

**В диссертационной совет
Д. 401.001.02 при ФБГОУ ВО
«Российская государственная академия
интеллектуальной собственности» (РГАИС)**

ОТЗЫВ

официального оппонента на диссертацию Будника Руслана Александровича «Цивилистическая концепция инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений», представленную на соискание ученой степени доктора юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Тема диссертации Р.А. Будника не вызывает сомнений в её актуальности. Акт кодификации законодательства об интеллектуальной собственности в виде вступившей в силу четвертой части Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), к сожалению, не позволил решить всех актуальных правовых проблем регулирования отношений, связанных с охраняемыми результатами интеллектуальной деятельности, как на теоретическом, так и на правоприменительном уровне. В полной мере это относится и к общественным отношениям по охране и использованию произведений литературы, науки и искусства, регулируемых авторским правом. Во многом сложившееся положение дел обусловлено интенсивным развитием новых возможностей для реализации творческого потенциала и использования результатов интеллектуальной деятельности граждан на современном – технологическом этапе развития общества.

В дополнение к устоявшимся моделям правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности в мире выдвигаются новые концептуально-теоретические разработки, к числу которых можно отнести систему публичных лицензий и концепцию общественного достояния. Среди отечественных правовых разработок в области авторского права можно выделить концепцию глобальной лицензии. Цель данных авторско-правовых новелл можно определить как достижение баланса между императивно-запретительными и диспозитивно-дозволительными средствами механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений на текущем уровне развития социума.

В свете вышесказанного представленная к защите диссертационная работа является актуальной, поскольку она подводит теоретико-правовую основу под регуляторные новеллы авторско-правовых отношений, а также предлагает механизм их практического применения. Актуальность работы

также состоит в том, что теоретическое оформление и применение на практике предложенной концепции будет способствовать преодолению диалектического противостояния теорий оригинального гения и общего блага, которые во многом определяют цели и задачи института авторского права в современном обществе. (с. 7).

Цель работы Р.А. Будника определена следующим образом: разработка цивилистической концепции инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений. По своему масштабу поставленная цель соответствует уровню диссертационного исследования на соискание ученой степени доктора юридических наук. Достижение цели осуществлено через решение ряда взаимосвязанных задач, логично сформулированных диссертантом.

Для решения поставленных задач использовался обширный круг источников (с. 324-341) в который вошли акты международного права и нормативно-правовые акты Российской Федерации (с. 324-327); научная литература по теме исследования на русском и английском языках (с. 327-334); научные статьи отечественных и зарубежных авторов по теме исследования (с. 334-337); диссертации и авторефераты диссертационных работ (с. 337-338); релевантные электронные ресурсы (с. 338-341).

Творческий анализ источников, выполненный лично диссертантом, позволил ему получить результаты, обладающие необходимой научной новизной, достоверностью, теоретической практической значимостью. Объективно оценивая степень научной разработанности темы своего исследования, диссертант справедливо отмечает отсутствие в современной цивилистике «научно-правовых исследований, выполненных с целью модернизации системы интеллектуальных прав в информационном обществе на основе интегрального подхода, объединяющего знания классических теорий права, правовые новеллы и смежные с юриспруденцией научные дисциплины» (с. 10).

Научная новизна исследования заключается в теоретической разработке оригинальной цивилистической концепции инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений. Научная новизна исследования также состоит в разработке и внесении предложений по формированию корпуса инклюзивных правовых норм, инклюзивных юридических средств и инклюзивного метода гражданско-правового регулирования в ГК РФ для практического использования с целью согласования интересов авторов и общества в условиях компьютерно-информационного технологического уклада (с. 11). Научная новизна исследования определяется положениями, вынесенными диссертантом на защиту.

Структура работы логична и соответствует поставленным в ней целям и задачам. Диссертация включает в себя Введение (с. 4-27), четыре главы (с. 28-320), Заключение (321-323), Список использованной литературы и нормативно правовых актов (324-341) и Приложений (342-343).

Первая глава исследования (с. 28-88) посвящена анализу характера действующего механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений и его эффективности в современных условиях, исследуется принцип охраны произведений на основе формы, взаимное влияние категорий форма и содержание произведения, а также социально-экономические и информационные свойства объектов авторских прав. Заслуживает внимания вывод автора о том, что действующий механизм правового регулирования авторских отношений носит выраженный императивно-запретительный характер. При этом такой способ реализации исключительного права как разрешение имеет не меньшую силу, на что указывает автор, ссылаясь на ст. 1229 ГК РФ (с.39).

Теоретическую ценность представляет собой выделение инклюзивной подсистемы механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений как совокупности правовых средств для развития возможностей свободного использования, увеличения распространённости и повышения уровня доступности произведений науки, литературы и искусства. В качестве цели построения инклюзивного механизма обозначено усиление способов дозволения и поощрения для достижения баланса императивно-запретительных и диспозитивно-разрешительных средств, применяемых в процессе гражданско-правового регулирования авторских отношений.

Практически значимым является предложение о внедрении инклюзивного механизма для решения ряда социально-экономических задач: регулирование отношений правовыми средствами, не ограничивающими круг пользователей объектов авторских прав; обеспечение правовой основы для инновационных подходов к использованию произведений, формирующихся в информационном обществе; предоставление автору правовых возможностей для освоения современных инструментов коммерциализации интеллектуальных прав (с. 98, предложение на защиту №1, с. 11).

Во второй главе (с. 99-183) рассматриваются возможности по совершенствованию инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений с использованием наработок, опыта и практики использования в мире трех, получивших наибольшую известность и практическое применение, инновационных подходов к регулированию авторских прав. Диссертант проанализировал правовые принципы и нормативные конструкции концепций Creative Commons, свободного программного обеспечения и альтернативной системы компенсации, с точки зрения возможности их рецепции российским законодательством об авторских правах.

В рамках развития правовых норм для более активного применения в России широко используемых в мире публичных лицензий, которые разработаны фондом свободного программного обеспечения, ведущими университетами, авторитетными некоммерческими и саморегулируемыми организациями, следует поддержать предложение диссертанта о внесении

дополнений в ст. 1233 ГК РФ «Распоряжение исключительным правом» и ст. 1235 ГК РФ «Лицензионный договор» (с. 140, 184, 206, положение на защиту № 7, с. 14).

В случае достижения консенсуса сообществом российских авторов законодатель сможет воспользоваться разработанными диссертантом принципами режима свободного использования части определенных объектов авторских прав в сети «Интернет» (с. 193, 205, положение на защиту № 10, с. 16), а также дополнением в статью 1274 ГК РФ для его нормативного обеспечения (с. 177, положение на защиту № 11, с. 16-17).

В третьей главе работы (с. 184-253) выявлены и обоснованы предпосылки формирования инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений в Российской Федерации. В частности показано, что диспозитивное начало авторского права выступает одной из теоретических основ инклюзивного механизма. Подчеркнуто, что мораль стремления выступает философско-правовой основой инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений. Выявлено, что внимание пользователей приобрело для правообладателей значение нового приоритета и критерия ценности произведений.

На основании анализа положений международных правовых актов и норм отечественного законодательства диссертантом сделан вывод об имманентной и системной диспозитивности авторского права. Представляет интерес научное осмысление влияния принципа диспозитивности авторского права на способы распоряжения исключительным правом (с. 200-205).

Четвертая глава диссертации (с. 254-320) посвящена решению научно-практической задачи построения инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений в России. Автором разработана классификация инклюзивных правовых норм отечественного законодательства и актов международного права. Разработаны этапы и план построения инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений в Российской Федерации.

В завершающем разделе исследования предлагается решение важной социально-экономической задачи по применению инклюзивного механизма в качестве правовой основы для новых видов использования объектов авторских прав. Для замещения выпадающих и генерации новых источников дохода авторов и правообладателей диссертант предлагает использовать высокий коммуникационный потенциал объектов авторских прав, их эффективность как качественных аттракторов внимания, а также тот факт, что они выступают фундаментом для развивающейся экономики внимания и впечатлений (с. 298-320, положение на защиту № 14, с. 17). Кроме того, представляют интерес и соображения автора относительно оснований для формирования объективной цены лицензии на использование произведения инновационными способами (с. 233, 264, положение на защиту № 15, с. 17).

Вышеизложенные положительные оценки диссертации позволяют сделать предварительный вывод о соответствии исследования Р.А. Будника

основным требованиям, предъявляемым действующими квалификационными правилами к докторским диссертациям по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Вместе с тем, как и любое сочинение, являющиеся результатом творческой деятельности, диссертационная работа не лишена ряда дискуссионных авторских утверждений, и в недостаточной степени обоснованных положений.

1. Как представляется, автору следовало бы не проходить мимо анализа правового института, именуемого общественным достоянием (Public domain) посредством которого реализуется, в том числе, идеология открытого доступа к научным публикациям и иным продуктам творческого труда т.е. расширяется зона действия инклюзивного механизма гражданско – правового регулирования. В настоящее время указанный институт является предметом научного интереса как зарубежных, так и российских исследователей. В числе опубликованных по данной тематике исследований следует назвать следующие: Северин Дюсолье. Обзорное исследование по авторскому праву, смежным правам и общественному достоянию. Комитет по развитию и интеллектуальной собственности (КРИС) ВОИС 4марта 2011; P.Samuelson, Enriching Discourse on Public Domains, Duke Law Journal, 2006, vol. 55, 111-169; Общественное достояние. Новая государственная политика по регулированию авторских прав, основания на концепции общего блага: анализ текущей ситуации и предложения по модернизации института защиты авторских прав в современной России.//Под ред. И.И.Засурского М., 2016; Калятин В.О.Функции режима общественного достояния в современном информационном обществе// Право. Журнал Высшей школы экономики. 2015 №4 с.4-16; Он же. Проблемы определения сферы общественного достояния в современном информационном обществе// Право. Журнал Высшей школы экономики. 2016 №2 с.4-14. Взгляды названных исследователей на роль Public domain, вне всякого сомнения, должны были быть учтены автором диссертационного сочинения.

2. В п.6 положений, выносимых на защиту в качестве основания перехода произведений науки, литературы или искусства в общественное достояние автор называет фактическое финансирование их создания обществом. Представляется, что указанное основание может считаться с известной долей условности необходимым, но в то же время не может быть признано достаточным для целей установления режима общественного достояния в отношении соответствующих произведений.

Принято считать, что в режим общественного достояния переходят объекты авторского права до определенного момента (до момента окончания их правовой охраны) пребывающие в режиме юридической монополии (исключительных прав). Возникает вопрос о так называемом переходе, если произведения по предложению автора диссертации с момента создания уже

находятся в общественном достоянии, т.е. в авторской модели не существует самого перехода из одного правового режима в другой.

3. В параграфе §2 главы первой диссертационной работы, посвященном анализу исчерпания возможностей охраны произведений на основе формы в отрыве от содержания, не проведена должная юридическая оценка (в том числе критическая) структурных элементов произведений, выявленных в свое время В.Я. Ионасом в работе Произведения творчества в гражданском праве. М,1972. Как представляется, существование юридически безразличных и юридически значимых элементов произведений не может быть поставлено под сомнение и в случае размещения произведений в информационно-коммуникационных сетях посредством их дискретно-цифровой репрезентации. В этой связи представляется не вполне оправданным предложение автора о переходе к правовой охране объектов авторских и смежных прав в сети Интернет с помощью «неделимого на форму и содержание электронного эталона», содержащееся в п.3 положений, выносимых на защиту.

4. Требуется дополнительное обоснование, в том числе с позиций наличия возможностей России оказывать влияние на содержание Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений предложение автора о включении кинематографических и приравненных к ним произведениям в статью 13 указанной конвенции для закрепления юридической возможности по ограничению исключительного права в отношении таких произведений, используемых в сети «Интернет», на уровне международного правового акта. (п.13 положений, выносимых на защиту). Несмотря на замысел автора диссертации, указанное предложение представляется нереализуемым в настоящее время в принципе.

Отмеченные замечания носят дискуссионный и частный характер, они в немалой степени обусловлены необходимостью применения проектно-прогностического правового подхода к формированию механизма регулирования динамично развивающихся отношений. Указание на спорность некоторых положений не влияет на общую положительную оценку работы и представляет собой рекомендацию автору исследовать эти вопросы в дальнейшей научной деятельности, учитывая перспективность теоретико-прикладного характера проведенного им исследования.

В целом диссертация Р.А. Будника свидетельствует о самостоятельной, единолично выполненной, обладающей внутренним единством научно-квалификационной, творческой работе на актуальную тему, имеющую научно-теоретическое и практическое значение. На основании выполненных автором исследований разработаны концептуально-теоретические положения, совокупность которых можно квалифицировать как научное достижение, имеющее существенное значение для науки авторского права, что свидетельствует о личном вкладе автора в науку.

Автореферат отвечает предъявленным требованиям и отражает основное содержание диссертации. Основные положения диссертации отражены в опубликованных работах автора.

Таким образом, диссертационное исследование Р.А. Будника «Цивилистическая концепция инклюзивного механизма гражданско-правового регулирования авторских отношений» отвечает требованиям, предъявляемым к работам данного вида, содержащимся в Положении о присуждении ученых степеней, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 24.09.2013 г. № 842 (в ред. постановления Правительства РФ от 28.08.2017г), а её автор Будник Руслан Александрович, заслуживает присуждения учёной степени доктора юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Официальный оппонент:

доктор юридических наук,
профессор кафедры коммерческого права
ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский
государственный университет»

Городов О.А.

«10» января 2018 г.

199034, г. Санкт-Петербург, 22 линия В.О., д. 7;
Юридический факультет;
Тел.: 8 (812) 329 28 26;
[http:// http://law.spbu.ru](http://law.spbu.ru)
e-mail: gorodov@inbox.ru



В.П. Краснева
10.01.2018