведений.

Согласно ст. 1295 ГК РФ, произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей, является служебным произведением (равно как и любые результаты интеллектуальной деятельности, создаваемые в порядке выполнения трудовых обязанностей, в соответствии с Гражданским кодексом являются служебными). К числу служебных относятся, в том числе, произведения, создаваемые работниками научно-исследовательских учреждений и высших учебных заведений; сотрудниками редакций газет, журналов, киностудий, телерадиокомпаний; создаваемые художниками предприятий и учреждений произведения живописи, графики, дизайна; произведения декоративно-прикладного, сценографического искусства, пантомимы и хореографические произведения, создаваемые художниками, оформителями и иными сотрудниками театрально-зрелищных организаций и учреждений; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, создаваемые архитекторами и дизайнерами; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, создаваемые фотографами и многие другие произведения.<sup>24</sup>

Служебные произведения имеют достаточно широкое распространение в сфере науки, литературы и искусства, хотя и не достигают такого доминирующего значения, как служебные изобретения, полезные модели и промышленные образцы в области промышленного производства.<sup>25</sup>

---

<sup>24</sup> Гурский Руслан Александрович. Служебное произведение в российском авторском праве: Автореф. дисс. ... канд. юр. наук: 12.00.03 / Гурский Руслан Александрович; [Место защиты: Казан. гос. ун-т им. В.И. Ульянова-Ленина]. - Самара, 2007. - [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.dslib.net/civil-pravo/sluzhebnoe-proizvedenie-v-rossijskom-avtorskom-prave.html> (дата обращения: 13.01.2011 г.)

<sup>25</sup> Еременко В.И. Развитие института служебных произведений в России / Законодательство и экономика, 2013, № 1 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс»

В соответствии с п. 1 ст. 1259 Гражданского кодекса РФ, объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также способа его выражения. Данная статья ГК не раскрывает понятия произведения, хотя и указывает на те признаки, которыми оно должно обладать, чтобы пользоваться правовой охраной.

В научно-правовой литературе содержится достаточное количество авторских определений произведения, однако наиболее корректным, на наш взгляд, является определение, сформулированное В. И. Серебровским. «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения».<sup>26</sup> Таким образом, из данного определения можно сделать вывод, что произведение – это результат интеллектуальной деятельности человека. Однако не все произведения как результат интеллектуальной деятельности охраняются нормами авторского права. Для того чтобы такие произведения были признаны объектами авторского права, они должны обладать предусмотренными Гражданским кодексом РФ признаками. К таким признакам относятся: во-первых, интеллектуальный (творческий) характер произведения и, во-вторых, объективная форма его выражения.

В то же время, как показывает мировой опыт, утверждение о том, что произведение должно иметь интеллектуальный (творческий) характер, весьма дискуссионно. Так, В 2001 г. Майк Батт, английский композитор и певец, выпустил свой альбом, в числе песен которого был трек «A One Minute Silence», представляющий собой запись длительностью в одну минуту, не сопровождающуюся какими бы то ни было звуковыми сигналами. Ничего противоречащего общим представлениям, кроме отсутствия музыкального сопровождения, в данном «произведении» не было. Однако правообладатели

---

<sup>26</sup> Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в РФ: Учебник. – М.: Изд-во Проспект, 2006. - с. 108.

практически «аналогичного» не сопровождающегося звуком «произведения» американского композитора, философа, поэта, музыковеда и художника Джона Кейджа «4'33"» были крайне недовольны треком Батта. Сам Батт говорил о том, что его «тишина» отличается от «тишины» Кейджа. Дело не было доведено до суда, поскольку автор минутной тишины заплатил сумму отступных с шестью цифрами автору трека длительность в 4 минуты 33 секунды и тем самым доказал факт нарушения авторских прав.<sup>27</sup>

Казалось бы, никакого творческого труда в создание записей вложено не было. Нельзя доказать повторение ритма, звуковой гаммы, однако представляется крайне сложным опровергнуть творческий характер произведения. Действительно, как можно утверждать, что при записи не использовался неординарный подход, суть которого можно свести к креативности автора? Тем более что сам Батт в интервью английскому каналу BBC заявил: «основной идеей было отделение некоторых звуковых аранжировок от материала в стиле рок в Classical Graffiti (название диска) с помощью новой группы «Планеты».<sup>28</sup>

Однако, по мнению диссертанта, все же следует признать творческий характер в качестве неотъемлемого признака произведения. В противном случае, любое определение произведения без указанной составляющей будет несостоятельным.

Показателем интеллектуального (творческого) характера произведения является его новизна. Новизна рассматривается как синоним оригинальности произведения. Она может выражаться в новом содержании, новой форме произведения, новой идее, новой научной концепции и т. д. Таким образом, интеллектуальное (творческое) произведение характеризуется новизной, оригинальностью, неповторимостью и уникальностью.

Произведение как результат интеллектуальной (творческой) деятельности автора становится объектом авторского права лишь при условии, что оно

---

<sup>27</sup> Silent music dispute resolved [Электронный ресурс] // Режим доступа:<http://news.bbc.co.uk/2/hi/2276621.stm> (дата обращения: 29.03.2013 г.)

<sup>28</sup> Там же.

выражено в какой-либо объективной форме. То есть до тех пор, пока какая-то мысль, идея, существуют в пространстве, а объективно не выражены, они не могут быть восприняты другими людьми и, следовательно, не существует практической надобности в их правовой охране. Так, в соответствии с п. 3 ст. 1259 ГК РФ, для того, чтобы интеллектуальный (творческий) результат приобрел общественную значимость и характер объекта авторского права, он должен быть воплощен в какой-либо объективной форме: письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.), устной (публичное произведение, публичное исполнение и т.д.), звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т. д.), изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео-, фотокадр и т. д.), объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т. д.) или другой форме.

Разумеется, для того чтобы произведение могло получить охрану, оно должно не только возникнуть в сознании автора, но также получить объективную форму выражения, т.е. стать доступным для восприятия другими людьми. Это не означает, что охрана предоставляется только произведениям, зафиксированным на каких-либо материальных носителях. Охраной будут пользоваться также устные произведения, например лекции, доклады, прозвучавшие мелодии, прочитанные стихи и т.п., независимо от того, будут ли они каким-либо образом записаны.

Закон не дает понятия объективной формы произведения, а ограничивается примерным списком объективных форм, при этом указывая, что все перечисление подразумевается «в том числе» (п.3 ст.1259 ГК РФ). В это перечисление, в частности, входят произведения выраженные в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

Объективная форма произведения – не единственная форма, предусмотренная законом. Так, пп.1 п.2 ст.1270 ГК РФ предусматривает так же

еще один вид формы – материальную. Причем законодатель так же ограничился примерным перечислением форм.

Под материальной формой подразумеваются, в частности, форма звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается материальной формой.

Оба перечисления являются открытыми и относятся именно к произведению, как нематериально существующему объекту.

При анализе перечислений частных случаев двух форм произведения мы видим, что к объективной форме относится и устная форма произведения, а к частным случаям материальной формы относятся только те формы, которые связаны с материальным носителем. Это означает, что понятие «объективной формы» шире понятия «материальной формы».<sup>29</sup>

Также в п. 1 ст. 1259 ГК РФ говорится о таких признаках как достоинство и назначение произведения, однако, авторское право распространяется на все произведения независимо от указанных признаков.

Достоинства произведения – это различные положительные характеристики, относящиеся к форме или содержанию произведения: актуальность темы, научная глубина или достоверность, художественное мастерство. Произведения, которые являются антинаучными, слабыми в научном или художественном отношении, тем не менее, охраняются авторским правом.

Назначение произведения – это предполагаемый или фактический метод его использования либо сфера его использования. Назначение произведения определяется автором или иным правообладателем. Метод (сфера)

---

<sup>29</sup> Объективная и материальная формы произведения, материальный носитель. Юридический клуб [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://forum.yurclub.ru/index.php?app=blog&blogid=119264&showentry=5999> (дата обращения: 12.12.2012 г.)



использования произведения иногда влияет на объем прав, возникающих на это произведение.<sup>30</sup>

Следует отметить и то, что произведение может охраняться как целиком, так и частично, т. е. авторское право может распространяться на произведение в целом, а так же и на те части произведения (в частности, на его название, на персонаж), которые являются результатом творческой деятельности и могут быть использованы самостоятельно.

В авторском праве под частью произведения понимается как механически выделенная из произведения часть (фрагмент картины, отрывок кинофильма, строфа стихотворения, заглавие произведения и т. п.), так и часть, которая создана с помощью творчества другого лица (адаптация главы из книги и т. п.)<sup>31</sup>.

Если название (заголовок) произведения выражен в какой-либо объективной форме и по своему характеру может быть признан самостоятельным результатом творческого труда автора, то он подлежит правовой охране. Указанный тезис находит подтверждение и в правоприменении. Судебная практика, сформированная Высшим арбитражным судом Российской Федерации (п.п. 1, 2 Информационного письма от 28 сентября 1999 г. №47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»»), также исходит из того, что авторское право охраняет только оригинальные творческие результаты. В частности, в соответствии с п. 2 Информационного письма № 47, название произведения подлежит охране как объект авторского права в случае, если является результатом творческой деятельности автора (оригинальным) и может использоваться самостоятельно; в актах судебно-арбитражной практики специально подчеркивается, что отдельно название чего-либо может выступать в качестве объекта авторского

---

<sup>30</sup> Гаврилов Э. П., А. П. Городов и др. Комментарий к ГК РФ. М., 2009. С. 121

<sup>31</sup> Гаврилов Э. П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. М., 2005. С. 46

права при условии, если такое название является частью произведения и отвечает его признакам<sup>32</sup>.

К юридически значимым (охраняемым) элементам произведения В.Я. Ионас отнес образы и язык произведения, которые образуют соответственно внутреннюю и внешнюю форму произведения. При этом под художественным образом понимается специфическая для литературы форма отражения действительности и выражения мыслей и чувств писателя, а под языком - свойственные автору средства и приемы создания художественных образов, т.е. совокупность используемых им изобразительно-выразительных средств.<sup>33</sup>

Опираясь на труды своих предшественников, в том числе немецких ученых Колера и Боора, а также широко используя соответствующие положения литературоведения, искусствоведения и иных специальных областей знания, В.Я. Ионас отнес к содержанию, т.е. неохраняемым элементам произведения художественной литературы, такие элементы произведения, как тема, материал произведения, сюжетное ядро и идейное содержание. Заимствование этих элементов не налагает на пользователей никаких обязанностей и не является нарушением авторского права.<sup>34</sup>

ГК РФ предусматривается перечень охраняемых и неохраняемых произведений. В соответствии со ст. 1259 к охраняемым произведениям относятся:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;

---

<sup>32</sup> Гурский Р.А. Дисс. ... канд. юр. наук: 12.00.03 / Гурский Руслан Александрович; [Место защиты: Казан. гос. ун-т им. В.И. Ульянова-Ленина]. - Самара, 2007. – с. 58

<sup>33</sup> Абрамова Е. Н., Аверченко Н. Н., Байгушева Ю. В. Гражданское право: учебник: в 3-х томах. Том 3. Часть 1., 2010 [Электронный ресурс]/ Режим доступа: <http://all-books.biz/pravo-grajdanskoe/obyektyi-avtorskogo-prava.html> (дата обращения: 03.11.2012 г.)

<sup>34</sup> Абрамова Е. Н., Аверченко Н. Н., Байгушева Ю. В. Гражданское право: учебник: в 3-х томах. Том 3. Часть 1., 2010 [Электронный ресурс]/ Режим доступа: <http://all-books.biz/pravo-grajdanskoe/obyektyi-avtorskogo-prava.html> (дата обращения: 03.11.2012 г.)

- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проекта, чертежей, изображений и макетов;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- другие произведения, т. е. приведенный перечень не является закрытым, а любые иные категории произведений автоматически охраняются авторским правом, если они отвечают общим критериям.

Помимо указанных произведений к охраняемым объектам относятся программы для ЭВМ, обнародованные и необнародованные произведения; производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения; составные произведения (произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда), а также служебные произведения.

К числу не охраняемых объектов относятся объекты, которые не обладают хотя бы одним из признаков произведения науки, литературы и искусства. Например, если лицом достигнут не творческий, а технический результат, он нормами авторского права не охраняется. К таким результатам относятся: телефонные справочники, расписания движений, адресные книги и т. п. при условии, что составителем не была применена оригинальная система изложения справочных данных. Также авторское право не распространяется на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования. Наряду с подобными объектами существуют произведения, обладающие всеми необходимыми признаками, но не охраняемые авторским

правом в силу прямого указания закона. К их числу относятся: произведения, в отношении которых истек срок действия авторского права; официальные документы, их официальные переводы, а также государственные символы и знаки; произведения народного творчества, не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющих исключительно информационный характер.

Перечень охраняемых законом произведений достаточно широк и многообразен. Произведения различаются по объективной форме, способам их воспроизведения, степени самостоятельности, видам использования и целому ряду других оснований.

Прежде всего, заслуживает отдельного внимания вопрос о делении охраняемых законом произведений на произведения науки, литературы и искусства. Его актуальность определяется тем, что, как иногда утверждается, авторским правом охраняются результаты не всякой творческой деятельности, а лишь те, которые непосредственно относятся к области науки, литературы и искусства. Чтобы разобраться, насколько обоснованы подобные суждения, необходимо, по крайней мере, в общем виде определить, в каком значении употребляются в законе категории «наука», «литература» и «искусство».

По смыслу закона произведениями науки являются любые произведения, основное содержание которых состоит в выработке и систематизации объективных данных о действительности, включая произведения научной литературы. Произведениями литературы признаются художественные произведения, выраженные в словесной форме. К произведениям искусства относятся все остальные произведения художественного творчества, включая произведения архитектуры, живописи, графики, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, музыки, кино, театра и т.д.<sup>35</sup>

Авторы комментария к четвертой части Гражданского кодекса РФ под редакцией И.А. Близнеца и А.Ю. Ларина считают, что «упоминание в

---

<sup>35</sup> Абрамова Е. Н., Аверченко Н. Н., Байгушева Ю. В. Гражданское право: учебник: в 3-х томах. Том 3. Часть 1., 2010 [Электронный ресурс]/ Режим доступа: <http://all-books.biz/pravo-grajdanskoe/obyektyi-avtorskogo-prava.html> (дата обращения: 03.11.2012 г.)

комментируемой статье 1255 ГК РФ о «произведениях науки, литературы и искусства» является данью традиции и не имеет практического значения. Кодекс не устанавливает какого-либо различия в правовом регулировании для этих трех групп произведений».<sup>36</sup>

В российской юридической науке был поставлен вопрос о том, будет ли пользоваться правовой охраной произведение, обладающее всеми признаками объекта авторского права, но не относящееся прямо к сфере науки, литературы и искусства, например произведение технического творчества.

Гаврилов Э. П., отвечая на него, пришел к справедливому выводу, разделяемому экспертным сообществом, о том, что охраной по действующему законодательству пользуются любые произведения, в которых проявляется творчество и которые обладают всеми предусмотренными законом признаками объекта авторского права. В частности, разработки по созданию новой техники могут быть отнесены к сфере научной деятельности, так как введение в авторское право особого понятия «техническое творчество» едва ли оправданно.<sup>37</sup>

Таким образом, понятие «произведение» законодательно не закреплено, что весьма затрудняет его объективное толкование. Вместе с тем, исходя из комплексного толкования норм четвертой части Гражданского кодекса, для того, чтобы произведение охранялось нормами авторского права, оно должно являться результатом творческой деятельности и существовать в какой-либо объективной форме независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

---

<sup>36</sup> Близнец И.А., Ларин А.Ю. Комментарий к четвертой части Гражданского кодекса РФ. М. «Книжный мир». 2008. с.103.

<sup>37</sup> Гаврилов Э. П. Советское авторское право: Основные положения. Тенденции развития. М., «Наука», 1984. С. 79.

## **1.2. Произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей: общая характеристика**

Помимо произведений, создаваемых авторами и предлагаемых ими для использования издателям и иным субъектам по личной инициативе, существуют произведения, созданные в пределах, установленных для работника трудовых обязанностей – служебные произведения.

Первоначально в нормативно-правовых актах СССР использовался термин «произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания». Согласно ст. 100 ч. 2 «Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» от 8 декабря 1961 г., автору произведения, созданного в порядке выполнения служебного задания в научной или иной организации, принадлежит авторское право на это произведение.

Позже, в ст. 483 ч. 1 Гражданского кодекса РСФСР от 11 июня 1964 г. декларировалось, что все авторские права принадлежат автору служебного произведения, в частности право на имя, на неприкосновенность произведения, на его опубликование, воспроизведение, распространение.

Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» ознаменовал новую веху в правовом регулировании служебных произведений.

В вышеуказанном нормативно-правовом акте впервые было сформулировано и введено понятие «служебное произведение», под которым понималось произведение, созданное автором в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.

Если ранее, до принятия вышеуказанного Закона, при определении служебного произведения речь шла о произведении, созданном в порядке выполнения служебного задания, то в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» говорится о произведении, созданном в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания. То есть были указаны термины («служебные обязанности», «служебное задание»), выражающие

возможность альтернативы. Однако, как отмечает В.И. Еременко, «соотношение данных терминов, равно как и их определение, не установлено ни в Законе № 5351-1, ни в КЗоТ РСФСР 1971 г. (с 1992 г. - КЗоТ РФ), ни в Трудовом кодексе РФ 2001 г.».<sup>38</sup>

Правовое положение служебных произведений в российском законодательстве происходит из норм Тунисского модельного закона об авторском праве и Модельного закона об авторском праве и смежных правах для стран СНГ, который направлялся ВОИС в государственные органы этих стран.<sup>39</sup> Несмотря на то, что многие положения Тунисского модельного закона устарели, правовая трактовка служебных произведений остается справедливой. В соответствии с Тунисским модельным законом в случае произведения, созданного автором для физического или юридического лица по трудовому соглашению в порядке выполнения служебных обязанностей или по служебному заданию такого физического или юридического лица, авторское право принадлежит в первую очередь этому лицу, если иное не предусмотрено в договоре; имущественные права считаются переданными нанимателю или лицу, по заданию которого создано произведение, если иное не предусмотрено в договоре.

Интересно, что до принятия Закона об авторском праве в соответствии с Основами гражданского законодательства 1991 работодатель мог использовать служебное произведение только способом, обусловленным целью создания служебного произведения и только в течение трех лет с момента его создания.

В Законе об авторском праве данный вопрос был решен уже в интересах работодателя. В частности, неиспользование в течение длительного времени работодателем служебного произведения (либо неиспользование вообще) не могло быть основанием для снятия с этого произведения статуса служебного.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, вступившим в силу 1 января 2008 г., согласно п. 1 ст. 1295 ГК РФ, под

---

<sup>38</sup> Еременко В.И. Развитие института служебных произведений в России / Законодательство и экономика, 2013, № 1

<sup>39</sup> Tunis Model Law on Copyright for Developing Countries. Geneva, WIPO, No. 812 (E), 1976. - P.14.

служебным произведением понимается произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей.

В отличие от Закона «Об авторском праве и смежных правах» в ГК РФ фраза «созданное в порядке выполнения служебных обязанностей» заменена на фразу «созданное в пределах трудовых обязанностей», а словосочетание «служебное задание» исключено. Данное изменение было сделано для устранения противоречий между трудовым законодательством и законодательством об авторском праве. Так, служебное задание входит в трудовые обязанности работника, если они соответствуют трудовым обязанностям, определенным в соответствии с трудовым договором.

По мнению диссертанта, данное определение является неполным, поскольку в п. 1 ст. 1295 ГК РФ не упоминается о служебном задании работодателя и, таким образом, полностью не раскрывается содержание служебного произведения. Таким образом, при попытке привести в соответствие с Трудовым Кодексом РФ рассматриваемую норму Гражданского кодекса качественных изменений в определении «служебное произведение» не последовало.

Несмотря на то, что многие положения модельных законов устарели, специальные правовые нормы о служебных произведениях все же используются в законодательстве многих стран, в том числе и в России, и заключаются в следующем.

Согласно Гражданскому кодексу РФ, в качестве служебных произведений могут быть созданы:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения;



- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проекта, чертежей, изображений и макетов;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- рекламные произведения (произведения рекламы);
- производные произведения (переводы и иные переработки любых произведений, в том числе обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки, а также любые другие произведения, при создании которых осуществлялась переработка других произведений);
- составные произведения (любые сборники, энциклопедии, базы данных, словари, газеты периодические издания, антологии и др., но при условии);

К данной категории можно также причислить программы для ЭВМ, охраняемые как литературные произведения.

Не могут быть служебными произведениями:

- официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки), а также символы и знаки муниципальных образований;
- произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

- программы телепередач, расписания транспортных средств, телефонные справочники.

Автором служебного произведения является работник, вложивший свой творческий труд в его создание. Если в создании служебного произведения принимали участие несколько авторов, то имеет место соавторство. При этом лица, оказывающие только техническую (например, подбор материалов, вычерчивание схем, диаграмм, графиков) или организационную поддержку и непосредственно не внесшие творческий вклад в создание произведения, не могут считаться его соавторами.

Автору служебного произведения принадлежат личные неимущественные права, а исключительные права на использование служебного произведения принадлежат работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Несмотря на то, что по закону имущественные права на служебные произведения принадлежат работодателю, между автором и работодателем возможно заключение договора, в котором работодатель может передать автору свое исключительное право полностью или частично. Однако если служебное произведение создано в организациях, финансируемых из бюджета, то передача имущественного права не допускается.

Автор служебного произведения при его использовании помимо заработной платы может получить дополнительное вознаграждение за такое использование. При этом выплачивать авторское вознаграждение обязаны лица, которые используют служебные произведения. Право на авторское вознаграждение появляется у автора служебного произведения не автоматически, а только в случае использования произведения.

С вступлением в действие Гражданского Кодекса РФ с 1 января 2008 г. ситуация формально изменилась в пользу работника. В соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ исключительное право на произведение будет принадлежать не работодателю, а автору, если работодатель в течение трех лет со дня, когда 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.

В пункте 2 ст. 1270 ГК РФ приведен примерный перечень способов использования, включающий одиннадцать позиций. Согласно статье 1229 Кодекса, использование данными способами не может осуществляться без согласия правообладателя. Но в абз. 1 п. 2 ст. 1270 сформулировано самое широкое понятие использования произведения (некоторые авторы называют его «безбрежным»): «независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели». Оно не присуще никаким другим результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации. Такого понятия не было и в пункте 1 ст. 16 Закона об авторском праве.<sup>40</sup> Как отмечает Е.П. Габоян, «часть четвертая ГК РФ предусматривает открытый перечень прав, принадлежащих автору объекта права интеллектуальной собственности. Такой перечень представляет собой гибкую классификацию данных прав, вследствие чего позволяет осуществлять продуктивную правовую охрану тех прав автора, которые не нашли прямого указания в части четвертой ГК РФ...».<sup>41</sup> Вместе с тем, по мнению А.А. Лукьянова, употребление данной формулировки в сочетании с открытым перечнем способов использования «означает, что использование любым способом данного произведения любым другим лицом запрещено. При этом нигде не указаны пределы данного понятия. То есть при правоприменении предлагается исходить из обычных представлений о понятии «использование», под которым фактически можно понимать любые действия в отношении какого-либо объекта».<sup>42</sup>

Нельзя не отметить, что толкование нормы абз. 1 п. 2 ст. 1270 приводит к некоторым парадоксальным выводам: служебное произведение практически

---

<sup>40</sup> Еременко В.И. Об имущественных правах на произведения науки, литературы и искусства / Адвокат, 2010, № 9

<sup>41</sup> Габоян Е.П. О личных неимущественных правах на служебные объекты авторского и патентного права. «Право и политика», 2010, № 10. По материалам СПС «Консультант Плюс».

<sup>42</sup> Лукьянов А.А. Что понимать под использованием произведения? Патенты и лицензии, 2011, № 12. – С.49.

всегда считается использованным работодателем. И, как показывает судебная практика, в связи с вышеуказанными особенностями права, а также со спецификой трудовых отношений на отечественных предприятиях работнику достаточно проблематично доказать факт не использования работодателем произведения.

По нашему мнению, совершенно очевидно, что сама конструкция «служебное произведение» в действующем законодательстве весьма противоречива и требует раскрытия через ряд признаков, присущих объекту.

Так, исследователи Иванова Е.А., Антонова Ю.В. отмечают, что служебное произведение должно обладать следующими признаками:

**Таблица 1 – Признаки служебного произведения<sup>43</sup>**

личный творческий вклад работника в создание объекта	создание произведения входит непосредственно в трудовые функции работника	правовой режим не изменяется в случае увольнения работника. Не имеет значения, является ли работник штатным или совместителем.
место создания (на рабочем месте или дома) не влияет на признание произведения служебным	использование материалов или оборудования работодателя не означает, что созданное произведение является служебным	служебное произведение может быть создано как в рабочее время, так и за его пределами, при условии, что это входит в обязанности работника.

В.В. Сорокина<sup>44</sup> считает, что признаком служебного произведения является отнесение его к плановым работам соответствующих научно-исследовательских учреждений и высших учебных заведений. С целью определения правового режима в подобных случаях Пленум Верховного Суда СССР в постановлении от 18.04.86 «О применении судами законодательства

<sup>43</sup> Иванова Е.А., Антонова Ю.В. О проблеме распоряжения служебным произведением. Июнь 2012 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: [http://journal-nio.com/index.php?option=com\\_content&view=article&id=1248&Itemid=107](http://journal-nio.com/index.php?option=com_content&view=article&id=1248&Itemid=107)

<sup>44</sup> Авторское право на служебное произведение: особенности защиты / Кадровик. ру №4, апрель 2003 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.kadrovik.ru/modules.php?op=modload&name=News&file=article&sid=1605> (дата обращения: 01.05.2011 г.)

при рассмотрении споров, возникающих из авторских правоотношений» указал, что плановой следует считать работу, выполнение которой предусматривалось утвержденным для автора индивидуальным планом, а также опубликованную работу, зачтенную с согласия автора в выполнение плана его работы.

Главными основаниями для придания произведению, созданному работником, статуса служебного являются два условия:

- первым и основным признаком служебного произведения является наличие трудовых отношений между автором произведения и работодателем;
- вторым признаком служебного произведения является создание такого произведения в пределах трудовых обязанностей работника.<sup>45</sup>

В большинстве случаев в юридической литературе при перечислении признаков служебных произведений, обычно применяемых исследователями, наиболее общими критериями являются следующие из них.

Первым критерием считается наличие трудовых отношений между работником и работодателем. В соответствии со ст. 16 ТК РФ трудовые отношения между работником и работодателем возникают на основании трудового договора, заключаемого в письменной форме. Трудовой договор составляется в двух экземплярах для каждой стороны и подписывается обеими сторонами. Указанный договор является основанием для издания приказа о приеме на работу и записи в трудовой книжке.

Вторым условием для придания произведению статуса служебного обычно признается создание его в пределах трудовых обязанностей работника.

Третьим условием, несмотря на его очевидную субъективность, по мнению диссертанта, является творческий характер служебного произведения. Указанный критерий прямо следует из ранее изученного нами понятия «произведение».

---

<sup>45</sup> См.: Мандрюков А. В. Правовое регулирование создания служебных произведений 21.04.2011 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.audar-urist.ru/articles/48/sozdaniya-sluzhebnyh-proizvedenij> (дата обращения: 26.07. 2012 г.)

Основные особенности правового режима служебных произведений (помимо вышеуказанных) заключаются в следующем. Во-первых, российское авторское законодательство исходит из того принципиального положения, что авторское право на него принадлежит его автору. Именно за самим автором признаются все личные неимущественные права на произведение, включая право на его обнародование.

Во-вторых, исключительное право на использование произведения принадлежит лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях, т.е. работодателю, если только договором между ними не предусмотрено иное.

В-третьих, работодатель должен выплатить автору особое вознаграждение за использование служебного произведения, передачу прав на него другому лицу или сохранение служебного произведения в тайне. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора - судом.

Как видно из изложенного, изменения, касающиеся института служебного произведения, большей частью формально направлены на защиту прав работника, являющегося автором служебного произведения. Это неслучайно, поскольку вся Часть четвертая ГК РФ ориентирована на охрану прав автора. Вместе с тем, действующее законодательство никоим образом не ущемляет интересы работодателя, касающиеся служебных произведений и прав на них, а также сопутствующих им материальных затрат.

Еще одной особенностью правового режима служебных произведений является то обстоятельство, что автор не вправе препятствовать его обнародованию правообладателем. Это норма устанавливается для того, чтобы работодатель мог воспользоваться своим исключительным имущественным правом на служебное произведение.

Рассмотрев данный вопрос можно сделать следующие выводы: представление о произведениях, созданных в порядке выполнения служебных обязанностей, изменилось только по форме, но не по существу, однако представляется, что данное понятие в Законе РФ «Об авторском праве и

смежных правах» являлось более точным. Произведениями, созданными в порядке выполнения трудовых (служебных) обязанностей, могут быть любые из перечисленных в п. 1 ст. 1259 ГК РФ произведений, в том числе составные и производные произведения, а также иные, не перечисленные в данном пункте произведения (в том числе и те произведения, которые могут появляться в будущем и отвечают общим критериям, предъявляемым к служебным произведениям). Служебное произведение может охраняться как в целом, так и частично, включая его название и персонаж, если они выражены в какой-либо объективной форме и могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда. Автором служебного произведения могут являться только граждане (физические лица), творческим трудом которых создано произведение.

### **1.3. Регулирование правовых отношений работника и работодателя в связи с созданием служебных произведений**

В условиях активизации деятельности высших учебных заведений в социально-экономическом развитии страны, постоянном увеличении их вклада в научно-технический прогресс и активном участии в создании объектов интеллектуальной собственности, права на служебные результаты интеллектуальной деятельности приобретают особую значимость. Данный вид объекта интеллектуальной собственности становится неотъемлемой частью профессиональной деятельности преподавателя.

Сложность правового регулирования создания и использования служебных произведений обусловлена определенными имущественными интересами сторон и отсутствием правовой определенности служебных результатов интеллектуального труда преподавателя. Действительно, понятие

«служебное произведение» является сложной межотраслевой законодательной конструкцией, что, в свою очередь, предполагает применение различных норм права нескольких отраслей, в особенности трудового и гражданского права. Кроме того, в научной литературе и исследованиях ученых до сих пор не существует единого взгляда на правовую природу и критерии определения служебного произведения.

На особенности правового регулирования служебного произведения указывает ст. 1295 ГК РФ. Служебным произведением признается произведение науки, литературы и искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей. С учетом многообразия направлений подготовки бакалавров, специалистов, магистров в рамках укрупненных групп специальностей и направлений, в качестве служебных результатов интеллектуальной деятельности в высшем образовательном учреждении могут создаваться все указанные в ст. 1259 ГК РФ объекты авторских прав. Созданный преподавателем результат интеллектуальной деятельности должен соответствовать основным признакам служебного произведения: творческий характер произведения, объективное существование произведения независимо от способа его выражения и создание его автором в пределах своих трудовых обязанностей. Помимо этого, в судебной практике при квалификации произведения в качестве служебного важным является установление следующих юридических фактов: существование трудовых отношений и их надлежащее для создания служебных произведений юридическое оформление; прямая взаимосвязь между трудовой функцией работника и служебным результатом интеллектуальной деятельности; наличие служебного задания на создание объекта авторского права.

В Трудовом кодексе РФ (далее - ТК РФ) институт служебных произведений не определен. Однако, в соответствии со ст. 56 ТК РФ, работник обязуется лично выполнять предусмотренную трудовым договором трудовую функцию. Ст. 57 ТК РФ определяет трудовую функцию как работу по



должности (в соответствии со штатным расписанием), профессии, специальности (с указанием квалификации).

В Квалификационном справочнике должностей<sup>46</sup> в должностные обязанности старшего преподавателя, доцента и профессора (далее – преподаватели, педагогические работники) входит подготовка учебно-методических материалов в рамках осуществления образовательного процесса согласно видам проводимых занятий и учебной работы, а также участия в научно-исследовательской работе кафедры или иного подразделения образовательного учреждения. При этом старший преподаватель должен принимать участие в разработке учебно-методических материалов по соответствующим (преподаваемым) дисциплинам и участвовать в научно-исследовательских работах высшего образовательного учреждения, в котором он работает по трудовому договору. Преподаватель, занимающий должность доцента, помимо обязанностей по подготовке учебно-методических материалов и участия в научно-исследовательских работах, должен заниматься написанием учебников и монографий, вести научно-исследовательскую работу по направлению (профилю) кафедры. В свою очередь, профессор уполномочен осуществлять руководство указанными видами работ, а также принимать в них непосредственное участие.

В ст. 48 вступившего в силу 1 сентября 2013 года Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» указана обязанность работников высшего образовательного учреждения осуществлять свою деятельность на высоком профессиональном уровне, обеспечивать в полном объеме реализацию преподаваемых учебных предмета, курса, дисциплины (модуля) в соответствии с утвержденной рабочей программой.

В образовательных организациях, реализующих образовательные программы высшего образования, педагогические работники относятся к к

---

<sup>46</sup> Приказ Минздравсоцразвития РФ от 11.01.2011 N 1н "Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел "Квалификационные характеристики должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и дополнительного профессионального образования" (Зарегистрировано в Минюсте РФ 23.03.2011 N 20237) // Справочно-правовая система КонсультантПлюс

профессорско-преподавательскому составу указанных организаций. Поэтому в качестве служебного произведения могут рассматриваться любые результаты интеллектуальной деятельности преподавателя высшей школы, направленные на учебно-методическое обеспечение преподаваемых ими дисциплин, и выполнение научных исследований кафедры.

Высшее учебное заведение не вправе требовать от преподавателя выполнения научной работы, не обусловленной трудовым договором, то есть выходящей за пределы его трудовой функции (ст.60 ТК РФ). В постановлении Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ» указывается, что для определения того, является ли созданное работником после 01 января 2008 года по конкретному служебному заданию работодателя произведение служебным, необходимо установить, входило ли это задание в пределы его трудовых обязанностей. Если такое задание работодателя в его трудовые обязанности не входило, созданное произведение не может рассматриваться как служебное. Следовательно, дополнительная работа по другой профессии (специальности, должности) может быть поручена работнику только с его письменного согласия и с дополнительной оплатой.

Особенностью результатов творческой деятельности преподавателя в высшем образовательном учреждении является то, что они по своей природе могут существовать как на материальном носителе (монография, электронное издание), так и без «вещественной» оболочки (прочитанный текст лекции, используемый авторский педагогический учебный материал и т.п.). Закрепленный в Гражданском кодексе принцип независимости (ст.1227 ГК РФ) исключительного права на результат интеллектуальной деятельности от вещного права на материальный объект означает, что переход права собственности на материальный объект не влияет на переход или прекращение имущественных прав у правообладателей.

В связи с этим, представляется уместным поднять проблему использования научных, учебных изданий (монографий, учебников, учебно-практических пособий и т. д.), опубликованных в издательствах вузов. Здесь возможно, на наш взгляд, определить два подхода к решению вопроса об использовании результата интеллектуальной деятельности преподавателя, который выполнен им по собственной инициативе без задания работодателя и, который нельзя отнести к служебному произведению.

В первой ситуации автор заключает с вузом (издательством) договор об издании произведения за его счет и оплачивает все издательские расходы. В данном случае используется подход, в соответствии с которым право собственности на тираж и все интеллектуальные права, включая исключительное право на использование произведения, принадлежат автору. При этом автор вправе потребовать от издательства выдать ему оригинал-макет произведения в электронной форме.

Другой подход состоит в том, что вуз издает произведение за свой счет. В этом случае право собственности на тираж произведения возникает у вуза (издательства), а все интеллектуальные права принадлежат автору. Издательство также обязано выдать автору оригинал-макет произведения в электронной форме, но вправе потребовать от автора платы за изготовление оригинал-макета для дальнейшего использования автором (преподавателем), если договором не предусмотрено иное. Вопрос о правах издателя на оригинал-макет произведения поднимается М.Ю. Осиповым<sup>47</sup>, который предлагает признать права издателя смежными с авторскими. Несмотря на то, что законодатель в ст. 1304 ГК РФ права издателя на оригинал-макет произведения не относит к смежным правам, учитывая возможность применения в гражданском праве аналогии закона, это, тем не менее, вполне может рассматриваться как в необходимой и достаточной степени обоснованный теоретический вывод.

---

<sup>47</sup> Осипов М.Ю. Дизайнерское решение как самостоятельный объект права интеллектуальной собственности // 13.11.2012 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=1330> (дата обращения: 16.09.2013 г.)

Правовой режим служебного произведения, действующий в настоящее время, складывается из следующих положений:

1) авторское право на служебное произведение принадлежит автору служебного произведения;

2) исключительное право на использование служебного произведения принадлежит лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях (работодателю);

3) размер авторского вознаграждения за каждый вид использования служебного произведения и порядок его выплаты устанавливаются договором между автором и работодателем;

4) работодатель вправе при любом использовании служебного произведения указывать свое наименование, либо требовать такого указания.

Трудовые отношения между работодателями и авторами результатов творческой деятельности отличаются от трудовых отношений с любыми иными работниками тем, что авторам результатов творческой деятельности предоставляются личные неимущественные права. Создателям любых результатов деятельности, не являющейся творческой, личное неимущественное право не предоставляется. Различие творческой и иной деятельности, не ведущей к созданию объектов интеллектуальной собственности, привело к формированию представления о служебных творческих результатах.

Трудовые отношения возникают на основании трудового договора, заключаемого в письменной форме между работником и работодателем.

В соответствии со ст. 56 Трудового кодекса РФ, трудовой договор – это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечивать условия труда, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Статьей 15 ТК РФ устанавливается, что, вступив в трудовые отношения, работник обязуется выполнить свою трудовую функцию, т. е. работы по должности в соответствии со штатным расписанием, по своей профессии, квалификации.

В трудовую функцию работника могут входить творческие работы, завершающиеся созданием произведений науки, литературы, искусства. Подтверждением этого является ст. 351 ТК РФ, указывающая на особенности регулирования труда творческих работников средств массовой информации, организаций кинематографии, теле- и видеосъемочных коллективов, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иных лиц, участвующих в создании и (или) исполнении (экспонировании) произведений. В соответствии с этой статьей особенности регулирования труда указанных работников, в частности, оплата их труда, устанавливаются трудовым законодательством и иными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями, локальными правовыми актами, а в некоторых вопросах – также трудовым договором.<sup>48</sup>

В случае, если произведение было создано работником, а трудовые отношения с ним не были надлежащим образом оформлены, согласно п. 2 ст. 67 ТК РФ прямо предусмотрено, что, тем не менее, не оформленный надлежащим образом трудовой договор считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. Вместе с тем, на практике правильное оформление трудовых отношений с работником является важным аспектом для признания произведения служебным. От факта наличия трудовых отношений с работником зависит объем прав работодателя на произведение, созданное работником.

---

<sup>48</sup> Гаврилов Э. П. права на служебные результаты интеллектуальной деятельности. // Хозяйство и право. 2007. № 10. – С. 106.

Для того чтобы созданное произведение приобрело статус служебного, оно должно быть создано в рабочее время и в пределах трудовых обязанностей работника.

Однако если произведение создано работником на рабочем месте в рабочее время и с использованием материалов работодателя, но его создание не связано с трудовыми обязанностями работника, то оно не может считаться служебным.

В соответствии с нормами трудового права все результаты труда работника, созданные в пределах трудовых обязанностей, являются собственностью работодателя. К числу этих результатов труда относятся и материальные носители (вещи), в которых выражаются служебные произведения.

Согласно Трудовому кодексу РФ, трудовые обязанности – это круг действий, возложенных на работника по трудовому договору, по определенной специальности, квалификации и должности и безусловных для выполнения.

Обязанность по созданию служебного произведения должна быть прямо предусмотрена или следовать из обязанностей, принятых на себя работником по трудовому договору.

В случае если из характера трудовых обязанностей работника нельзя сделать вывод об обязательности создания данным работником конкретного произведения, необходимо наличие соответствующего задания работодателя или уполномоченного им лица, в котором характеризуется произведение, к созданию которого должен приступить работник.<sup>49</sup>

Служебное задание – это заказ, поручение выполнить трудовую функцию (обязанность), данный работнику.<sup>50</sup>

Служебное задание может быть дано в письменной форме в виде приказа, распоряжения и т. п. либо устно. При этом задание может быть конкретным или общим.

---

<sup>49</sup> Кляев М. А. Служебное произведение // Университетское управление: практика и анализ. 2002. № 1.

<sup>50</sup> Коршунов Н. М. Интеллектуальная собственность: Учебное пособие. - М.: Эксмо, 2006. – с.76

Одним из критериев правомерности служебного задания является его соответствие по объему нормам труда (то есть нормам выработки, рабочего времени, обслуживания и т. п.). Однако со вступлением в силу Части четвертой ГК РФ понятие служебного произведения было сужено таким образом, что в случае, если произведение было создано в порядке выполнения служебного задания, но выходит за рамки трудовых обязанностей данного работника, произведение не будет считаться служебным.

В случае, если содержание служебного задания заключалось, например, в создании технической разработки без оформления ее результата в виде произведения, полученный результат не может считаться созданным в порядке служебного задания произведением.

Часто признаком служебных произведений является отнесение их к плановым работам соответствующих научно-исследовательских учреждений и высших учебных заведений. Плановой следует считать работу, выполнение которой предусматривалось учрежденным для автора индивидуальным планом, а также опубликованную работу, зачтенную с согласия автора как выполнение плана его работы. Сам по себе факт использования автором для создания произведения материалов организации, с которой он находится в трудовых отношениях, не может служить основанием для вывода о том, что выполненная автором работа является плановой.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, представляется возможным сделать вывод о том, что созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей произведение, (служебное произведение) является нематериальным продуктом творческого труда автора, созданным в порядке выполнения работником своих трудовых обязанностей и в рамках выполнения служебного задания, порученного ему в пределах установленной для него трудовой функции и представляющим собой систему понятий и образов, выраженных в доступной для восприятия объективной форме.

Соотношение действия норм трудового и авторского права позволяет сделать вывод о том, что трудовые правоотношения призваны урегулировать

процесс работы автора в организации, получение автором вознаграждения за создание произведения, тогда как авторские правоотношения регулируют отношения по использованию произведений, созданных в результате такой деятельности. При этом критерием служебного произведения является не сама трудовая функция, а наличие служебной обязанности работника.



## Выводы по главе I

Завершив рассмотрение вопросов, связанных с понятием произведения, его признаками, понятием служебного произведения, а также правовым регулированием отношений между работником и работодателем в связи с созданием произведений в порядке выполнения трудовых обязанностей можно сделать следующие выводы:

1) Гражданский кодекс РФ не дает легального определения понятия «произведение», в связи с этим под произведением следует понимать нематериальный продукт творческого труда автора, представляющий собой систему понятий и образов, выраженных в доступной для восприятия объективной форме.

2) Для того, чтобы произведение охранялось нормами авторского права, оно должно являться результатом творческой деятельности и существовать в какой-либо объективной форме независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

3) На созданные произведения науки, литературы и искусства его автор приобретает ряд субъективных прав как личного неимущественного, так и имущественного характера.

4) Произведениями, созданными в порядке выполнения трудовых (служебных) обязанностей могут быть любые из перечисленных в п. 1 ст. 1259 ГК РФ произведений, составные и производные произведения, а также иные, не перечисленные в п. 1 ст. 1259 ГК РФ произведения (то есть произведения, которые могут появляться в будущем и отвечающие общим критериям, предъявляемым к служебным произведениям).

5) Служебное произведение может охраняться как целиком, так и частично. Правовая охрана также распространяется на название, персонаж, либо часть произведения, если они выражены в какой-либо объективной форме и могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда.

6) Авторами служебного произведения могут являться только граждане (физические лица), творческим трудом которых создано служебное произведение.

7) Под служебным произведением следует понимать произведение, являющееся нематериальным продуктом творческого труда автора, созданным в порядке выполнения работником своих трудовых обязанностей и в рамках выполнения служебного задания, порученного ему в пределах установленной для него трудовой функции и представляющим собой систему понятий и образов, выраженных в доступной для восприятия объективной форме.

8) Трудовые правоотношения призваны урегулировать процесс работы автора в организации, тогда как авторские правоотношения регулируют отношения по использованию произведений, созданных в результате такой деятельности. При этом критерием служебного произведения является не сама трудовая функция, а наличие служебной обязанности работника.

## **Глава 2. Права на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей**

### **2.1. Личные неимущественные права на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей**

В большинстве научных и учебных работ авторские права подразделяют на личные неимущественные и имущественные. Данная классификация имеет важное практическое значение. Личные неимущественные права отличаются от имущественных прав тем, что они не имеют экономического содержания, и их можно определить как неотчуждаемые от личности субъективные права, которые предоставляют их носителю возможность требовать от всех окружающих лиц воздержания от любых действий, препятствующих правильной оценке индивидуальных особенностей его личности в обществе. А отношения, связанные с личными неимущественными правами можно определить как отношения, возникающие по поводу неимущественных благ, в рамках которых осуществляется индивидуализация личности посредством выявления и оценки ее социальных качеств. При этом все личные неимущественные отношения обладают абсолютным характером.

Итак, согласно п. 1 ст. 1295 Гражданского кодекса РФ, за автором произведения науки, литературы или искусства, созданного в порядке выполнения служебных обязанностей, признаются авторские права на созданное им произведение. Говоря об авторских правах работника на произведение, созданное им в пределах установленной трудовой функции, принятой им на себя по трудовому договору имеются в виду личные неимущественные права, которые тесно связаны с личностью работника (автора), творческим трудом которого данное произведение создано. Личные неимущественные права принадлежат автору (работнику) независимо от имущественных прав и сохраняются за ним в случае передачи исключительных прав на использование служебного произведения работодателю.

К данным правам относятся:

1) право авторства, т. е. право признаваться, считаться автором произведения, а также требовать признания данного факта от других лиц. Право авторства, неразрывно связанное с личностью создателя произведения, действует в течение всей жизни автора и прекращается с его смертью. Согласно п. 1 ст. 1265 ГК РФ, данное право является неотчуждаемым и непередаваемым, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Для признания лица автором произведения не требуется чьего-либо согласия. Право авторства является закреплением и правовым отражением фактической работы автора по созданию произведения и не зависит от того, используется ли это произведение кем-либо или не используется, является ли оно обнародованным или не является таковым. Факт создания произведения в пределах установленной для работника (автора) трудовой функции, принятой им на себя по трудовому договору никак не влияет на признание автором служебного произведения именно работника. Таким образом, право авторства на произведение, созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей, принадлежит работнику, вне зависимости от того, создано ли произведение в пределах установленной для работника (автора) функции или вне таких пределов<sup>51</sup>. Указанное право не совпадает с правом на имя.

2) право на имя, согласно п. 1 ст. 1265 ГК РФ, т. е. право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, т. е. анонимно, является неотчуждаемым и непередаваемым, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от

---

<sup>51</sup> Гурский Р. А. Дисс. ... канд. юр.наук : 12.00.03 / Гурский Руслан Александрович; [Место защиты: Казан. гос. ун-т им. В.И. Ульянова-Ленина]. - Самара, 2007. — С. 125

данного права ничтожен. В соответствии с п. 1 ст. 1267 ГК РФ, право на имя охраняется бессрочно.

Право на имя тесно связано с правом авторства. При помощи выбора одного из указанных способов автор реализует свое право на имя.

Однако большинство исследователей считают, что указанные права не совпадают между собой по объему и различаются характером тех возможностей, которые в них заключаются. Право автора на имя может быть нарушено без нарушения права авторства, например, при искажении имени автора или при нарушении избранного автором способа обозначения связи произведения со своим именем<sup>52</sup>. Также, в отличие от права авторства, отражающего объективный факт и не зависящего от факта обнародования произведения, право на имя осуществляется односторонним волеизъявлением автора и реализуется в связи с использованием произведения, т. е. пока произведение не обнародовано и остается недоступным для всех третьих лиц и они не знают имя автора, право на имя существует потенциально.

Право на имя признается за работником произведения, созданного им в порядке выполнения трудовых обязанностей, вне зависимости от того, создано ли произведение в пределах установленной для работника (автора) трудовой функции или нет.

Согласно абз. 2 п. 3 ст. 1295 ГК РФ, при использовании работодателем служебного произведения, наряду с работником (автором), работодатель имеет право указывать свое имя или наименование, а также требовать от других лиц такого указания.

3) право на неприкосновенность произведения, содержание которого состоит в том, что не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием,

---

<sup>52</sup> Ельникова Е.В. Право интеллектуальной собственности. Учебный курс Центр дистанционных технологий МИЭМП, 2010 [Электронный ресурс] / Режим доступа: [http://www.e-college.ru/xbooks/xbook184/book/index/index.html?go=part-005\\*page.htm](http://www.e-college.ru/xbooks/xbook184/book/index/index.html?go=part-005*page.htm) (дата обращения 01.10.2011 г.)

комментариями или какими бы то ни было пояснениями<sup>53</sup>. Таким образом, право на неприкосновенность произведения означает, что при издании, публичном исполнении или при ином использовании произведения третьими лицами запрещается без согласия автора вносить какие-либо изменения. Данное правомочие на неприкосновенность произведения касается как самого произведения, так и некоторых элементов, сопровождающих произведение – иллюстраций, предисловия, послесловия, комментариев, пояснений. В случае наличия указанного согласия автора оно фиксируется в договоре. Согласно абз. 2 п. 1 ст. 1266 ГК РФ, при использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения, и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме. В соответствии с п. 2 ст. 1266 ГК РФ, извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации согласно ст. 152 ГК РФ. В соответствии с п. 1 ст. 1267 ГК РФ, право на неприкосновенность произведения охраняется бессрочно, т. е. произведения и иные объекты авторских прав (например, программы для ЭВМ) охраняются без ограничения каким-либо сроком.

Таким образом, несмотря на то, что работодателю принадлежит исключительное право на произведение, он так же, как и остальные третьи лица, не вправе без согласия автора при издании, публичном исполнении или ином использовании служебного произведения вносить в него, в его название и обозначение имени автора изменения, сокращения и дополнения, снабжать указанное произведение какими бы то ни было иллюстрациями, предисловием,

---

<sup>53</sup> И. А. Близнец, А. Ю. Ларин. Комментарий к IV части ГК РФ. – М.: Книжный мир. 2008. – С. 140

послесловием, справочным аппаратом, комментариями или какими бы то ни было пояснениями.

4) право на обнародование произведения, то есть право осуществлять действия или давать 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. При этом опубликованием является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

Право автора на обнародование произведения является одним из важнейших прав, так как оно обеспечивает автору возможность решить вопрос о готовности произведения для доведения его до неопределенного круга лиц, а также вопрос о времени, месте и способе обнародования. В ранее действовавшем законодательстве не содержалось понятие «обнародование», а было известно только понятие «опубликование». Опубликование при определенных условиях может выступать одним из способов обнародования произведения, однако при других условиях опубликование является самостоятельным юридическим фактом.<sup>54</sup>

Можно выделить следующие признаки обнародования:

а) обнародование произведения включает в себя весь комплекс возможных действий, который впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения. При этом право на обнародование реализуется один раз, в отличие от права авторства, права на имя и права на неприкосновенность произведения, которые существуют и действуют в течение всего периода существования и использования произведения.

---

<sup>54</sup> Гурский Р. А. Дисс. ... канд. юр. наук: 12.00.03 / Гурский Руслан Александрович; [Место защиты: Казан. гос. ун-т им. В.И. Ульянова-Ленина]. - Самара, 2007. — С. 132

б) доведение произведения до сведения третьих лиц считается юридически допустимым только в том случае, если оно осуществлено с согласия автора или его правопреемника;

в) ознакомиться с произведением может неопределенный круг лиц;

г) в отношении обнародованного произведения автор, по общему правилу, обладает правом на отзыв, и в этом случае произведение вновь приобретает режим необнародованного.

В отличие от обнародования, понятие опубликования связано только с такими действиями, которые означают выпуск в обращение экземпляров произведения, то есть изготовление и выпуск в обращение копий произведения, в любой материальной форме. Данные действия также должны быть совершены с согласия автора произведения. В случае если произведение впервые доводится до всеобщего сведения посредством опубликования, то это одновременно означает и его обнародование.

Как указывалось ранее, в соответствии со ст. 1269 ГК РФ, автор вправе отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв). Такой отказ возможен при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. Право на отзыв - это не самостоятельное право, а дополнительное правомочие, входящее в право на обнародование. Однако исключением являются служебные произведения, на которые данное право не распространяется.

Особенностью права автора на обнародование произведения, созданного в порядке выполнения трудовых обязанностей является тот факт, что отказ автора (работника) дать согласие на обнародование произведения расценивается как нарушение трудовых обязанностей и может повлечь ответственность согласно нормам трудового права.



В литературе отнесение права на обнародование произведения, созданного в пределах установленной для работника (автора) трудовой функции, принятой им на себя по трудовому договору, к личным неимущественным правам работника является спорным. Так, например, М. А. Клюев полагает, что за автором служебного произведения сохраняется право на обнародование: работодатель без его согласия не вправе решить вопрос о готовности произведения и обнародовать его<sup>55</sup>. По мнению, Е. Бахтиной, авторские права на служебное произведение принадлежит автору, за исключением исключительного права на использование служебного произведения, а также права на обнародование<sup>56</sup>.

Несмотря на это, в п. 2 ст. 1268 ГК РФ прямо указывается, что автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения. А в п. 3 ст. 1295 ГК РФ говорится о том, что в случае когда исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, работодатель вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное. В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда от 18 апреля 2000 г. № 295/00 прямо указывалось, что факт создания произведения в порядке выполнения служебного задания влечет лишь право организации на использование такого произведения и ограничивает право автора на использование данного произведения без согласия организации.

В завершение рассмотрения личных неимущественных прав на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей, можно сделать следующий вывод: автору служебного произведения принадлежит весь комплекс личных неимущественных прав, предоставленных автору ГК РФ (право авторства, право на имя, право на неприкосновенность, право на

---

<sup>55</sup> Клюев М. А. Служебные произведения // Университетское управление: практика и анализ. 2002. № 1. С. 29.

<sup>56</sup> Бахтина Е. Создание и использование служебных произведений после введения в действие 4 части ГК РФ // Право интеллектуальной собственности. 2008. № 1. С. 9.

обнародование, а также на опубликование). Вместе с тем, исключение составляет право на отзыв, которое отсутствует у автора служебного произведения.

## **2.2. Исключительные (имущественные) права на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей**

В соответствии с п. 1 ст. 1270 ГК РФ, за автором закрепляются исключительные права на использование созданного им произведения. Это означает, что автор не только решает вопрос об обнародовании произведения, но и определяет, с какого момента, в каких формах, объеме и пределах будет открыт доступ к произведению для неопределенного круга лиц. Право на использование произведения представляет собой правомочие автора самостоятельно решать все вопросы, связанные с предоставлением третьим лицам доступа к произведению и с его использованием. Произведение может быть использовано как в своей первоначальной, так и в измененной форме (например, в переводе или в переработанном виде), с воспроизведением той материальной формы, с которой связано произведение (например, переиздание книги), или без такового воспроизведения (например, публичное исполнение)<sup>57</sup>.

В отношении произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей, Гражданский кодекс устанавливает правило о принадлежности исключительного права на указанные произведения работодателю. Так, согласно п. 2 ст. 1295 ГК РФ, исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между ним и автором не предусмотрено иное. Таким трудовым договором может быть предусмотрено сохранение за автором всех исключительных прав на использование произведения, может определяться порядок выплаты и

---

<sup>57</sup> См.: Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в РФ: Учебник. – М.: Изд-во Проспект, 2006. – с. 218.

размер авторского вознаграждения, конкретные способы использования указанного произведения работодателем и иные условия. Принадлежность исключительных прав работодателю объясняется тем, что данное право перешло к работодателю от автора в связи с наличием между ними трудовых отношений и фактом создания произведения в результате исполнения автором трудовых обязанностей. Переход исключительного права происходит в силу закона и не должен специально фиксироваться в договоре. Однако, как отмечается в юридической литературе, на практике в связи с тем, что доказывание служебного характера создаваемых работником произведений может оказаться затруднительным, следует по мере возможности оформлять переход авторских прав путем заключения с работниками отдельных договоров<sup>58</sup>.

Моментом перехода исключительного права на служебное произведение считается дата, когда автор (группа авторов) передает законченное произведение своему работодателю. Срок, в течение которого исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, никак не связан со сроком действия трудового договора между автором и работодателем. Исключительное право на произведение заключается в использовании произведения в любой форме и любыми не противоречащими закону способами. При этом не имеет значение, осуществляется использование произведения в целях извлечения прибыли или без такой цели.

Согласно п. 2 ст. 1270 ГК РФ, использованием произведения считается:

1) воспроизведение произведения, то есть создание любой копии произведения в любой материальной форме. Также данное понятие включает случаи копирования части произведения, случаи создания двухмерного изображения трехмерного произведения (например, при фотографировании произведений скульптуры) или трехмерного произведения на основании двухмерного (например, строительство архитектурного сооружения на

---

<sup>58</sup> См.: И. А. Блинец, К. Б. Леонтьев. Авторское право и смежные права: Учебник. – М.: Изд-во Проспект, 2009. – с. 136.

основании подготовленной документации), преобразование произведений в цифровую форму и их запись в память компьютерных устройств;

2) распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров, т. е. передача экземпляра произведения на каком-либо материальном носителе без создания каких-либо новых копий;

3) публичный показ произведения, т. е. любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения, осуществляемая непосредственно или с использованием технических средств, причем публичным показ может признаваться только в случае, если он осуществляется в месте, доступном для публики (например, на выставке, в музее, художественной галерее и т. д.);

4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения. Данный способ использования позволяет правообладателю возможность контролировать ввоз в страну тех экземпляров произведений, которые были изготовлены за рубежом;

5) прокат оригинала или экземпляра произведения, т. е. правообладатель (работодатель) имеет право разрешать или запрещать владельцам экземпляров произведений передавать такие экземпляры во временное пользование иным лицам;

6) публичное исполнение произведения, т. е. представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих в обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения. Понятие «показ» отличается от понятия «исполнение» тем, что показ характеризует статическую, неизменную во времени демонстрацию произведения, а понятие «исполнение» охватывает

случаи, когда использование произведения представляет собой динамический, развивающийся процесс;

7) сообщение в эфир, т. е. сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю. Сообщение в эфир считается состоявшимся, если публике была предоставлена возможность приема передаваемых организацией эфирного вещания сигналов, независимо от того, осуществлялся ли такой прием;

8) сообщение по кабелю, т. е. сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции). «Сообщение по кабелю» отличается от «сообщения в эфир» тем, что сообщение по кабелю распространяется на любые случаи проводного радиовещания, кабельное телевидение, а также иные аналогичные системы, а сообщение в эфир относится к случаям осуществления беспроводного телевизионного и радиовещания;

9) перевод или другая переработка произведения. Переработка – это любые случаи создания производных произведений. Переработкой признаются случаи обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки произведений. Право на перевод распространяется только на те случаи, в которых перевод является результатом творческой деятельности автора перевода;

10) практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;

11) доведение произведения до всеобщего сведения, т. е. любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору<sup>59</sup>.

Приведенный перечень использования произведения не является закрытым.

---

<sup>59</sup> Комментарий к Части четвертой ГК РФ. Под ред. И. А. Близнеца, А. Ю. Ларина. М.: Книжный мир, 2008. С. 146-155.

Использованием произведения считается и такое использование, которое нарушает нормы действующего законодательства, например, осуществляемое без согласия автора произведения или без указания его имени.

Не считаются использованием случаи, когда произведение может использоваться без согласия автора и без выплаты вознаграждения в силу закона, а также использование содержания произведения в иной форме. К таким случаям относятся:

- распространение оригинала или экземпляров опубликованного произведения;
- свободное воспроизведение произведения в личных целях;
- свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях;
- свободное использование произведения путем репродуцирования;
- свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения;
- свободное публичное исполнение музыкального произведения;
- свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения.

Работодатель может начать использование служебного произведения в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение. Уведомление автора работодателем о начале использования произведения или передаче исключительного права на произведение третьему лицу не является обязанностью работодателя, однако, вместе с тем, он должен сообщить автору о сохранении служебного произведения в тайне. В целях получения соответствующей информации, автор, в целом, имеет возможность запросить сведения в письменной форме об использовании служебного произведения у работодателя. В свою очередь работодатель может просто ответить, что произведение используется или указать, каким именно образом оно используется. Закон не устанавливает ни обязанности работодателя ответить на такой запрос, ни срока для ответа, однако в интересах работодателя все же не оставить такой запрос без внимания, поскольку, не получив

необходимых сведений, работник может обратиться в суд с иском о признании за ним исключительного права на произведение, созданное им в порядке выполнения служебных обязанностей<sup>60</sup>.

Согласно абз. 2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не совершит в отношении данного произведения определенные действия. По сути, в указанном случае исключительное право переходит от работодателя к автору в силу закона.

Данный трехлетний срок начинает течь с того дня, когда произведение, созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей было предоставлено в распоряжение работодателя, а не с момента создания произведения.

Для того, чтобы по истечении этого срока исключительное право на служебное произведение не вернулось к автору, работодатель должен в течение указанного трехлетнего срока начать использование произведения, либо передать исключительное право другому лицу, либо должен сообщить автору о том, что он принял решение о сохранении служебного произведения в тайне.

В случае, если работодатель сообщает автору о своем решении сохранить служебное произведение в тайне, работник имеет право потребовать доказательств совершения этого действия. В случае же передачи исключительного права третьим лицам доказательством является договор об отчуждении исключительного права (ст. 1234 ГК РФ).

Также исключительное право на произведение, созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей, может принадлежать автору данного произведения в случае, если это прямо предусмотрено в трудовом договоре, заключенном между работником и работодателем.

В силу закона в таких случаях работодателю в отношении данного служебного произведения предоставляются следующие права:

---

<sup>60</sup> См.: Бахтина, Е. Создание и использование служебных произведений после введения в действие четвертой части ГК РФ [Текст] /Е. Бахтина. //Право интеллектуальной собственности. -2008. - № 1. - С. 9-10.

1) использовать такое служебное произведение способами, обусловленными целью служебного задания и в пределах, вытекающих из этого задания;

2) обнародовать такое произведение.

Как уже отмечалось ранее, под служебным заданием подразумевается, конкретное поручение, данное работнику в пределах его трудовых обязанностей. Задание, выходящее за рамки трудовых обязанностей, не может привести к появлению служебных произведений.

Данное право на использование принадлежит работодателю без ограничения его каким-либо сроком. Также оно принадлежит ему в случае, если исключительное право на служебное произведение перешло от автора к другому лицу.

Предоставленное работодателю право использовать служебное произведение не может ограничивать принадлежащее автору или иному правообладателю право использовать служебное произведение способом, не обусловленным служебным заданием, а также и способом, хотя и не обусловленным целью задания, но за пределами этого задания<sup>61</sup>.

В соответствии с абз. 2 п. 3 ст. 1295 ГК РФ, при использовании служебного произведения работодатель вправе указывать свое имя или наименование, а также требовать от других лиц такого указания.

Рассмотрев вопрос, связанный с исключительными (имущественными) правами на произведение, созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей, представляется возможным сделать следующие выводы. Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное, то есть работодатель вправе самостоятельно использовать служебное произведение, а также разрешать его использование третьим лицам. Работодатель вправе использовать служебное произведение с помощью всех (в том числе перечисленных в ст. 1270 ГК РФ) способов

---

<sup>61</sup> Комментарий к ГК РФ / Под ред. Э. П. Гаврилова, О. А. Городова и др. М., 2009. С. 246.



использования произведения. Исключительное право на произведение, созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей, может перейти к автору в случае отсутствия факта начала использования данного произведения в течение трех лет с момента предоставления работником произведения в распоряжение работодателя.

### **2.3. Вознаграждение авторов произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей**

Несмотря на экономическую природу вознаграждения, его правовая сущность, в целом, является существенным аспектом авторских правомочий и, кроме того, позволяет дать оценку действующей авторско-правовой системе, как на уровне отдельных организаций, так и в масштабах страны.

К числу имущественных прав авторов ранее действовавшее законодательство (ст. 479 ГК РСФСР 1964 г., ст. 136 Основ гражданского законодательства 1991 г.) и наука относили право на вознаграждение за использование произведения. Новое гражданское законодательство прямо не указывает на данное право в общем перечне авторских правомочий, но все же признает его.

Так, в ст. 1270 ГК РФ, посвященной содержанию исключительного права на произведение, отсутствует закрепление права на получение авторского вознаграждения в перечне имущественных правомочий автора. Однако, согласно ст. 1255 ГК РФ, автору, помимо исключительного права и личных неимущественных прав, принадлежат другие права, среди которых прямо указано право на вознаграждение за использование служебного произведения.

Как уже было отмечено ранее, правовая природа служебного произведения имеет сложную законодательную конструкцию и регулируется как нормами гражданского права, так и нормами трудового права.

Так, в соответствии со ст. 129 ТК РФ, заработная плата включает в себя вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты.

Создание произведения является одной из выполняемых работником трудовых функций и оплачивается в размере и в порядке, установленном трудовым договором.

Существуют различные точки зрения по поводу права работника требовать, помимо установленной трудовым договором заработной платы, дополнительной оплаты за созданный им объект интеллектуальной собственности.

Некоторые специалисты полагают, что этот вопрос целиком находится в компетенции работодателя, то есть если работодатель не зафиксировал в трудовом договоре условие о дополнительном вознаграждении, то в данном случае заработная плата, выплачиваемая работнику за исполнение им трудовых обязанностей, предполагающих творческую деятельность, и будет являться его авторским вознаграждением. Действительно, в случае, если основной трудовой функцией автора (работника) согласно трудовому договору и должностной инструкции является создание объектов авторского права в рамках выполнения трудовых обязанностей, было бы справедливо рассматривать заработную плату как вознаграждение за создание служебного произведения. Однако, если данная функция не носит систематического характера, и создание служебного произведения не является основным заданием работника, то следует предположить, что вознаграждение за использование работодателем служебного произведения должно быть выплачено им же сверх установленного размера заработной платы.

Другая точка зрения исходит из тезиса о том, что работодатель обязан выплачивать дополнительное вознаграждение автору произведения и заключить с работником отдельное соглашение, в котором регулируется данный вопрос. При этом авторское вознаграждение либо носит характер

вознаграждения за труд, оплачиваемый по его количеству и качеству, либо является вознаграждением за использование результата труда или за предоставление права такого использования.

Например, А.П. Сергеев считает, что автору произведения предоставляется законом возможность требовать выплаты вознаграждения при передаче им прав на использование произведения, кроме случаев, специально указанных в законе. Данное право, в отличие от права авторства и некоторых других прав, носит относительный характер, то есть действует по отношению к тем лицам, которые используют или собираются использовать произведение.<sup>62</sup>

Исходя из изложенного, представляется возможным согласиться со второй точкой зрения и сделать вывод о том, что вознаграждение выплачивается не за выполнение трудовых обязанностей и создание служебного произведения, а за его использование, то есть работодатель обязан выплачивать работнику вознаграждение в качестве компенсации за лишение работника (автора), творческим трудом которого создано произведение, возможности его использования.

Исходя из норм действующего законодательства, авторское вознаграждение – это сумма, подлежащая уплате за переданное право на использование произведения.

Содержанием права на вознаграждение является возможность выплаты лицу, творческим трудом которого создано произведение, вознаграждения при передаче права на использование указанного произведения третьим лицам.

Итак, исходя из вышеизложенного и в соответствии с диспозитивной нормой п. 2 ст. 1295 ГК РФ, исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. При этом, в соответствии с нормой абз. 2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ, в случае, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его

---

<sup>62</sup> См.: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: учебник. – М., 2005. С. 235-236

распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, то исключительное право на служебное произведение принадлежит автору. При этом согласно абз. 3 п. 2 ст. 1295 ГК, автор (работник), создавший служебное произведение имеет право на вознаграждение. Данное право у него возникает в случае, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, начнет его использование, либо передаст исключительное право другому лицу, либо примет решение о сохранении служебного произведения в тайне. Если работодатель не совершит ни одного из указанных действий, и исключительное право на служебное произведение в силу закона вернется к автору, работодатель не обязан платить автору вознаграждение за созданное им произведение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются заключенным договором между работником и работодателем, а в случае спора - судом. Таким образом, Гражданский кодекс императивно закрепляет право автора (работника) на получение от работодателя, помимо заработной платы, вознаграждения за использование работодателем указанного произведения.

В Гражданском кодексе РФ не указан вид договора о выплате работнику вознаграждения. В соответствии с пунктом 26 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 г. № 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» отмечается, что такой договор носит гражданско-правовой характер, и на него распространяются общие правила о заключении договоров<sup>63</sup>.

Исходя из принципа свободы договора (ст. 421 ГК РФ), данный договор может быть заключен как заранее (например, при приеме автора на работу или, по крайней мере, до завершения работы над произведением), так и в

---

<sup>63</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 N 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» / Справочно-правовая система КонсультантПлюс.

последующем (например, в момент сообщения работодателю о готовности произведения). Также в договоре может быть прямо указано, что вознаграждение автора будет включено в заработную плату данного автора как работника в соответствии с трудовым договором, заключенным с данным работодателем.

Условие о выплате вознаграждения может быть внесено и в трудовой договор. В этом случае могут применяться следующие юридически возможные схемы соглашения между сторонами:

- заработная плата работника, предусмотренная настоящим договором, включает и вознаграждения за служебные произведения, создаваемые работником;

- за каждое служебное произведение, которое будет создано работником и использовано работодателем путем издания (демонстрации по телевидению и т. п.), работнику выплачивается премия в определенном в соответствующем разделе договора размере;

- заработная плата работника включает и вознаграждение за использование его служебных произведений. Но если использование какого-либо служебного произведения приносит организации доход в сумме, превышающей, например, 100 тысяч рублей, работнику выплачивается 10 % от суммы дохода, превышающего 100 тысяч рублей.<sup>64</sup>

Как отмечает П.П. Баттахов, право автора на вознаграждение неотделимо от его статуса в качестве работника организации (предприятия). В этом случае никто, кроме самого автора, создавшего соответствующий результат интеллектуальной деятельности, не может осуществить право на получение вознаграждения. Опираясь на данный тезис, П. П. Баттахов предлагает вывести право автора на вознаграждение из-под действия норм трудового законодательства и связывать такую выплату с последующим трудовым

---

<sup>64</sup> Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть четвертая / Э.П. Гаврилов, О.А. Городов, С. П. Гришаев и др.) – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. – с. 244-245

статусом работника.<sup>65</sup> То есть существует риск приостановления выплат автору в связи с потерей его статуса в качестве работника.

Тем не менее, на наш взгляд, данное суждение представляется ошибочным, поскольку в ст. 1255 ГК РФ прямо указано на возможность получения вознаграждения автором за использование служебного произведения.

При увольнении работником утрачиваются только права, которые осуществлялись им как стороной по трудовому договору. Права же, возникающие у данного работника как у автора служебного результата интеллектуальной деятельности, не утрачиваются, и в случае получения вознаграждения сверх заработной платы при использовании работодателем служебного произведения существует возможность на продолжение получения вознаграждения (в форме паушального платежа либо роялти). Если автор получал вознаграждение, которое было выражено в его заработной плате, то при увольнении необходимо прийти к определенному соглашению между работодателем и автором о продолжении выплат или единовременного начисления денежной суммы в качестве премии.

Так, в случае, если работником вуза – преподавателем кафедры в рамках служебного задания был подготовлен учебник по соответствующей дисциплине, лектором по которой он не является, ему полагается выплата соответствующей премии. В зависимости от внутренних положений о заработной плате, данная выплата может быть произведена единовременно или равномерно распределена в течение определенного периода при использовании данного научного труда высшим образовательным учреждением. В первом случае при увольнении работник, являясь автором произведения и получив денежное вознаграждение, как правило, не будет иметь претензий в части выплат; во втором случае необходимо урегулировать данный вопрос в рамках отдельного соглашения. Сложности могут возникнуть лишь в ситуации, когда

---

<sup>65</sup> Баттахов П.П. Право работника на вознаграждение за использование служебного результата интеллектуальной деятельности как разновидность интеллектуальных прав в соответствии с частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации // Юриспруденция. - М.: Изд-во РГГУ, 2009, № 4 (16). - С. 114-116

начисление производится в размере, определяемом исходя из статуса автора как работника вуза: выплаты основываются на таких показателях как ученая степень, ученое звание и занимаемая должность. Так, при наличии соответствующих подтверждающих документов о наличии ученой степени или ученого звания, размер выплат автору при увольнении меняться не должен, однако в случае наличия ученого звания по кафедре, но отсутствии подтверждения соответствующего статуса со стороны Высшей аттестационной комиссии, размер выплаты при увольнении может быть снижен.

В случае, если не удастся достичь соглашения по поводу размера, условий и порядка выплаты авторского вознаграждения, данный спор может быть рассмотрен в судебном порядке. При этом судам необходимо иметь в виду, что условия, относящиеся к такому вознаграждению, могут быть предусмотрены как в трудовом договоре, так и в иных договорах и дополнительных соглашениях к ним, заключаемых между работником и работодателем. Во всех случаях вознаграждение выплачивается работодателем, даже если использование произведения осуществляется третьим лицом по лицензионному договору или исключительное право на произведение перешло к новому правообладателю<sup>66</sup>. Однако если в конкретном договоре автор отказался от получения вознаграждения за произведение, созданное им в порядке выполнения своих трудовых обязанностей, закон нарушен не будет.

Также авторы некоторых видов служебных произведений в случаях, предусмотренных законом, имеют право на получение особого вознаграждения. Данный факт подтверждается п. 3 раздела II Положения «О минимальных ставках авторского вознаграждения за воспроизведение произведений изобразительного искусства и тиражирование в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства», утвержденного постановлением Правительства РФ от 21 марта 1994 г. «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования

---

<sup>66</sup> Мандрюков А. В. Правовое регулирование создания служебных произведений 21.04.2011 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.audat-urist.ru/articles/48/sozdaniya-sluzhebnyh-proizvedenij> (дата обращения: 26.07. 2012 г.)

произведений литературы и искусства». Согласно указанному Положению, автору, создавшему в порядке выполнения служебного задания образец произведения изобразительного или декоративно-прикладного искусства для воспроизведения или тиражирования в промышленности, авторское вознаграждение выплачивается по нормам, предусмотренным данным Положением, если в договоре между автором или работодателем не предусмотрено иное.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать следующий вывод: Четвертая часть Гражданского кодекса, в частности, п. 2 ст. 1295, императивно закрепляет за работником (автором) произведения, созданного им в порядке выполнения трудовых обязанностей, право на получение, помимо заработной платы, установленной в трудовом договоре, вознаграждения за использование работодателем служебного произведения или передачу работодателем исключительного права другому лицу, а также в случае, если работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне.



## Выводы по главе II

Завершив рассмотрение вопросов, связанных с правами на произведения, созданные в порядке выполнения трудовых обязанностей, а также условий и порядка выплаты вознаграждения за использование данных произведений, представляется возможным сделать следующие выводы:

1) Работнику (автору) служебного произведения принадлежит весь комплекс личных неимущественных прав, предоставленных автору Гражданским кодексом РФ (право авторства, право на имя, право на неприкосновенность, право на обнародование, а также на опубликование), за исключением права на отзыв.

2) Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное, т. е. работодатель вправе самостоятельно использовать служебное произведение, а также разрешать его использование третьим лицам.

3) Исключительное право на произведение, созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей, может перейти к автору в случае отсутствия использования данного произведения в течение трех лет.

5) Гражданский кодекс РФ, в частности, п. 2 ст. 1295, императивно закрепляет за работником (автором) произведения, созданного им в порядке выполнения трудовых обязанностей, право получения, помимо заработной платы, вознаграждения за использование работодателем служебного произведения или передачу работодателем исключительного права другому лицу, а также в случае, если работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне.

б). При увольнении работника его статус как автора служебного произведения не утрачивается, и в случае получения вознаграждения сверх заработной платы при использовании работодателем такого произведения существует возможность получения данного вознаграждения в дальнейшем. При этом в

случае, если автор получал вознаграждение, которое было выражено в его заработной плате, при увольнении необходимо прийти к определенному соглашению между работодателем и автором о продолжении выплат или единовременного начисления денежной суммы в качестве премии.

## **Глава 3. Проблемы и тенденции развития правового регулирования служебных произведений**

### **3.1. Основные тенденции развития правового регулирования произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей, в России и в мире**

Увеличение сегмента интеллектуальной собственности в мировой экономике и увеличивающаяся значимость данного сегмента для общества в целом диктуют необходимость учета указанных тенденций при совершенствовании законодательства. При этом представляется необходимым отметить, что создание и введение в коммерческий оборот таких объектов авторского права как произведения науки, программы для ЭВМ, базы данных и системы управления базами данных (СУБД), в большинстве случаев, являются интеллектуальным продуктом не одного человека, а рабочих коллективов и целых организаций. Как правило, авторы таких произведений создают их не в рамках собственной предпринимательской деятельности, а в ходе выполнения своих трудовых обязанностей в соответствии с трудовым договором. Как отмечает В.Н. Синельникова, «достигнутый уровень научно-технического прогресса характеризуется тем, что результаты интеллектуальной деятельности (в дальнейшем - РИД) создаются (получаются, выводятся и т.п.), как правило, коллективным творческим трудом. Поэтому когда РИД получен, неизменно возникает вопрос о правах каждого участника процесса интеллектуальной деятельности... Практика показывает, что наиболее часто проблемы охраны прав возникают при создании и использовании служебных РИД, т.е. созданных в процессе исполнения работниками своих трудовых обязанностей».<sup>67</sup> Именно

---

<sup>67</sup> Синельникова В.Н. Служебные результаты интеллектуальной деятельности как объекты гражданского оборота. «Предпринимательское право». Приложение "Бизнес и право в России и за рубежом", 2012, N 4. По материалам СПС «Консультант Плюс».

этим продиктована имеющая место в развитых странах мира тенденция к увеличению значимости правового регулирования служебных произведений.

При этом основной формой деятельности, в ходе которой создаются произведения науки и, в значительной степени, программное обеспечение, является высококвалифицированная образовательная и научная деятельность, которая осуществляется, в значительной степени, в учреждениях высшего профессионального образования. На этом фоне представляется крайне важным исследование и учет при совершенствовании действующего законодательства мировых тенденций развития законодательства о служебных произведениях вообще и той их части, которая создается и используется в высших образовательных учреждениях, в частности.

В свете такого исследования одним из основных вопросов является вопрос об особенностях, присущих служебным произведениям, которые создаются и используются в процессе образовательной деятельности в институтах и университетах за рубежом. Дело в том, что правовой статус служебных произведений, создаваемых в российских высших образовательных учреждениях, в российском законодательстве фактически не определен с помощью каких-либо специальных норм, а правовое регулирование отношений по их использованию осуществляется при помощи общих норм Гражданского кодекса РФ о служебных произведениях. Поэтому, исходя из позиции о наличии определенных особенностей, присущих данной категории произведений, необходимо проанализировать, каким образом построено правовое регулирование в данной сфере в развитых странах мира.

В целом регулирование гражданско-правовых отношений в разных странах выстроено зачастую исходя из кардинально отличающихся друг от друга правовых воззрений. В этой связи, для целей анализа представляется целесообразным сгруппировать данные воззрения в зависимости от правовой системы, к которой принадлежит право той или иной страны. Различия, касающиеся подходов к регулированию служебных произведений, особенно явно прослеживаются исходя из сравнения англо-саксонской и

континентальной правовых систем, принципы которых и положены в основу правовых систем всех развитых стран мира.

В этой связи представляется возможным выделить две основные концепции авторского права на служебное произведение:

1. Концепция, опирающаяся на традиции англо-саксонского права – модель *copyright*. Данная модель характерна, прежде всего, для таких стран как США и Великобритания.

2. Концепция, базирующаяся на принципах континентального права – модель *droit d'auteur*, которая является основной для большинства стран Европы (в частности, Франции, Швейцарии).

Что касается неимущественных прав, то обе концепции, несмотря на их различия, исходят из принципа ограничения неимущественных прав, относящихся к служебным произведениям. Как отмечает А.В. Кашанин, «ограничения личных неимущественных прав в отношении служебных произведений и произведений, созданных по заказу, характерны не только для системы копирайт, но и для европейских правопорядков. В их основании лежит потребность в разрешении конфликта между интересами работодателя (заказчика) в использовании произведения в имущественном обороте, и личным неимущественным интересом автора. При этом учитывается тот факт, что автор, заключив трудовой договор либо договор авторского заказа, уже выразил свою волю на передачу работодателю возможностей по использованию произведения в обороте, предполагающего, во-первых, его обнародование, а, во-вторых, обладание возможностями переработки произведения (особенно в случаях, когда автор был поставлен в известность о целях работодателя (заказчика))». <sup>68</sup> Особенно явно проблема корреляции необходимости передачи прав на использование служебного результата интеллектуальной деятельности работодателю с личным неимущественным интересом работника выражена в законодательстве стран романо-германской

---

<sup>68</sup> Кашанин А.В. Обеспечение личного неимущественного интереса автора произведения в Великобритании и США. // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2010. № 2. С. 23-39.

(континентальной) правовой системы, где личные (неимущественные) права автора традиционно играют более значительную роль (что будет более подробно раскрыто ниже). В целом же в контексте настоящего исследования представляется более важным осветить вопросы, связанные с подходами континентальной и англо-саксонской правовых систем к правовому регулированию имущественных прав на служебные произведения.

Англо-саксонская концепция исходит из принципа принадлежности авторских прав (кроме неимущественных прав) работодателю. Так, согласно действующему в США законодательству об авторском праве, автором произведения, созданного наемным работником, является работодатель. Аналогичное положение содержится в законе Великобритании «Об авторском праве, дизайне и патентах» 1988 г., в соответствии со ст. 11 (2) которого установлено, что первым правообладателем служебного произведения является работодатель. Такая позиция законодателя, по мнению Н. И. Добряковой, продиктована тем фактом, что работодатель «материально обеспечивает создание служебного произведения и, как правило, располагает более широкими возможностями его использования. В противном случае, работодатель будет оказывать нажим на работников, понуждая их согласиться на уступку авторских прав. Являясь в этом смысле лишь законодательной санкцией неминуемой жизненной ситуации, ст. 11 (2) закона об авторском праве избавляет стороны от несения издержек на процедурные вопросы. Вознаграждение работнику за создание служебного произведения поступает в форме заработной платы, сохранения постоянного места работы и продвижения по службе».<sup>69</sup>

Действительно, на практике достаточно сложно представить себе ситуацию, в которой произведение, созданное по заданию работодателя, в рамках трудовых обязанностей и в соответствии с трудовым договором, после создания будет использоваться работником, а не работодателем. Вполне

---

<sup>69</sup>Добрякова Н.И. Правовое обеспечение охраны и использования учебных произведений: сравнительно-правовой анализ: дисс... канд юрид. наук – Москва, 2008 - С. 146.

очевидно, что работодатель, сформулировав такое задание, имеет в виду именно использование произведения самим работодателем в соответствии с его целями. Поэтому в случае закрепления в законодательстве принадлежности исключительных имущественных прав на служебное произведение за его автором (авторами), неизбежна необходимость в каждом случае создания такого произведения урегулировать вопрос с переходом исключительного права к работодателю, что повлекло бы дополнительные издержки и временные затраты на оформление такого перехода прав, не говоря уже о возможных спорах между сторонами заключаемого соглашения.

Что касается неимущественных прав, то данный институт в законодательстве стран общего права отражен исходя из имеющих место в данных странах философско-правовых представлений. Как указывает А.В. Кашанин, «для английского и американского авторского права в целом характерно отсутствие жесткого догматического каркаса, и, как следствие, значительная вариабельность и даже хаотичность законодательных решений. В этой связи логика формирования охраны произведений в системе копирайт не требовала с необходимостью развития представлений о личной связи автора с произведением и, соответственно, возникновения конструкции личных неимущественных прав автора...Отсутствие догматических препятствий сделало естественным для системы копирайт принятие либеральных ценностей 19 в., несовместимых с идеей государственного патернализма. Для американского правосознания нехарактерно отношение к личности как объекту особой заботы со стороны государства. Все это определило отношение к произведению как к товару с неограниченной оборотоспособностью, и, соответственно, отсутствие института личных неимущественных прав автора, направленного, исходя из идеи патерналистской заботы об авторе, на ограничение принципа автономии воли в отношении произведения.

В результате система копирайт оказалась четко ориентированной на произведение как ординарный объект имущественного оборота».<sup>70</sup>

Иными словами, английская и, тем более, американская концепция регулирования социальных отношений в целом рассматривает личность не как объект заботы со стороны государства, а как самостоятельный социально ответственный субъект, положение которого в обществе является результатом его действий (в отличие от теории уравнивающей (распределительной) справедливости).

Исходя из этого, становится понятным тот факт, что до введения в английское и американское законодательство об авторском праве норм, регулирующих личные неимущественные права, такое регулирование долгое время осуществлялось исключительно с помощью институтов, имеющих косвенное отношение к неимущественным правам (законодательство о конкуренции, имущественные авторские права, косвенно связанные с защитой неимущественного интереса и т.п.).

Даже после присоединения США и Великобритании к Бернской конвенции, в законодательстве этих стран был закреплен лишь минимальный перечень неимущественных прав в соответствии со статьей b<sup>bis</sup> Конвенции. Таким образом, неимущественные права авторов имеют в данных странах значительное меньшее значение, чем в странах континентального права.

При исследовании вопроса о регулировании оборота прав на служебные произведения в странах англо-саксонской правовой системы, представляется необходимым также осветить вопрос о специфике таких произведений, создаваемых в ходе образовательной деятельности. Так, в соответствии с законом об авторском праве США, в случае, если производное произведение является учебным, такое произведение может использоваться учебным заведением без согласия авторов, в том числе и авторов тех первоначальных произведений, которые были использованы при создании данного

---

<sup>70</sup> Кашанин А.В. Обеспечение личного неимущественного интереса автора произведения в Великобритании и США. // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2010. № 2. С. 23-39.



производного учебного произведения. Также не требуется выплаты данным авторам каких-либо вознаграждений.

Достаточно интересным в контексте исследования является вопрос о статусе такого объекта авторских прав как лекции. В данном контексте одним из наиболее важных аспектов является форма, в которой представлена лекция – устная либо письменная. Как отмечает в данной связи Н.И. Добрякова, «идеи, озвученные на лекции, не охраняются, однако формы их выражения и распределение их «по полю» лекции могут придать ей статус оригинального произведения несмотря на то, что содержание лекции воспринимается посредством органов слуха, а не зрения. При этом существует пять вариантов ее чтения:

- лектор читает подготовленный текст всей лекции полностью;
- при чтении лекций лектор отклоняется от точного воспроизведения ее текста;
- лектор читает лекцию, опираясь на подготовленные тезисы.
- лектор читает лекцию, используя подготовленные отдельные спорные фрагменты и цитаты из других источников;
- лектор читает лекцию без обращения к каким-либо письменным материалам, используя свои знания по предмету.

При этом судебная прецедентная практика Великобритании свидетельствует о том, что:

- фиксирование лекции превращает ее в объект авторского права;
- охрана лекции наступает независимо от времени ее документации (во время или до чтения лекции)».<sup>71</sup>

Тем не менее, и в английском, и в американском праве для признания лекции произведением ее фиксация в той или иной форме является необходимой. В противном случае доказывание факта нарушения авторских прав на лекцию представляется невозможным, т.к. невозможно воспроизвести

---

<sup>71</sup>Добрякова Н.И. Правовое обеспечение охраны и использования учебных произведений: сравнительно-правовой анализ: дисс... канд. юрид. наук – Москва, 2008 - С. 37

объект в той форме, в которой он был создан. При этом авторское право на объект применяется исходя из необходимости охраны именно формы данного объекта.

Что касается подхода к регулированию гражданско-правового оборота прав на служебное произведение, который положен в основу законодательства стран континентального права, то, в отличие от стран общего права, здесь используется принцип принадлежности всех авторских прав автору. Реализация данного принципа достигается либо прямым упоминанием о применении к служебным произведениям общих норм авторского права (Франция), либо просто отсутствием специальных норм, посвященных служебным произведениям (Швейцария).

В данном контексте представляется интересным регулирование данного вопроса, которое нашло свое отражение в Кодексе интеллектуальной собственности Франции 1992 г. Данный Кодекс содержит следующие нормы, относящиеся к созданию служебных произведений:

Ст. L 113-2.

«Коллективное произведение» - это произведение, созданное по инициативе физического или юридического лица, которое редактирует и обнародует его от своего имени и в котором личный вклад различных авторов, которые принимали участие в его создании, является составной частью единого произведения, в качестве которого оно изначально создавалось, при условии отсутствия возможности выделения доли каждого автора в данном произведении.

Ст. L 113-5.

Коллективное произведение является собственностью, если не доказано иное, лица, которым оно было обнародовано от своего имени. Авторские права на данное произведение принадлежат такому лицу».

Таким образом, французское право исходит из презумпции принадлежности авторских прав лицу, инициировавшему и организовавшему создание произведения и осуществившему его обнародование, только в

отношении тех произведений, которые были созданы коллективным трудом нескольких авторов. Несколько другой режим Кодекс устанавливает для таких объектов авторского права как программы для ЭВМ:

«Ст. L 113-9.

Если иное не предусмотрено законом, имущественные права на программы для ЭВМ, равно как и относящуюся к ним документацию, созданные одним или более работниками в процессе выполнения ими своих должностных обязанностей, либо в соответствии с указаниями работодателя, принадлежат работодателю, и работодатель имеет исключительное право на их использование.

Любой спор, касающийся применения данной статьи, разрешается в суде первой инстанции по месту нахождения работодателя.

Первый пункт данной статьи применяется также к государственным служащим, органам местного самоуправления и административным общественным учреждениям».

Таким образом, в части, касающейся программ для ЭВМ, французское законодательство подробно и комплексно (в том с указанием применимых арбитражно-процессуальных норм) регулирует вопрос о регулировании правоотношений, связанных с теми программами для ЭВМ, которые были созданы в процессе выполнения трудовых обязанностей и прямо предусматривает принадлежность исключительного права на такие программы для ЭВМ работодателю.

В связи с этим, представляется не вполне понятным различие, которое проводит французское право между различными объектами авторских прав. С точки зрения применения на практике положений закона, признание в законе понятия служебного произведения представляется не менее необходимым, чем признание служебных программ для ЭВМ. При этом, комментируя указанные выше нормы Кодекса об интеллектуальной собственности Франции, посвященные коллективным произведениям, Н.И. Добрякова указывает следующее: «согласно французской авторско-правовой доктрине, понятие

«коллективное произведение» применяется, в частности, к энциклопедиям, словарям и произведениям периодической печати. Она разъясняет, что индивидуальный творческий вклад каждого как бы накладывается друг на друга и растворяется в произведении в целом, образуя коллективное произведение. Собственность на такое произведение не может принадлежать юридическому лицу, так как если даже оно выступает в роли нанимателя сотрудников, то изначально собственность принадлежит физическим лицам – создателям произведения, на которое они обладают неделимыми правами. Согласно судебной практике, недостаточно установить, что физическое или юридическое лицо, претендующее на авторство, взяло на себя инициативу по созданию произведения, основанного на совокупности творческих вкладов нескольких физических лиц, или что оно приступило к его выпуску в свет; нужно еще, чтобы соавторы не имели возможности сослаться на «неделимые права», то есть необходимо, чтобы каждый индивидуальный творческий вклад был одновременно достаточно различимым, чтобы не возникали «неделимые права», и в то же время достаточно индивидуализированным, чтобы не раствориться в произведении в целом. Иными словами, если рассматриваемое произведение может дать повод для возникновения неделимых прав, характеризующих статус совместного произведения, то любая претензия со стороны физического или юридического лица на авторство в отношении коллективного произведения отклоняется».<sup>72</sup>

Таким образом, применение даже существующих в французском праве положений о коллективных произведениях к отношениям, связанным с созданием и использованием произведений в рамках трудовых обязанностей и переходом исключительных прав на них, представляется затруднительным. Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о том, что французское право фактически признает программы для ЭВМ единственным объектом авторских прав, к которому применимы нормы о переходе данных прав к работодателю.

---

<sup>72</sup>Добрякова Н.И. Правовое обеспечение охраны и использования учебных произведений: сравнительно-правовой анализ: дисс... канд. юрид. наук – Москва, 2008. - С. 147.

Таким образом, в странах общего права существует достаточно развитая система норм, регулирующих отношения по созданию и использованию служебных произведений. Данные нормы базируются на принципе презумпции принадлежности авторских прав работодателю, что предотвращает возникновение после создания служебного произведения проблемы оформления перехода авторских прав к работодателю как субъекту, заинтересованному в использовании данного произведения. При этом в законодательстве США и Великобритании существуют специальные нормы, посвященные учебным произведениям. В свою очередь, в странах континентального права презюмируется сохранение авторских прав за автором и установлены лишь ограниченные гарантии для работодателя.

В данном контексте при анализе российской концепции распоряжения исключительным правом на произведение необходимо отметить следующее.

С одной стороны, исходя из проведенного в предыдущих главах настоящего исследования анализа норм действующего российского законодательства, не остается сомнений в следовании российского права в части порядка передачи работодателю исключительного права на служебное произведение за англосаксонской правовой традицией. Действительно, российское право, в общем случае, признает обладателем исключительного права на созданное в рамках выполнения трудовых обязанностей произведение работодателя. При этом, однако, российское право оставляет за автором право на вознаграждение, что в определенной степени компенсирует автору невозможность использования его произведения. Поэтому, можно сказать, что российское право, учитывает и принципы, характерные для романо-германской правовой системы. Вместе с тем, вне всякого сомнения, именно влияние англосаксонской правовой системы является определяющим при конструировании российской нормы о принадлежности имущественных прав на служебное произведение. Это является, в определенной мере, исключением для российской правовой системы, в целом базирующейся на принципах, свойственных правовым системам стран континентального права.

Поскольку история развития норм российского законодательства о служебных произведениях была достаточно подробно проанализирована в предыдущих главах, в рамках данного параграфа представляется целесообразным остановиться на основных тенденциях, присущих такому развитию. В качестве таких тенденций можно отметить следующие:

1) Сужение понятия служебного произведения. В отличие от ст. 14 утратившего силу с 1 января 2008 года Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», ст. 1295 ГК РФ говорит о возможности распространения положений о служебном произведении только на произведения, созданные в процессе выполнения работником трудовых обязанностей в соответствии с трудовым договором. Таким образом, значительно повышается роль трудового права в регулировании создания и использования служебных произведений и фактически нивелируется возможность создания служебного произведения в соответствии со служебным заданием работодателя по гражданско-правовому договору (например, по договору авторского заказа).

2) Расширение понятия исключительного права на произведение. Как указывает А. Лукьянов, «принципиальное отличие схемы передачи прав по Гражданскому кодексу от ранее действовавшей схемы выражается в наличии в ГК двух четко определенных способов договорного распоряжения исключительным правом, ни один из которых не является тождественным схеме, предусмотренной Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах». По ранее действовавшему законодательству любое лицо могло использовать результат интеллектуальной деятельности любым способом, в том числе и не указанным в законодательстве (с учетом содержания понятия «использование», рассмотренного выше). Исключение составляли только способы, прямо указанные в Законе. В соответствии же с Гражданским кодексом, только правообладатель исключительного права имеет право использования своего результата интеллектуальной деятельности любым способом. Все другие лица, соответственно, не имеют права без разрешения правообладателя использовать такой результат. На наш взгляд, в данном случае имеет место концептуальное

изменение регулирования правоотношений в сфере интеллектуальной собственности. При этом баланс интересов правообладателей и общества претерпел изменения и оказался, на наш взгляд, неоправданно смещен в сторону интересов правообладателя». <sup>73</sup>

Действительно, в ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» прямо указывалось, что исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

- воспроизводить произведение (право на воспроизведение);
- распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);
- импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);
- публично показывать произведение (право на публичный показ);
- публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
- переводить произведение (право на перевод);
- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Именно этими действиями, по сути, и ограничивались имущественные права правообладателя исключительных прав на произведения. В свою очередь, в ст. 1270 ГК РФ используется формулировка, в соответствии с которой

---

<sup>73</sup> Лукьянов А.А. Правовое регулирование отношений, связанных с распоряжением исключительным правом на произведение. Дисс. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2011. - С. 52.

«Использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности». Таким образом, законодатель использует открытый перечень способов использования, по сути, ничем не ограничивая понятие использования произведения.

Следствием упомянутого выше смещения баланса интересов сторон авторско-правовых отношений является, в числе прочего, неопределенность применения норм о служебном произведении в части, касающейся определения факта использования работодателем произведения в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ, т.к. любое применение либо потребление данного произведения работодателем тот, в свою очередь, может интерпретировать как его использование, и работнику будет достаточно трудно доказать отсутствие факта такого использования, базируясь на существующих нормах Гражданского кодекса.

3. В части исследования вопроса о создании служебных произведений в процессе образовательной и научной деятельности в российских высших образовательных учреждениях представляется возможным отметить отсутствие на всем протяжении развития российского авторского права попыток внесения каких-либо специальных норм, регулирующих данный вопрос. Несмотря на наличие аналогичных положений в законодательстве ряда стран, которые были исследованы выше, в праве России до сих пор отсутствуют какие-либо нормы, посвященные данному виду служебных произведений. Единственной нормой, косвенно регулирующей использование произведений (причем всех, а не только служебных) в научных и образовательных целях, является норма статьи 1274 ГК РФ «Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях», в соответствии с которой допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:



1) цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

Однако, такое регулирование является достаточно ограниченным и не позволяет сделать вывод о существовании в российском праве специальной категории учебных произведений, не говоря уже об их регулировании с помощью норм, специальных по отношению к общим нормам о служебных произведениях.

В заключение представляется уместным также затронуть проблему, связанную непосредственно с изменениями в российском законодательстве, и выражающуюся в изменении одних норм без учета необходимости корректировки связанных с ними положений – а именно проблему неопределенности положения ст. 1295 ГК РФ в части выдачи работодателю «по умолчанию» простой (неисключительной) лицензии на использование произведения способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также права обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное. В данной связи следует сразу оговориться, что речь не идет о некоем аналоге «принудительной» лицензии, что прямо следует из диспозитивности данной нормы, предоставляющей сторонам право прямо оговорить иное в договоре. Основная проблема состоит в том, что при введении в Гражданский кодекс института лицензионного договора законодатель в числе существенных условий такого договора указал способы использования произведения, не скорректировав при этом те нормы и положения ГК РФ, которые вступают в противоречие с указанным положением о лицензионном договоре. Так, в

соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 1235 ГК РФ, лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату. Указание на обязательность наличия в лицензионном договоре условия о способах использования указана и в п. 6 той же статьи.

При этом исходя из ст. 1295 ГК РФ, фраза «работодатель вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах» ни явным, ни косвенным образом не конкретизирует такие способы, и исходя из существующей в российских организациях практики формулирования служебных заданий можно предположить, что установить такие способы на основании служебного задания возможно будет далеко не во всех случаях. Кроме того, неясно, на какой срок выдается такая лицензия и на какой территории она будет действовать. Исходя из п.п. 3,4 статьи 1235 ГК РФ, можно предположить, что срок использования составит пять лет, а территорией использования является вся территория Российской Федерации. Однако, это не следует явным образом из ст. 1295 ГК РФ, а применение указанных выше положений к рассматриваемой ситуации является достаточно спорным.

### **3.2. Проблемы правового регулирования произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей в вузе**

Одной из основных причин возникновения коллизий правовых норм, относящихся к служебным произведениям, является необходимость применения к отношениям, связанным с созданием служебных произведений и

распоряжением исключительным правом на данные произведения, не только гражданско-правовых норм, но и норм трудового права. Это связано с тем, что такие понятия как «работник», «работодатель», «трудовые обязанности» являются терминами, разработанными теорией трудового права. При этом, несмотря на определенные общие черты, гражданское право и трудовое право имеют весьма существенные принципиальные различия, которые могут быть причиной фундаментальных противоречий при толковании и применении любых норм, находящихся «на стыке» данных отраслей права. Одно из главных таких отличий состоит в том, что, в отличие от гражданского права, трудовое право не основано на равенстве участников правоотношений. Напротив, трудовые правоотношения основаны на подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка в соответствии с условиями трудового договора, в котором определена его трудовая функция. Тем не менее, несмотря на то, что при толковании норм Гражданского кодекса необходимо основываться именно на принципах Гражданского права, представляется необходимым также учитывать не только правовые нормы трудового права, непосредственно относящиеся к понятиям, которые были применены законодателем в соответствующих статьях Гражданского кодекса РФ, но и учитывать принципы трудового права и нормы, которые могут быть применены при регулировании правоотношений, связанных со служебными произведениями.

Говоря о понятиях трудового права, в первую очередь представляется необходимым осветить проблемы, связанные с такими понятиями, указанными в ст. 1295 ГК РФ. Одним из таких понятий является понятие «трудовые обязанности». Несмотря на отсутствие его определения в указанной статье и в целом в законодательстве, само это понятие является одним из ключевых понятий Трудового кодекса РФ. Так, в соответствии со ст. 21 Трудового кодекса «Основные права и обязанности работника», работник обязан добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором. В ст. 91 ТК РФ, в которой дается дефиниция рабочего

времени, указано, что под рабочим временем понимается время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с Трудовым кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени.

Исходя из комплексного толкования данных статей, а также, в частности, статей 56, 133, 142, 191 ТК РФ можно сделать вывод о том, что трудовыми обязанностями являются обязанности, возникающие из трудового договора, в котором устанавливается трудовая функция работника и в который, в случае необходимости, должно быть включено условие об осуществлении работником творческой деятельности.

В связи с указанными выше теоретическими выводами можно сделать вывод об определенных неточностях, которые имеют место не только в действующей на данный момент редакции Гражданского кодекса, но и, в ряде случаев, в предлагаемых изменениях к нему. Так, в соответствии с абзацем 1 части 2 статьи 1295 ГК РФ, исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Таким образом, в отличие от ранее действовавшего законодательства, в данную норму включен новое правило о том, что принадлежность исключительного права на произведение, которое создается в рамках трудовых отношений, может быть установлена также «иным договором».

Однако, исходя из сделанного выше вывода о том, что трудовые обязанности могут вытекать только из трудового договора, а служебное произведение может быть создано только в рамках трудовых обязанностей, неясно, какие именно иные договоры имеет в виду законодатель.

Отчасти этот вопрос находит свое решение в поправках, которые были предложены в соответствии с п. 37 проекта Федерального закона N 47538-6 «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую

Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее - законопроект N 47538-б), принятого Государственной Думой РФ в первом чтении 27 апреля 2012 г., а именно – предлагалось заменить в указанной статье слов «иным договором» на слова «гражданско-правовым договором». Таким образом, можно сделать вывод, что и в настоящей редакции имеется в виду, по сути, гражданско-правовой договор. Вместе с тем, как указывает В.И. Еременко, «для такого вывода в настоящее время нет никаких оснований в связи с сужением понятия служебного произведения. Если прежде такой вывод мог быть основан на том, что служебное произведение могло быть создано также по заданию работодателя, которое могло не входить в сферу профессиональной деятельности работника, то в настоящее время служебное произведение может быть создано только в пределах трудовых обязанностей работника. Поэтому использование законодателем в пункте 2 ст. 1295 ГК РФ словосочетания «или иным договором» представляется ошибочным и противоречащим понятию служебного произведения. Отношения по созданию произведений и последующему их использованию могут регулироваться как трудовым, так и гражданским законодательством. Например, если журнал заказывает какому-либо автору, не состоящему в его штате, написание статьи по определенной тематике, их взаимоотношения будут урегулированы гражданским законодательством путем заключения издательского договора. Однако когда написание статьи поручено штатному сотруднику журнала, и такое поручение выполняется им в рабочее время, не выходит за пределы его трудовых обязанностей, такое поручение основано на нормах трудового законодательства, вытекает из трудового договора.

Основная трудность заключается в разграничении сходных по своей цели трудовых и гражданских правоотношений. Основной критерий для такого разграничения - выполнение автором-работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации, конкретного вида поручаемой работнику работы) при условии подчинения работника правилам внутреннего

трудового распорядка».<sup>74</sup>

В связи с вышеизложенным, установление в ст. 1295 ГК РФ возможности распоряжения исключительным правом на служебное произведение в процессе его создания в рамках выполнения работником трудовых обязанностей на основе гражданско-правового договора представляется ошибочным. Разумеется, такое распоряжение возможно в процессе создания произведения вне трудовых обязанностей работника, в соответствии с отдельным гражданско-правовым договором на выполнение соответствующих работ, который может быть заключен между работником и работодателем. Однако, созданное в соответствии с таким договором произведение, исходя из существующей формулировки п. 1 ст. 1295 ГК РФ, не будет считаться служебным произведением.

Таким образом, указанная выше теоретико-правовая проблема соотношения норм гражданского и трудового права является в настоящее время одной из основных причин возникновения практических проблем, связанных с толкованием и применением на практике положений Гражданского кодекса о служебном произведении.

Еще одной такой проблемой является правовое регулирование служебных произведений в тех случаях, когда служебные произведения создаются и используются в процессе трудовых отношений, возникающих вне рамок одного государства. Как указывает И.В. Евстафьева, «ни отечественное международное частное право, ни тем более трудовое не содержат ни одной коллизионной нормы, указывающей на право, применимое к трудовым отношениям, которые являются основой создания служебных произведений... Вместе с тем нельзя обойти вниманием тот факт, что в сфере трудового права с большей силой, чем в гражданском, имеет место публично-правовое начало, в связи с чем обращение к национальному праву принимающего государства является обязательным и его императивные нормы

---

<sup>74</sup>Еременко В.И. Развитие института служебных произведений в России. "Законодательство и экономика", 2013, № 1 / Справочно-правовая система Консультант Плюс

или оговорка о публичном порядке имеют решающее значение».<sup>75</sup> Не останавливаясь в рамках настоящего исследования на регулировании отношений по созданию служебных произведений, осложненных иностранным элементом, представляется необходимым отметить, что в соответствии с указанной точкой зрения именно отнесение произведения к категории служебных произведений является определяющим элементом при определении права, применимого к данным отношениям. Далее И.В. Евстафьева подтверждает данный вывод, указывая, что «если произведение не обладает статусом служебного, в отношении его действуют общие принципы международных соглашений в области охраны и защиты произведений, а также нормы национального права страны создания (происхождения), устанавливающие виды охраняемых результатов, виды исключительных прав, их содержание и ограничение, а также способы распоряжения ими. Национальным законодательством также определяются порядок и основания возникновения и приобретения авторских прав, основания предоставления охраны, объем признаваемых прав, способы использования».<sup>76</sup>

Учитывая, что создание служебного произведения является одним из результатов и прямым следствием выполнения работником своих трудовых обязанностей (причем таким результатом может быть как произведение, так и иной объект гражданского права), следует согласиться с изложенной точкой зрения о необходимости учета ответа на вопрос о том, является ли данное произведение служебным, в качестве критерия для определения применимого права к регулированию отношений между автором произведения (являлся ли он в рамках отношений по созданию данного произведения работником в соответствии с Трудовым кодексом РФ) и приобретателем исключительного права (права использования) произведения (то есть в случае создания служебного произведения – работодателем).

Одной из проблем, связанных с правовым регулированием служебных

---

<sup>75</sup>Евстафьева И.В. Проблемные вопросы перехода исключительного авторского права на служебные произведения «Право и политика», 2011, № 11/ Справочно-правовая система КонсультантПлюс

<sup>76</sup>Евстафьева И.В. Указ.соч.

произведений, является распоряжение исключительным правом на произведение, созданное по государственному или муниципальному контракту. В соответствии с ч. 2 ст. 764 ГК РФ, по государственному контракту государственными заказчиками могут выступать государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, а также казенные учреждения, иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации при размещении заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. При этом подрядчиками могут выступать как физические, так и юридические лица.

В соответствии с п. 1 ст. 1298 ГК РФ, исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, являющемуся автором либо иным выполняющим государственный или муниципальный контракт лицом, если государственным или муниципальным контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию. Таким образом, при отсутствии указания в государственном либо муниципальном контракте условия о принадлежности исключительного права на созданный по данному контракту результат интеллектуальной деятельности, исключительным правом на такой результат обладает именно исполнитель. Данное правило распространяется не только на произведения, но и, в том числе, на программы для ЭВМ – как указывается в п. 40 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 года N 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой



Гражданского кодекса Российской Федерации», при решении вопроса о принадлежности исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных, созданную по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, судам следует руководствоваться положениями статьи 1298, а не статьи 1296 ГК РФ.

Вместе с тем, как правило, на практике в государственных контрактах существует прямое указание на принадлежность исключительного права на созданное произведение Российской Федерации в лице государственного органа, указанного в качестве стороны по контракту. Путем анализа и сопоставления текстов различных государственных контрактов удалось установить, что в конкурсной и аукционной документации по различным конкурсам и аукционам в большинстве случаев размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд употребляются формулировки, предусматривающие именно переход исключительного права в полном объеме к государственному заказчику. Значительно реже в тексте контракта указываются положения, связанные в обязательством исполнителя предоставить государственному заказчику право использования (обычно на условиях простой (неисключительной) лицензии). Также встречаются случаи, когда в контрактах в принципе отсутствуют положения, регламентирующие принадлежность исключительного права на созданные по контракту результаты. При этом, на практике имеют место ситуации, когда при отсутствии такого указания из технического задания к государственному контракту прямо следует создание произведений либо иных результатов интеллектуальной деятельности. Но такое неуказание и, соответственно, презумпция принадлежности исключительного права исполнителю (подрядчику) не означает невозможность использования в будущем созданного результата государственным заказчиком. В соответствии с п. 3 ст. 1298 ГК РФ, в случае, если исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд,

принадлежит в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи не Российской Федерации, не субъекту Российской Федерации или не муниципальному образованию, правообладатель по требованию государственного или муниципального заказчика обязан предоставить указанному им лицу безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование соответствующего произведения науки, литературы или искусства для государственных или муниципальных нужд. Таким образом, во всех случаях исполнитель по контракту обязан обеспечить наличие всех необходимых прав на созданный результат у государственного заказчика.

В общем случае, вышеуказанный вопрос решается достаточно просто. Несмотря на возникновение исключительного права изначально у автора произведения (ст. 1228 ГК РФ), исполнитель, являющийся юридическим лицом и работодателем, по умолчанию является обладателем исключительного права на служебный результат интеллектуальной деятельности на основании рассмотренной нами выше ст. 1295 ГК РФ и имеет юридическую возможность выполнить свои обязательства по контракту, касающиеся передачи исключительного права заказчику, а в случае отсутствия таковых – согласно п. 3 ст. 1298 ГК РФ предоставить право использования по требованию государственного либо муниципального заказчика. В случае же указания в контракте принадлежности исключительного права заказчику, переход исключительного права от автора (работника) к данному заказчику происходит без подписания каких-либо отдельных договоров на передачу прав. При этом при реализации данной схемы исполнителю (работодателю) необходимо обеспечить наличие доказательств того факта, что данное произведение является служебным – в противном случае существует возможность предъявления претензий со стороны работника, основанных на его позиции о принадлежности ему исключительного права и, соответственно, имеет место риск нарушения исполнителем положений государственного контракта и применения к нему санкций (при этом в качестве таких санкций в большинстве государственных контрактов указаны достаточно существенные штрафные

неустойки и расторжение государственного контракта).

Несколько более сложной является ситуация, при которой служебное задание выполняется в государственных и муниципальных организациях. Так, по мнению М.Ю. Чельшева, в тех случаях, когда «речь идет об исполнении служебного задания в государственных и муниципальных организациях (учреждениях и др.)...исключительные права принадлежат работодателю, т.е. в нашей ситуации – государственному или муниципальному учреждению, предприятию и проч., за которыми стоит публично-правовое образование. Получается, что исключительные права на результат интеллектуальной деятельности принадлежат публично-правовому образованию в лице соответствующих организаций».<sup>77</sup>

Критикуя данную точку зрения, П.П. Баттахов указывает, что «исключительное право на служебный результат интеллектуальной деятельности возникает у работодателя, а в качестве работодателя публично-правовое образование выступать не может, что следует из ст. 20 Трудового кодекса РФ. Таким образом, обладателем исключительного права может выступать лишь юридическое лицо – государственное или муниципальное унитарное предприятие или учреждение, а публично-правовое образование может приобрести исключительное право по договору».<sup>78</sup> В качестве подтверждения, П.П. Баттахов приводит п. 2 ст. 1298 ГК РФ, в соответствии с которым в случае, если в соответствии с государственным или муниципальным контрактом исключительное право на произведение науки, литературы или искусства принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, исполнитель обязан путем заключения соответствующих договоров со своими работниками и третьими лицами приобрести все права или обеспечить их приобретение для передачи соответственно Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и

---

<sup>77</sup>См.: Чельшев М.Ю. О правах публично-правовых образований на результаты интеллектуальной деятельности// Гражданское право. 2008. № 3.

<sup>78</sup>Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству Российской Федерации: дисс....канд. юрид. наук. – Москва, 2010 - С. 85.

муниципальному образованию.<sup>79</sup>

В данном случае следует согласиться с точкой зрения П.П. Баттахова на том основании, что работодателем для работника выступает именно унитарное предприятие или учреждение, а никак не публично-правовое образование (даже в том случае, если данное образование могло бы выступать в качестве работодателя согласно Трудовому кодексу РФ). Поэтому ст. 1295 ГК РФ в данной ситуации не может быть основанием для перехода исключительного права на созданное по государственному контракту произведение непосредственно к государственному заказчику.

Еще одним из вопросов, находящихся на стыке гражданского и трудового права, является вопрос о принадлежности исключительного права на служебное произведение в случае прекращения работодателя как юридического лица. В соответствии со ст. 81 Трудового кодекса РФ, трудовой договор, может быть, расторгнут работодателем, в том числе, в случае ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем. При этом прекращение трудового договора не влечет за собой возвращения исключительного права на служебное произведение работнику. Порядок ликвидации юридического лица и удовлетворения требований кредиторов определяется в ст.ст. 63, 64 ГК РФ. Так, в соответствии с п.4 ст. 63 ГК РФ, выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной статьей 64 Гражданского кодекса, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов третьей и четвертой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса. Согласно ст. 64 ГК РФ, во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности. Таким

---

<sup>79</sup>Баттахов П.П. Там же.

образом, законодатель прямо предусматривает возможность удовлетворения требований работников в части, в том числе, выплаты вознаграждения за создание служебных произведений. Однако, ни в данной статье, ни в Четвертой части ГК РФ не регулируется прямо возможность возврата исключительного права на служебное произведение автору данного произведения.

Более того, в соответствии с п. 7 ст. 63 ГК РФ, даже оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица. По мнению П.П. Баттахова, однако, «в случае прекращения юридического лица – работодателя исключительные права на служебные результаты интеллектуальной деятельности, которые не имеют правообладателя (например, не перешли в результате обращения взыскания по обязательствам несостоятельного должника и т.п.), должны быть возвращены автору. Нормы п. 7 ст. 63 ГК РФ не должны распространяться на служебные результаты интеллектуальной деятельности.»<sup>80</sup>

Таким образом, признавая возможность обращения взыскания на исключительное право на служебное произведение, П.П. Баттахов презюмирует, что оставшиеся после распределения исключительные права на служебные произведения учредителям (участникам) юридического лица - работодателя не передаются и, более того, данные исключительные права должны быть возвращены автору. Вместе с тем, изложенная точка зрения, по сути, не подкреплена какими-либо аргументами и, следовательно, неясно, на каком основании п. 7 ст. 63 ГК РФ, в отличие от иных пунктов данной статьи, не действует в отношении исключительных прав и в силу каких норм действующего законодательства исключительное право на такое служебное

---

<sup>80</sup>Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству Российской Федерации: дисс....канд. юрид. наук. – Москва, 2010. - С. 101-102.

произведение должно перейти к его автору.

В данном контексте представляется уместным привести также норму п.2 ст. 1295 ГК РФ, в соответствии с которой в случае, 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 принадлежит автору. Поэтому в случае, если работодатель не успел начать использование произведения, и в течение указанного срока имела место его ликвидация – в силу очевидной невозможности в данной ситуации использования работодателем произведения – исключительное право действительно переходит к автору. Однако после начала использования произведения работодателем возврат исключительного права автору в силу ликвидации работодателя не отражен в действующем законодательстве. В связи с изложенным, представляется правильным прямо предусмотреть в ст. 1295 ГК РФ переход исключительного права на служебное произведение к работнику с момента его увольнения по основанию, предусмотренному пп. 1 ч.1 ст. 81 Трудового кодекса РФ.

Исходя из исследованной выше теоретико-правовой проблематики, можно сделать вывод о том, что указанные проблемы являются следствием необходимости применения к служебным произведениям правовых норм как гражданского, так и трудового права. Представляется, что, поскольку служебное произведение является категорией исключительно гражданского права, и его правовое регулирование также осуществляется с помощью норм Гражданского кодекса РФ, применение норм трудового права к служебным произведениям должно осуществляться лишь в той части и в той степени, в которой это необходимо с учетом употребления в ст. 1295 ГК РФ исследованных выше понятий трудового права и норм, непосредственно с ними связанных. Как отмечает И. Полозков, «в ТК РФ нет ни слова о служебном произведении. Это объясняется тем, что объектом регулирования ТК РФ

являются сами трудовые отношения между работником и работодателем, а не результат выполнения работником своих обязанностей...Когда работа над художественным продуктом, являющимся одновременно результатом интеллектуальной деятельности, завершена, как у работника, так и у работодателя в порядке подп. 5 п. 1 ст. 8 ГК РФ возникают гражданские права и обязанности. Поэтому представляется логичным отсутствие в ТК РФ понятия служебного произведения, так как статус его имеет другую правовую природу».<sup>81</sup>

Тем не менее, исследованные выше обстоятельства показывают важность правильного применения норм трудового права в тех случаях, когда это необходимо. На данный аспект, в частности, прямо указывается в п. 39.1. Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 года N 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», в соответствии с которым:

«Вопрос о том, является ли конкретное произведение служебным, решается исходя из положений законодательства, действовавшего на момент создания такого произведения.

В отличие от статьи 14 Закона об авторском праве, действовавшего до 01.01.2008, относившей к служебным произведениям, созданным в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя, в статье 1295 ГК РФ под служебным произведением понимается произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей.

Для определения того, является ли созданное работником после 31.12.2007 по конкретному заданию работодателя произведение служебным, необходимо исследовать вопрос о том, входило ли это задание в пределы трудовых обязанностей работника. Если такое задание работодателя в его трудовые обязанности не входило, то созданное произведение не может

---

<sup>81</sup>Полозков И. Служебный роман. ЭЖ-Юрист, 2008, N 45/ Справочно-правовая система Консультант Плюс.

рассматриваться как служебное - исключительное право на него принадлежит работнику, его использование работодателем возможно лишь на основании отдельного соглашения с работником и при условии выплаты ему вознаграждения».

Таким образом, в указанном выше пункте постановления судам прямо указывается на тот факт, что само понятие служебного произведения является более узким, чем в ранее действовавшем законодательстве. Исходя из этого следует вывод о значительном увеличении значимости норм трудового права при разрешении практических ситуаций, связанных со служебным произведением.

В контексте исследования вопроса о доказывании создания произведения в процессе выполнения трудовых обязанностей является достаточно показательным Постановление Федерального арбитражного суда Западно-сибирского округа от 12 мая 2011 г. по делу N А45-12290/2010. В ходе рассмотрения дела судом был исследован широкий круг доказательств, относящихся к созданию служебного произведения. Так, в процессе судебного разбирательства заявитель кассационной жалобы - ЗАО КГ «Экон-Профи» - предоставил суду ряд доказательств, подтверждающих наличие у него исключительных прав на произведения: «Как «отыграть» однодневки», «Громкое дело: «виртуальное» приобретение товара права на налоговый вычет не дает!», «Война за добросовестность: на чьей стороне суды» на том основании, что исключительное право на указанные произведения возникло у него в силу создания их работником П. в качестве служебного произведения. В качестве правового основания заявителем были приведены статьи 1251, 1252, 1301 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, арбитражный суд первой и апелляционной инстанций исходил из того, что заявителем не доказан факт обладания им исключительными правами на произведения и не представлено доказательств их создания работником заявителя П.

Кассационная инстанция, исходя из обоснования иска и доводов жалобы,



не нашла оснований для отмены судебных актов.

При исследовании материалов дела, суд исходил из следующего:

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 1295 Гражданского кодекса Российской Федерации авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору.

Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

В пункте 39.1. Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснено, что вопрос о том, является ли конкретное произведение служебным, решается исходя из положений законодательства, действовавшего на момент создания такого произведения.

Таким образом, основным вопросом, подлежащим разрешению в ходе рассмотрения дела, являлся вопрос о том, было ли произведение, созданное работником, создано им в процессе исполнения трудовых обязанностей и, следовательно, может ли данное произведение считаться служебным.

В целях разрешения данного вопроса суд исходил из следующих обстоятельств.

Для определения того, является ли созданное работником после 31 декабря 2007г. по конкретному заданию работодателя произведение служебным, необходимо исследовать вопрос о том, входило ли это задание в пределы трудовых обязанностей работника. Если такое задание работодателя в его трудовые обязанности не входило, то созданное произведение не может рассматриваться как служебное.

П. принят на работу в акционерное общество на основании трудового договора от 15.05.2007 на должность помощника юриста.

Дополнительным соглашением от 18.08.2008 трудовой договор от 15.05.2007 дополнен подпунктом «С» следующего содержания: «Работник обязуется соблюдать Положение об электронных рассылках ЗАО КГ «Экон-Профи», утвержденное приказом Генерального директора Работодателя N 17-П от 17.08.2008».

Пунктом 3.3 Положения об электронных рассылках ЗАО КГ «Экон-Профи» (далее по тексту Положение) установлено, что все разделы электронной рассылки являются авторскими, за исключением заимствованных разделов, о которых идет речь в пункте 3.5 Положения. Формирование авторских разделов электронной рассылки осуществляется Ответственным работником самостоятельно, путем создания собственных произведений. Они признаются служебными произведениями, и к ним применяются правила статьи 1295 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Абзацем 3 пункта 3.3 Положения предусмотрено, что в исключительных случаях по согласованию с Генеральным директором допускается использование в авторских разделах произведений, созданных не Ответственным работником, а другими штатными сотрудниками ЗАО КГ «Экон-Профи» в качестве служебных произведений. В этом случае в соответствующем выпуске электронной рассылки делается обязательная отметка об авторе публикуемого произведения.

Пунктом 4 приказа от 18.08.2008 N 18-РАС установлена примерная структура электронной рассылки:

- Главная тема рассылки - авторский раздел.
- «Война за добросовестность: на чьей стороне суды» - авторский раздел.
- «Знаете ли Вы, что....» - авторский раздел
- «Новости из «всемирной паутины»- заимствованный раздел.
- «Если Вы хотите знать больше...» - авторский раздел.

Ответственным за создание, ведение и информационное наполнение электронной рассылки назначен П. (пункт 6 приказа).

Таким образом, в трудовые обязанности П. входило создание

собственных произведений.

Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют доказательства, с достоверностью подтверждающие то обстоятельство, что спорные произведения созданы именно работником П. (как утверждает заявитель в заявлении, апелляционной и кассационной жалобах).

Положением предусмотрено право использовать в рассылках произведения, созданные другими сотрудниками.

В рассылках имеется ссылка на то, что рассылки подкреплены авторской позицией руководителя акционерного общества.

Исходя из этого, кассационная инстанция приходит к заключению о правильности вывода судов предыдущих инстанций об отсутствии доказательств создания произведений» именно работником П.<sup>82</sup>

Данный вывод подтверждается также в Определении Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 сентября 2011 г. N ВАС-10976/11.<sup>83</sup>

Аналогичные критерии были приняты во внимание судом при вынесении Постановления от 9 июня 2012 г. по делу N А40-81220/11-51-704. Так, судом было прямо указано, что, «обращаясь с иском в арбитражный суд, истец, ссылаясь на общую норму п. 2 ст. 1295 ГК РФ, должен доказать наличие у него оснований для возникновения субъективного права на конкретные служебные произведения. В отсутствие как таковых доказательств создания спорных проектов домов работниками истца в качестве служебных произведений положения п. 2 ст. 1295 ГК РФ автоматически применены быть не могут.

Кроме того, как указано выше, для подтверждения факта создания служебного произведения недостаточно проставления на произведении фамилии того или иного физического лица. Работодатель должен представить документы, регламентирующие трудовые (служебные) отношения с работником, документы, касающиеся регламентации создания и закрепления

---

<sup>82</sup> Постановление ФАС Западно-сибирского округа от 12 мая 2011 г. по делу № А45-12290/2010 / Справочно-правовая система КонсультантПлюс.

<sup>83</sup> Определение ВАС РФ от 1 сентября 2011 г. № ВАС-10976/11 / Справочно-правовая система КонсультантПлюс.

прав на служебные произведения».<sup>84</sup>

Таким образом, суды признают основным критерием при вынесении решения наличие доказательств создания служебного произведения в процессе выполнения работником трудовых обязанностей, прямо отраженных в трудовом договоре. Такими доказательствами могут быть, в частности, локальные нормативные акты, действующие в рамках организации, положения о структурных подразделениях организации, должностные инструкции работников, приказы по организации, письменные и устные поручения руководства.

Кроме того, исходя из исследованных выше судебных актов, крайне важным является доказывание самого факта создания произведения данным работником. В данном случае в качестве доказательств могут рассматриваться, в том числе, письменные доказательства (поручение о создании служебного произведения, документация, сопутствующая его созданию, служебная переписка, в том числе в электронной форме), а также показания свидетелей. Во всех случаях представляется необходимым заранее организовать процесс создания служебных произведений таким образом, чтобы создание данных произведений было зафиксировано на всех стадиях процесса такого создания. При организации же данного процесса в высшем образовательном учреждении, учитывая массовый характер создания служебных произведений в процессе функционирования таких учреждений, необходимо наиболее тщательно подходить к организации данного процесса.

С учетом рассмотрения особенностей, присущих служебным произведениям, правовая охрана таких произведений, созданных в процессе образовательной и научной деятельности в высшем учебном заведении, представляется достаточно сложной задачей.

В качестве одной из правовых проблем, возникающих в данной сфере, можно привести дискуссии относительно признания студенческих работ

---

<sup>84</sup> Постановление ФАС Московского округа от 9 июня 2012 г. по делу № А40-81220/11-51-704/ Справочно-правовая система КонсультантПлюс.

(курсовых, рефератов и пр.) одной из форм служебных произведений. По мнению некоторых преподавателей,<sup>85</sup> реферат является обязательной формой контроля знаний студента и представляет собой задание, которое педагог непосредственно поручает обучающемуся. Таким образом, по мнению сторонников данной точки зрения, курсовая работа, выполненная студентом в рамках освоения студентом учебного плана, может рассматриваться в качестве служебного произведения.

Однако, как справедливо отмечает В.С. Мельников, «студенческую работу нельзя считать служебным произведением, т.к. служебным признается произведение, созданное по трудовому договору или в порядке выполнения служебного задания, а студент не состоит с вузом в трудовых или служебных отношениях».<sup>86</sup>

В целях системного исследования особенностей правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, которые создаются в процессе образовательной деятельности, представляется необходимым, прежде всего, определить перечень таких результатов.

К таким результатам, по мнению А. Минбалеева, относятся литературные и научные произведения (учебники, пособия, монографии, научные отчеты, учебные и учебно-методические программы и комплексы, методики обучения, тексты практических и лабораторных работ, сборники учебных задач и упражнений и т.п.), фотографии, объекты изобразительного искусства (в т.ч. графики, схемы, чертежи), карты, а также программы для ЭВМ и базы данных. При этом в качестве особых результатов образовательной и научной деятельности вуза, по его мнению, выступают разрабатываемые электронные учебно-методические произведения – электронные учебники и справочники, электронные обучающие программы и тестирующие системы, дистанционные курсы, виртуальные лаборатории. Особенность данных объектов, по мнению А.

---

<sup>85</sup> См. например: Лимонад М.Ю. Учебный проект как архитектурное произведение [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.stroymusey.ru/learning/learnproject-1.php> (дата обращения: 07.08.2013 г.)

<sup>86</sup> «Плагат в вузе, или как студенту защитить свое авторское право?» Онлайн-интервью с доктором юридических наук, профессором Российской академии правосудия Владимиром Сергеевичем Мельниковым / Режим доступа: <http://www.consultant.ru/edu/interview/view/melnikov/> (дата обращения: 03.01.2013 г.)

Минбалеева, состоит в том, что по своей природе такие объекты являются сложными, поскольку включают несколько объектов интеллектуальной собственности.<sup>87</sup>

В контексте настоящего исследования необходимо проанализировать те виды служебных результатов интеллектуальной деятельности, возникающих в процессе научной и образовательной деятельности, которые относятся к объектам авторского права. Из перечисленных результатов к таким объектам, в частности, относятся:

- учебники, пособия, монографии;
- научные отчеты, учебные программы и комплексы;
- программы для ЭВМ (которые, в соответствии с п. 1 ст. 1259 ГК РФ, охраняются как литературные произведения);
- базы данных, которые являются одним из видов составных произведений (ст. 1260 ГК РФ);
- графические произведения, фотографии, объекты изобразительного искусства (в т.ч. графики, схемы, чертежи, презентации), а также любые текстовые, графические, аудиовизуальные и программные элементы, являющиеся частью интернет-сайта.

Что касается методик обучения и иных методов, применяемых в образовательном процессе, то, в соответствии с п. 5 той же статьи, данные объекты не охраняются авторским правом и, соответственно, не входят в предмет настоящего исследования.

Разумеется, в процессе образовательной деятельности могут возникать и иные результаты интеллектуальной деятельности, такие как изобретения, полезные модели, промышленные образцы, однако, их охрана осуществляется в соответствии с нормами патентного права и также находится за пределами целей исследования.

Одной из особенностей авторского права является принцип, в

---

<sup>87</sup> См.: Минбалеев А. В. Правовой режим секретов производства (ноу-хау) вуза // Проблемы применения и эффективности норм гражданского права в сфере образования: материалы научно-практического семинара (Южно-Уральский государственный университет, 20–21 сентября 2007 г.) / под ред. В. В. Кваниной. – Челябинск : НТЦ-НИИОГР, 2008. – С. 63 – 69.

соответствии с которым для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей. В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя (п. 4 ст.1259 ГК РФ), однако, их охрана осуществляется и при отсутствии такой регистрации. Поэтому, в отличие от подлежащих регистрации в федеральном органе по интеллектуальной собственности результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, доказывание принадлежности авторских прав на произведения представляется заведомо более сложной проблемой. Учитывая, что в процессе образовательной деятельности в вузе возникновение результатов интеллектуальной деятельности является одной из неотъемлемых частей данного процесса, представляется необходимым наличие систематизированной методики, в соответствии с которой выстраивается работа с такими результатами в вузе.

Ключевым элементом при разработке такой схемы является разработка системы критериев отнесения создаваемых произведений к служебным и последующего доказывания создания произведения в процессе выполнения трудовых обязанностей. Такими критериями в высшем учебном заведении могут являться:

- Прямое указание в типовой должностной инструкции работника либо в отдельном задании, оформленном в письменном виде (например, в виде приказа) обязанности по созданию служебного результата интеллектуальной деятельности.

- Отсутствие в трудовом договоре условия о сохранении исключительного права на созданные в процессе выполнения трудовых обязанностей результаты за автором. В данном случае необходимо учитывать диспозитивность нормы п. 2 ст. 1295 ГК РФ, что означает возможность установления в трудовом договоре принадлежности исключительного права на служебные произведения работнику. На практике имеет определенный смысл дублировать положение о принадлежности исключительного права

работодателю в договоре.

– Использование высшим учебным заведением служебного произведения либо передача исключительного права на него другому лицу либо сохранение произведения в тайне с сообщением об этом автору (в целях соблюдения абз.2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ).

– Выплата вознаграждения автору за создание служебного результата интеллектуальной деятельности. При этом необходимо прямое указание на тот факт, что выплаченное работнику вуза вознаграждение является авторским и выплачено за создание данного конкретного произведения.

– Предоставление результата автором высшему учебному заведению в распоряжение (при этом личные неимущественные права сохраняются за автором).

Соответствие методики работы с объектами интеллектуальной собственности вышеуказанным критериям (при условии практического соблюдения данной методики) представляется необходимым и достаточным условием для доказывания факта создания произведения в рамках трудовых обязанностей.

Кроме того, в процессе организации деятельности по созданию нормативной базы учреждения в части охраны авторских прав необходимо учитывать на практике не только аспекты, связанные с исключительным правом на служебные произведения, но и уделять особое внимание соблюдению личных (неимущественных) прав. Как справедливо отмечает М. Кульков, во многих случаях «необходимо либо в трудовом договоре, либо в отдельном авторском договоре с работником прописать условие о возможности не указывать его имя. В противном случае работник, заметив, что в рекламе с использованием, например, сделанной им фотографии отсутствует имя автора, вправе предъявить требование о размещении своего имени, выплате компенсации и возмещении морального вреда».<sup>88</sup> Представляется, что на

---

<sup>88</sup> Кульков М. Соблюдение прав на объекты интеллектуальной собственности в рекламе // Корпоративный юрист. 2006. N 1. По материалам СПС «Консультант Плюс».



соблюдении данного правила в высших образовательных учреждениях не всегда акцентируется внимание, т.к. в большинстве случаев оно не является актуальным (публикация научных работ, например, всегда осуществляется с указанием имени автора). Однако, в других случаях (создание интернет-сайтов, некоторых литературных произведений и т.п.) такое согласие может быть необходимым.

### Выводы по главе III

1) В странах общего права существует достаточно развитая система норм, регулирующих отношения по созданию и использованию служебных произведений, которая базируется на принципе презумпции принадлежности авторских прав работодателю. При этом в законодательстве США и Великобритании существуют специальные нормы, посвященные учебным произведениям. В свою очередь, в странах континентального права презюмируется сохранение авторских прав за автором и установлены лишь ограниченные гарантии для работодателя.

2) В действующем российском законодательстве отсутствуют специальные нормы, регулирующие создание и использование учебных произведений либо в принципе использующие данное понятие.

3) Следствием расширения по сравнению с действовавшим ранее законодательством понятия «исключительное право» является, в том числе, неопределенность применения норм о служебном произведении в части, касающейся определения факта использования работодателем произведения в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ, т.к. любое применение либо потребление данного произведения работодателем последний, в свою очередь, может интерпретировать как его использование, и работнику будет достаточно трудно доказать отсутствие факта такого использования, базирясь на существующих нормах ГК РФ.

4) Понятие служебного произведения в действующем российском законодательстве является более узким по сравнению с Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» и означает возможность создания служебного произведения только в рамках трудового договора.

5) Основным критерием при решении вопроса о признании произведения служебным является наличие доказательств создания служебного произведения в процессе выполнения работником трудовых обязанностей, прямо отраженных в трудовом договоре. Такими доказательствами могут быть, в частности,

локальные нормативные акты, действующие в рамках организации, положения о структурных подразделениях организации, должностные инструкции работников, приказы по организации, письменные и устные поручения руководства.

б) Одной из основных причин возникновения коллизий правовых норм, относящихся к служебным произведениям, является необходимость применения к отношениям, связанным с созданием служебных произведений и распоряжением исключительным правом на данные произведения, не только гражданско-правовых норм, но и норм трудового права. Это связано с тем, что такие понятия как «работник», «работодатель», «трудовые обязанности» являются терминами, разработанными теорией трудового права. При этом, несмотря на определенные общие черты, гражданское право и трудовое право имеют весьма существенные принципиальные различия, которые могут быть причиной фундаментальных противоречий при толковании и применении любых норм, находящихся «на стыке» данных отраслей права. Одно из главных таких отличий состоит в том, что, в отличие от гражданского права, трудовое право не основано на равенстве участников правоотношений.

7) Поскольку служебное произведение является категорией гражданского права, и его правовое регулирование осуществляется с помощью норм Гражданского кодекса РФ, применение норм трудового права к служебным произведениям должно осуществляться лишь в той части и в той степени, в которой это необходимо с учетом употребления в ст. 1295 ГК РФ исследованных выше понятий трудового права и норм, непосредственно с ними связанных.

8) В процессе создания нормативной базы высшего учебного учреждения в части охраны авторских прав необходимо учитывать на практике не только аспекты, связанные с исключительным (имущественным) правом на служебные произведения, но и уделять особое внимание соблюдению личных (неимущественных) прав, в том числе, в определенных случаях принимать меры к получению согласия работника на использование созданного им в

процессе выполнения трудовых обязанностей результата интеллектуальной деятельности без указания его имени.

## Заключение

В соответствии с целями и задачами диссертационного исследования и на основе полученных в ходе данного исследования результатов представляется возможным сформулировать следующие основные выводы:

1. Четвертая часть Гражданского кодекса РФ меняет порядок создания и использования произведений, созданных в порядке выполнения трудовых (служебных) обязанностей, в частности:

а) изменилось понятие «служебное произведение», однако представление об указанных произведениях изменилось только по форме, но не по существу;

б) ограничиваются права работодателя в отношении произведений, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей, в частности, в случае, если служебное произведение не используется работодателем в течение предусмотренного законодательством срока, исключительное право на него получает автор;

в) работодатель может использовать служебное произведение, даже если исключительное право принадлежит работнику, возможные способы и пределы использования произведения ограничены при этом целями служебного задания.

2. В целях решения проблем, связанных с созданием и использованием служебных произведений, целесообразно внести легальное определение и систему критериев работы, выполненной в пределах трудовых обязанностей, также необходимо обращать внимание на содержание трудовых договоров с работниками, в трудовые обязанности которых будет входить создание служебных произведений. Следует тщательно организовать работу по созданию служебных произведений, контролю за их использованием и учету нематериальных активов в организации: в письменном виде фиксировать начало работ по созданию служебного произведения, момент передачи служебного произведения в распоряжение работодателя, в соответствующих случаях отслеживать переход прав на произведение автору и конкретизировать положение о праве работников на вознаграждение.

3. В странах общего права существует развитая система норм, регулирующих отношения по созданию и использованию служебных произведений, которая базируется на принципе презумпции принадлежности авторских прав работодателю. В свою очередь, в странах континентального права презюмируется сохранение авторских прав за автором и установлены лишь ограниченные гарантии для работодателя.

4. В законодательстве ряда стран, включая США и Великобританию, существуют специальные нормы, посвященные учебным произведениям. При этом в действующем российском законодательстве отсутствуют специальные нормы, регулирующие создание и использование учебных произведений либо в принципе использующие данное понятие.

5. Ключевым элементом при разработке концепции охраны интеллектуальной собственности в процессе образовательной деятельности в вузе является разработка системы критериев отнесения создаваемых произведений к служебным и последующего доказывания создания произведения в процессе выполнения трудовых обязанностей. Такими критериями в высшем учебном заведении являются:

- прямое указание в типовой должностной инструкции работника либо в отдельном задании, оформленном в письменном виде (например, в виде приказа) обязанности по созданию служебного результата интеллектуальной деятельности;

- отсутствие в трудовом договоре условий о сохранении исключительного права на созданные в процессе выполнения трудовых обязанностей результаты творческой и интеллектуальной деятельности за автором. В данном случае необходимо учитывать диспозитивность нормы п. 2 ст. 1295 ГК РФ, и, соответственно, возможность установления в трудовом договоре принадлежности исключительного права на служебные произведения работнику.

- использование высшим образовательным учреждением служебного произведения либо передача исключительного права на него другому лицу

либо сохранение произведения в тайне с оповещением об этом автора (в целях соблюдения абз.2 п. 2 ст. 1295 ГК РФ);

– выплата вознаграждения автору за создание служебного результата интеллектуальной деятельности. При этом необходимо прямое указание на тот факт, что выплаченное работнику вуза вознаграждение является авторским и выплачено за создание данного конкретного произведения;

– предоставление результата работы автором высшему образовательному учреждению в распоряжение (при этом личные неимущественные права сохраняются за автором).

## Список использованных источников

### *1. Действующие нормативные правовые акты и материалы судебной практики.*

1. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (9 сентября 1886 г.) в ред. 1971 г. (Бюллетень международных договоров. 2003. N 9).
2. Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.) в ред. от 24 июля 1971 г. Официальный русский перевод текста Конвенции (в ред. 1952 г.) опубликован в СП СССР. 1973. N 24. Ст. 139.
3. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 1967 г.) // Ведомости Верховного Совета СССР. 1968 г., № 40.
4. Мадридское соглашение о международной регистрации знаков (Мадрид, 14 апреля 1891 г.) в ред. от 28 сентября 1979 г. (Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. М., 1978. С. 140 - 152).
5. Парижская конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.) в ред. от 14 июля 1967 г. // Ведомости Верховного Совета СССР, 1968 г., № 40.
6. Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 26 октября 1961 г.) Бюллетень международных договоров. 2005. N 7. С. 11 - 20.
7. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС) принято 15 апреля 1994 г. в качестве приложения к Марракешскому соглашению о создании Всемирной торговой организации // «Всемирная торговая организация: документы и комментарии». – М., 2001.
8. Ниццкое Соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации товарных знаков от 15 июня 1957 г. // Сборник действующих



- договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами. – М., 1989 г., вып. XLIII – с. 91.
9. Договор ВОИС по авторскому праву. Принят Дипломатической конференцией 20 декабря 1996 г. (Женева, 20.12.1996 г).
  10. Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам. Принят Дипломатической конференцией 20 декабря 1996 г. (Женева, 20.12.1996).
  11. Директива ЕС «О гармонизации некоторых аспектов авторского права и смежных прав в информационном обществе» от 22. 05. 2001 г. № 2001/29/ЕС.
  12. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) // «Российская газета» от 25 декабря 1993г. № 237.
  13. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 06.04.2011) / Собрание законодательства РФ. — 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
  14. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (в ред. Федерального закона от 6 декабря 2007 г. N 334-ФЗ) / Собрание законодательства РФ. —10.12.2007, № 50, Ст. 6247.
  15. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 30.06.2008)/ Собрание законодательства РФ. — 03.12.2001, N 49, ст. 4552.
  16. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ / Собрание законодательства РФ. — 25.12.2006. —№ 52 (часть I). —Ст. 5496.
  17. Федеральный закон от 18.12.2006 N 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 24.07.2007 N 202-ФЗ (Собрание законодательства РФ. 2006. N 52 (ч. I). Ст. 5497; 2007. N 31. Ст. 3999).
  18. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 г. №95-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 2002, № 30, ст. 3012.

19. Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 25.11.2013)//  
Собрание законодательства РФ, 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 3.
20. Приказ Минздравсоцразвития РФ от 11.01.2011 N 1н «Об утверждении  
Единого квалификационного справочника должностей руководителей,  
специалистов и служащих, раздел "Квалификационные характеристики  
должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и  
дополнительного профессионального образования» (Зарегистрировано в  
Минюсте РФ 23.03.2011 N 20237) // «Российская газета», N 101, 13.05.2011.
21. Письмо Минобрнауки РФ от 09.02.2011 № АП-105/07 «Об обеспечении  
свободного доступа к фондам библиотек» / Справочно-правовая система  
КонсультантПлюс.
22. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума ВАС РФ N  
29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в  
действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» //  
«Бюллетень Верховного Суда РФ», N 6, июнь, 2009.
23. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 N 15 «О  
вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с  
применением законодательства об авторском праве и смежных правах» //  
«Бюллетень Верховного Суда РФ», N 8, август, 2006.
24. Постановление ФАС Московского округа от 9 июня 2012 г. по делу №  
А40-81220/11-51-704/ Справочно-правовая система КонсультантПлюс
25. Постановление ФАС Западно-сибирского округа от 12 мая 2011 г. по делу  
№ А45-12290/2010/ Справочно-правовая система КонсультантПлюс
26. Определение ВАС РФ от 1 сентября 2011 г. № ВАС-10976/11/ Справочно-  
правовая система КонсультантПлюс.

## ***2. Утратившие силу нормативные правовые акты.***

27. Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993г. № 5351-1 // Собрание законодательства РФ, 1995, № 30. Ст. 2866. Утратил силу с 01.01.2008.
28. Закон РФ от 23.09.1992 N 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 24.12.2002 N 176-ФЗ (Ведомости РФ. 1992. N 42. Ст. 2322). Утратил силу с 01.01.2008.
29. Закон РФ от 23.09.1992 N 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» с последними изменениями, внесенными Федеральным законом от 02.02.2006 N 19-ФЗ (Ведомости РФ. 1992. N 42. Ст. 2325). Утратил силу с 01.01.2008.
30. Концепция национальной безопасности Российской Федерации, утв. Указом Президента РФ от 10 января 2000 г. № 24 «О Концепции национальной безопасности Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 2000, № 2, ст. 170. Утратил силу с 12.05.2009.

## ***3. Монографии, публикации.***

31. Educational Multimedia Fair Use Guidelines Development Committee, Fair Use Guidelines for Educational Multimedia, Washington D.C., 17 July 1996, § 1.2.
32. Hugenholtz P.B. Code as Code, Or the End of Intellectual Property As We Know It//Maastricht Journal of European and Comparative Law, Vol.6 (1999) №3.
33. Silent music dispute resolved [Электронный ресурс] // Режим доступа:<http://news.bbc.co.uk/2/hi/2276621.stm> (дата обращения: 29.03.2013 г.)
34. Stewart S.M. and Sandison H., International Copyright and Neighbouring Rights, 2sd ed., London, Butterworths, 1989.
35. Tunis Model Law on Copyright for Developing Countries. Geneva,WIPO, No. 812 (E), 1976. - P.14.
36. Абрамова Е. Н., Аверченко Н. Н., Байгушева Ю. В. Гражданское право: учебник: в 3-х томах. Том 3. Часть 1., 2010 [Электронный ресурс]/ Режим

доступа: <http://all-books.biz/pravo-grajdanskoe/obyektyi-avtorskogo-prava.html>  
(дата обращения: 03.11.2012 г.)

37. Авалян Р.М., Подольный А.В. Договоры об интеллектуальной собственности (с учетом всех изменений 2008 года). М.: Бератор-Паблишинг, 2008. – 384 с.
38. Алехина Л.А. Эволюция авторского права. «История государства и права», 2007, № 6.
39. Барышев С.А. Авторский договор в гражданском праве России и зарубежных стран – Казань: Образцовая типография, 2004. -218 с.
40. Барышев С.А. Авторский договор в гражданском праве России, Франции и Швейцарии: сравнительно-правовой анализ: Дисс. ...канд. юрид. наук. Казань, 2002. – 212 с.
41. Баскаков Е. Я. Особенности рассмотрения и разрешения авторских споров : Дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.15 : Москва, 2004 – 166 с.
42. Баттахов П.П. Право работника на вознаграждение за использование служебного результата интеллектуальной деятельности как разновидность интеллектуальных прав в соответствии с частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации // Юриспруденция. - М.: Изд-во РГГУ, 2009, № 4 (16).
43. Баттахов П. П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству Российской Федерации: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.03 / Баттахов Петр Петрович; [Место защиты: Рос. гос. гуманитар. ун-т (РГГУ)].- Москва, 2010. – 174 с.
44. Бахтина Е. Создание и использование служебных произведений после введения в действие 4 части ГК РФ // Право интеллектуальной собственности. 2008. № 1.
45. Беликова К. Реализация и защита авторских прав в информационном обществе. Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, 2011 г., № 1.

46. Белов В.А. К вопросу о соотношении понятий обязательства и договора. «Вестник гражданского права», 2007, №4.
47. Монахов В. Н. Право в жизни библиотек: вчера, сегодня, завтра. / Департамент культуры и искусства Ханты-Манс. авт. окр. – Югры, Учреждение Ханты-Манс. авт. окр. – Югры «Гос. б-ка Югры», Науч.- метод. отд. ; [сост. С. Г. Полякова, Н. Е. Швыркова]. – Ханты-Мансийск : ИРО ГБЮ, 2010. С. 9-34
48. Близнец И.А. «Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав». «Закон», 2007, № 10 / Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
49. Близнец И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права: Учеб./ под ред. И.А. Близнеца. – М.: Проспект, 2010. – 416 с.
50. Богуславский М.М. Вопросы авторского права в международных отношениях. Международная охрана произведений литературы и науки. М.: Наука, 1973. – 336 с.
51. Богуславский М.М. Международное частное право: учебник. – 5-е изд., перераб. и доп., с изм. – М.: Юристъ, 2006. – 604 стр.
52. Брагинский М.И. Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. Кн. 1 / Брагинский М.И., Витрянский В.В.. - 2-е изд. - М.: Статут, 2003. – 848 с.
53. Брючко Т.А. Соглашение и договор: проблемы соотношения понятий и конструкций. Гражданское право, 2008 г., № 4.
54. Васильева М. Особенности правового регулирования создания и использования служебного произведения // Экономика и жизнь. Выпуск 7. Апрель 2001. С. 121.
55. Габоян Е.П. О личных неимущественных правах на служебные объекты авторского и патентного права. «Право и политика», 2010, N 10. По материалам СПС «Консультант Плюс».
56. Гаврилов Э. П. Комментарий к постановлению Пленума Верховного суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. «О вопросах применения законодательства об авторском праве и смежных правах» // Хозяйство и право №9, 2006.

57. Гаврилов Э. П. Права на служебные результаты интеллектуальной деятельности и секреты производства. // Хозяйство и право. 2007. № 10. – С. 105. – 118.
58. Гаврилов Э.П. «Общие положения права интеллектуальной собственности: краткий комментарий к главе 69 ГК РФ. «Хозяйство и право», 2007, №9 / Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
59. Гаврилов Э.П. Авторское право и другие исключительные права в проекте третьей части ГК РФ // Российская юстиция. 1997. № 4. С. 45-46.
60. Гаврилов Э.П. Авторское право и смежные права // Юридический консультант. 1997. № 12. С. 5-19.
61. Гаврилов Э.П. Авторское право России на современном этапе // Бюллетень по авторскому праву. 1995. № 2. С. 42-53.
62. Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар. - М.: Юридическая литература, 1988. - 176 с.
63. Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. – 4-е изд., перераб. и доп./Э.П.Гаврилов – М.: Издательство «Экзамен», 2005.
64. Гаврилов Э.П. Наследование интеллектуальных прав. Патенты и лицензии, 2008, №4.
65. Гаврилов Э.П. Рецензия на монографию А.К. Юрченко «Издательский договор»././ Правоведение, 1989, № 4.
66. Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. М.: Наука, 1984. - 222 с.
67. Гражданское право: учебник : в 3 т. / под ред. А. П. Сергеева. – М. : Проспект : ТК Велби. – Т. 1. - 6-е изд., перераб. и доп. – М. : Проспект : ТК Велби, 2009. – 773 с.
68. Гражданское и торговое право зарубежных государств: Учебник. Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. – 4-е изд. В 2-х т. – Т.2. – М.: Международные отношения, 2005. – 640 с.

69. Гражданское право: В 4 т. Том 1: Общая часть / Отв. ред. Е. А. Суханов, 3-е издание (МГУ, Серия "Классический университетский учебник"). Издательство: Волтерс Клувер, 2010 г. – 720 с.
70. Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т.3. – 4-е изд., перераб. и доп. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. – 784 с.
71. Гришаев С.П. Основные положения авторского права США. Дисс. ... канд. юрид. наук – М., 1984. – 118 с.
72. Гришаев С.П. Программы для ЭВМ по новому законодательству РФ / Справочно-правовая система «КонсультантПлюс», 2007 г.
73. Гурский Р. А. Диссертация. Служебное произведение в российском авторском праве.- Самара, 2007. – 207 с.
74. Гурский Руслан Александрович. Служебное произведение в российском авторском праве : Автореф. дисс. ... канд. юр.наук : 12.00.03 / Гурский Руслан Александрович; [Место защиты: Казан. гос. ун-т им. В.И. Ульянова-Ленина]. - Самара, 2007. - собственности [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.dslib.net/civil-pravo/sluzhebnoe-proizvedenie-v-rossijskom-avtorskom-prave.html> (дата обращения: 13.01.2011 г.)
75. Добрякова Н.И. Правовое обеспечение охраны и использования учебных произведений: сравнительно-правовой анализ: дисс... канд юрид. наук – Москва, 2008. - 173 с.
76. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей/Исслед. центр частного права. – М.: Изд-во «Статут», 2005. - 416 стр.
77. Евстафьева И.В. Проблемные вопросы перехода исключительного авторского права на служебные произведения «Право и политика», 2011, № 11. / Справочно-правовая система КонсультантПлюс
78. Ельникова Е.В. Право интеллектуальной собственности. Учебный курс Центр дистанционных технологий МИЭМП, 2010 [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.e->

- college.ru/xbooks/xbook184/book/index/index.html?go=part-005\*page.htm (дата обращения 01.10.2011 г.)
79. Еременко В.И. Об имущественных правах на произведения науки, литературы и искусства / Адвокат, 2010, № 9
80. Еременко В.И. Развитие института служебных произведений в России / Законодательство и экономика , 2013, № 1 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
81. Гражданское право : Учебник для вузов / И. А. Зенин. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Высшее образование : Бакалавр, 2009. – 616 с.
82. Зенин И.А. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части четвертой /И. А. Зенин. -Науч.-практ. изд. -М. :Юрайт,2008. – 628 с.
83. Зырянов Н.. Системы депонирования и регистрации произведения как инструмент защиты авторских прав в Интернете. Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2004. - №2.
84. Иванова Е.А., Антонова Ю.В. О проблеме распоряжения служебным произведением. Июнь 2012 г. [Электронный ресурс] Режим доступа: [http://journal-nio.com/index.php?option=com\\_content&view=article&id=1248&Itemid=107](http://journal-nio.com/index.php?option=com_content&view=article&id=1248&Itemid=107)
85. Интеллектуальная собственность/Под общ. ред. д.ю.н., проф. Н.М. Коршунова. – М.: Норма, 2006. – 400 с.
86. История авторского права [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://reyfman.wordpress.com/2008/11/21/история-авторского-права> (дата обращения: 03.08.2013 г.)
87. Казанцев М.Ф. Договорное регулирование. Цивилистическая концепция. Екатеринбург: УрО РАН, 2005. – 452 с.
88. Калабеков Ш.В. Договор как универсальная правовая конструкция: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2004. – 32 с.



89. Калятин В. Интернет-сайт как объект исключительных прав. Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2004, №1.
90. Каминский В.В. Передача авторских прав по договору. Дисс.... канд. юрид. наук, М.: 2006. – 187 с.
91. Кашанин А.В. Обеспечение личного неимущественного интереса автора произведения в Великобритании и США. // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2010. № 2.
92. Китайский В.Е. Товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров. Учебник. – М.: Книжный мир, 2007. – 166 с.
93. Клык Н. Л. Охрана интересов сторон по авторскому договору. Красноярск, 1987. – 184 с.
94. Клюев М. А. Служебное произведение // Университетское управление: практика и анализ. 2002. № 1.
95. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть четвертая/ Э. П. Гаврилов, О. А. Городов, С. П. Гришаев. – М: Проспект, 2009 г. – 800с.
96. Косовец А.А. Правовое регулирование электронного документооборота // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 1997. № 4. С. 46-60.
97. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный) (под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Г. Светланова). Издательство «Юрайт», 2004 / Справочно-правовая система КонсультантПлюс
98. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (поглавный). Под ред. А.Л. Маковского. Статут, 2008 / Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
99. Комментарий к четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). Правовое регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности. С постатейными материалами и

- практическими разъяснениями. (Под редакцией И.А.Близнеца, д.ю.н.; А.Ю. Ларина, к.ю.н.) – М.: Книжный мир, 2008. – 576 с.
100. Копылов В.А. Информационное право: – 2-е изд., перераб. и доп. – М.:Юристъ, 2002. – 512 с.
101. Коршунов Н.М. Интеллектуальная собственность (исключительные права): Учебное пособие. – М.: Эксмо, 2006. – 576с.
102. Кузнецов М.Н. Охрана авторских прав в международном частном праве. М.: Издательство Университета дружбы народов, 1986. – 177 с.
103. Кульков М. Соблюдение прав на объекты интеллектуальной собственности в рекламе // Корпоративный юрист. 2006. № 1. По материалам СПС «Консультант Плюс».
104. Лапин Н. Правовое регулирование договоров уступки авторских прав в Великобритании и Нидерландах. Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2011, №4.
105. Леонтьев К. Б. Проблемы реализации авторских и смежных прав в условиях технологического развития. Коллективное управление авторскими и смежными правами в Интернете. Текст доклада на Конференции «Интеллектуальная собственность в Интернете» [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.hr-portal.ru/node/23369> (дата обращения: 06.12.2012 г.)
106. Леонтьев К. Б. Учет положений интернет-договоров Всемирной организации интеллектуальной собственности при совершенствовании российского законодательства об авторском праве и смежных правах[Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://copyright.ru> (дата обращения: 03.12.2012 г.)
107. Лессиг Л. «Свободная культура» / пер. с англ. – М.: Прагматика культуры, 2007. – 272 с.
108. Лимонад М.Ю. Учебный проект как архитектурное произведение [Электронный ресурс] /Режим доступа: <http://www.stroymusey.ru/learning/learnproject-1.php> (дата обращения: 07.08.2013 г.)

109. Липчик Д. Авторское право и смежные права. М.: Научно-исследовательский центр «Ладомир», Издательство ЮНЕСКО, 2002. – 788 с.
110. Лукашенко М.А. Высшее учебное заведение на рынке образовательных услуг: актуальные проблемы управления. М., 2003. – 358 с.
111. Лукьянов А.А. Правовое регулирование отношений, связанных с распоряжением исключительным правом на произведение. Дисс. ... канд.юрид.наук. – Москва, 2011. – 168 с.
112. Лукьянов А.А. Что понимать под использованием произведения? Патенты и лицензии, 2011, № 12.
113. Макагонова Н.В. Авторское право. М.: Юридическая литература, 1999. – 159 с.
114. Маковский А.Л. О кодификации законодательства об интеллектуальной собственности // Закон. 2006. № 7
115. Мандрюков А. В. Правовое регулирование создания служебных произведений 21.04.2011 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.audar-urist.ru/articles/48/sozdaniya-sluzhebnyh-proizvedenij> (дата обращения: 26.07. 2012 г.)
116. Мамулян А. С., Кашкин С. Ю. Англо-русский полный юридический словарь. : 35 тысяч слов и устойчивых словосочетаний / Сост. . Первое издание. -- М.: Рэббит 1993 г. – 400 с.
117. Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав (издание второе, переработанное и дополненное). – М.: Русский Двор, 2000. – 240 с.
118. Международное частное право: учебник/ Л. П. Ануфриева, К. А. Бекашев, Г. К. Дмитриева и др. отв. ред. Г. К. Дмитриева. – 2-е изд., перераб. и доп.: М.: ТК Велби, издательство Проспект, 2004. — 688 с.
119. Менн А. Интервью газете «Ведомости» от 20.09.2006. [Электронный ресурс] / Режим доступа: [http://abarus.ru/news?record\\_id=6061](http://abarus.ru/news?record_id=6061) (дата обращения: 29.03.2012 г.)
120. Проблемы применения и эффективности норм гражданского права в сфере образования / Материалы научно-практического семинара (Южно-

- Уральский государственный университет, 20–21 сентября 2007 г.) / Под ред. В. В. Кваниной. Челябинск: НТЦ-НИИОГР, 2008. – 108 с.
121. Минбалеев А. В. Правовой режим секретов производства (ноу-хау) вуза // Проблемы применения и эффективности норм гражданского права в сфере образования: материалы научно-практического семинара (Южно-Уральский государственный университет, 20–21 сентября 2007 г.) / под ред. В. В. Кваниной. – Челябинск: НТЦ-НИИОГР, 2008. – 108 с.
122. Минков А.М. Международная охрана интеллектуальной собственности. – СПб: Питер, 2001. — 720 с.
123. Мирзоян С.М. Охрана авторских прав в России и США: Сравнительно-правовой анализ: автореферат дисс. ... канд. юрид. наук: М, 2004. — 223 с.
124. Мирошникова М.А. Сингулярное правопреемство в авторских правах: дисс. ... канд. юрид. наук: Санкт-Петербург, 2003. — 264 с.
125. Мозолин В.П. Современная доктрина и гражданское законодательство. М.: Юстицинформ, 2008 — 77 с.
126. Мозолина О.В. Вопросы международно-правового регулирования Интернета // Московский журнал международного права. № 4, 2004.
127. Моргунова Е.А., Погуляев В.В., Корчагина Н.П. Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации: Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) (под общ. ред. Е.А. Моргуновой). – «Юстицинформ», 2010 г. — 656 с.
128. Моргунова Е.Л. Обзор источников авторского права и смежных прав. По материалам [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.fips.ru/avp/lib.htm> (дата обращения: 12.01.2012 г.)
129. Морозова Л.А. Теория государства и права. – М.: «Юрист», 2002. — 414 с.
130. Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: Юрист, 2000. - 400 с.

131. Наумов В. Образование в сети: общественная польза и исключительные права. Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права, № 2, 2004.
132. Наумов В. Проблемы реализации авторских прав в сети «Интернет» // Мир медиа XXI / Национальный институт прессы. -1999. -№1
133. Объективная и материальная формы произведения, материальный носитель [Электронный ресурс] / Юридический клуб Режим доступа: <http://forum.yurclub.ru/index.php?app=blog&blogid=119264&showentry=5999> (дата обращения: 12.12.2012 г.)
134. Осипов М.Ю. Дизайнерское решение как самостоятельный объект права интеллектуальной собственности 13.11.2012 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=1330> (дата обращения: 16.09.2013 г.)
135. Отрохова Е.Ф. «Люди мысли и добра (к вопросу о правовом положении авторов и издателей в России в XIX веке). «История государства и права», 2007, №6.
136. Охонько Е. Некоторые аспекты авторского права на служебные произведения // Интеллектуальная собственность, Авторское право и смежные права. 2001. № 5.
137. Павлова Е. А. ГК РФ: Авторские права на служебные произведения и произведения, созданные на средства других лиц // Патенты и лицензии, авторское право. 2007. № 7.
138. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. В 3 т. / Под ред. В.А. Томсинова. М.: Зерцало, 2003. Т. 3. – 768 с.
139. Подшибихин Л.И., Леонтьев К.Б., Бузова Н.В. Европейский опыт совершенствования законодательства об авторском праве в эпоху становления «информационного общества» [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://copyright.ru> (дата обращения: 23.02.2012 г.)
140. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М.: Статут, 1998. – 353 с.

141. Полдников Д.Ю. Понятие гражданско-правового договора (современная доктрина и ее исторические истоки) // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право, 2006, № 4.
142. Полозков И. Служебный роман. ЭЖ-Юрист", 2008, № 45 / Справочно-правовая система КонсультантПлюс
143. Право интеллектуальной собственности в США. Документы, комментарии специалистов, справочные материалы. Составитель Э. Джонсон. М.: «Изд-во «Либерейя», 2002. – 144 с.
144. Рахматуллина Р.И. Авторский договор с участием иностранных лиц: Дисс....канд. юрид. наук: М, 2003 г. – 156 с.
145. Рахматулина Р.Ш. Договор в авторском праве с участием иностранных лиц. М.: ЮРКОМПАНИ, 2011. 178 с.
146. Родина Н.В. Авторское право на служебные произведения Текст. / Н.В. Родина//Кадровая служба и управление персоналом предприятия. 2006. -№ 3
147. Свит Ю.П. Договор авторского заказа // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 5.
148. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. — 752 с.
149. Серго А. Г. Интернет и право – М.: Бестселлер, 2003. – 272 с.
150. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. – М.: Издательство АН СССР, 1956. – 282 с.
151. Сидорина Н. Авторское право в системе российского и немецкого права. Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. –2011, №4.
152. Синельникова В.Н. Служебные результаты интеллектуальной деятельности как объекты гражданского оборота. «Предпринимательское право». Приложение "Бизнес и право в России и за рубежом", 2012, N 4. По материалам СПС «Консультант Плюс».

153. Скиба В. И. Гражданско-правовые вопросы совершенствования законодательства об авторском праве и о средствах индивидуализации субъектов в аспекте глобальной сети Интернет. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук: Москва, 2002. – с. 104
154. Соколова Г. Что часть IV ГК РФ нам приготовила или правовое регулирование создания служебного произведения. // Кадровая служба. 2008. № 8.
155. Судариков С.А. Авторское право. – М.: Проспект, 2009. – 400 с.
156. Талимончик В.П. Международно-правовое регулирование отношений информационного обмена в Интернет. Дисс. ... канд. юрид. наук. - СПб., 1999. – 430 с.
157. Телюкина М.В. Обращение взыскания на исключительные права. Законы России: опыт, анализ, практика, 2007, № 7.
158. Терлецкий В. В. Охрана авторских и смежных прав при использовании охраняемых объектов в цифровых сетях и продуктах мультимедиа: диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.03. - Москва, 2003. – 159 с.
159. Тихомиров Ю.А. Публичное право. М.: Издательство БЕК, 1995. – 496 с.
160. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия. Издание 5-е, дополненное и переработанное /Под ред. М. Ю. Тихомирова. – М.: 2001. – 927 с.
161. Трахтенгерц Л.А. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ части четвертой (постат.) / Отв. ред. Л.А. Трахтенгерц. - М.: ИНФРА-М, КОНТРАКТ, 2009. - 812 с.
162. Тулубьева И. Некоторые итоги 2006-го...и заодно 2007-го. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.2m-online.ru/analytics/detail.php?ID=1054> (дата обращения: 02.01.2013 г.)
163. Угринович А. «Принятие четвертой части Гражданского кодекса РФ защитит правообладателей». Источник: РИА «Новости». Новости российской экономики [Электронный ресурс] / Режим доступа:

- [http://www.rbsys.ru/print.php?page=809&option=news\\_law](http://www.rbsys.ru/print.php?page=809&option=news_law) (дата обращения: 19.10.2012 г.)
164. Федотов М.А. Интернет-пресс-конференция «Авторское право и бизнес» 29.08.2006 [Электронный ресурс] / Режим доступа: [http://www.replicator.ru/context\\_news.php?a\\_ID\\_CONTEXT=1176&a\\_ID\\_MENU=1&ID\\_SITE=1](http://www.replicator.ru/context_news.php?a_ID_CONTEXT=1176&a_ID_MENU=1&ID_SITE=1) (дата обращения: 15.11.2012 г.)
165. Фоков А.П. О единой судебной практике по делам, вытекающим из применения части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации // Российский судья. 2009. № 6.
166. Фридман В.Э. Охрана частей и структурных элементов произведения как объектов авторского права в России и США: Дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.03: Москва, 2005 – 142 с.
167. Хромова А.Л. Изменения в законодательстве Российской Федерации об авторском праве и смежных правах, связанные с подготовкой к вступлению в ВТО. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://copyright.ru> (дата обращения: 09.09.2012 г.)
168. Чиканова Л.А. Применение трудового законодательства к служебным отношениям на государственной гражданской службе: Теория и практика: Дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.05. - Москва, 2005. – 312 с.
169. Чепурной А.Г., Кибакин М.В. Правовая защита объектов интеллектуальной собственности [Электронный ресурс] Режим доступа: [http://www.vzfei.ru/zip-docs/platforms/pr/d12\\_6.doc](http://www.vzfei.ru/zip-docs/platforms/pr/d12_6.doc) (дата обращения: 03.08.2013 г.).
170. Чернышева С.А. Авторский договор в гражданском праве России. – М.: Гардарики, 1996. – 344 с.
171. Чудеса от Бая и Доула / Эксперт №48 22.12.2004 г. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.courier-edu.ru/cour0501/2200.htm> (дата обращения: 30.10.2011 г.).



172. Чупрунов И.С. Договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор как формы распоряжения исключительным правом. Вестник гражданского права, 2008, №1.
173. Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. Казань: Типография императорского университета, 1891. - 313 с.
174. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М. Спарк. 1995 (по изд. 1907 г.). – 642 с.
175. Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права / По изданию 1914 года / Вступительная статья Е.А. Суханова. - М.: Фирма «СПАРК», 1994. – 336 с.
176. Яковлев В.Ф., Суханов Е.А. Кодификация законодательства об интеллектуальной собственности // ЭЖ-Юрист. 2010. № 19.