

В Диссертационный совет Д 401.001.02
при Федеральном государственном
бюджетном образовательном учреждении
высшего профессионального образования
"Российская государственная
академия интеллектуальной собственности"

«УТВЕРЖДАЮ»

Проректор по научной работе
Российской правовой
академии Министерства юстиции
Российской Федерации
доктор юридических наук,
профессор Б.В. Яцеленко



«22»мая 2015 г.

Отзыв

ведущей организации на диссертацию Николаевой Александры Александровны на тему: "Изображение гражданина: проблемы правового регулирования, использования, охраны и защиты", представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право.

Актуальность темы исследования обусловлена широким распространением отношений по поводу использования изображения гражданина. Новеллой Гражданского кодекса РФ являются положения п. 2 и 3 ст.152.1, в которых определены права гражданина, потерпевшего от распространения материальных носителей с его изображением, на изъятие таких носителей из оборота и их уничтожение, а также права гражданина на случай несанкционированного распространения его изображения в сети Интернет (удаление, пресечение, запрещение).

Как верно указывает автор, степень изученности вопросов, исследуемых в нашей работе, - очень невысока.

Целью диссертационного исследования автор ставил выявить и проанализировать проблемы в сфере гражданско-правового регулирования общественных отношений, возникающие при использовании, охране и защите изображения гражданина, а также разработать предложения по совершенствованию законодательства в области использования, охраны и защиты изображения гражданина, позволяющие решить выявленные проблемы.

Изучение диссертации и текста автореферата показывает, что автором для достижения поставленной цели сформулированы соответствующие задачи, а их решение с формулировкой основных выводов в виде положений, вынесенных на защиту, свидетельствует о проведении комплексной разработки теоретических и практических вопросов права гражданина на изображение.

Автору удалось создать целостное представление о праве гражданина на изображение. В работе выявлены основные особенности изображения гражданина как объекта гражданских прав; исследованы основные особенности такого понятия как внешность гражданина; выявлена связь между изображением гражданина и его внешностью.

В первой главе диссертации проведен глубокий анализ развития правовой охраны изображения гражданина в России и за рубежом. Изображение гражданина определено как неимущественное благо, имеющее в том числе имущественную составляющую. Исследованы правоотношения, возникающие при использовании изображения гражданина, его охране и защите, и выявлены их основные особенности. Отдельное внимание в работе уделено исследованию действующих на территории Российской Федерации правовых норм, регулирующих вопросы, связанные с созданием изображения гражданина, в том числе, в процессе творческой деятельности, а также с использованием изображения гражданина, его охраной и защитой.

Вторая глава диссертационного исследования посвящена соотношению институтов права на изображение и авторских прав. Автор исследовал теоретические и практические научные разработки, разъяснения Верховного Суда Российской Федерации, а также иную информацию по вопросу использования изображения гражданина, его охраны и защиты.

Третья глава диссертации посвящена проблемам правового регулирования на примерах наиболее распространенных способов неправомерного использования изображений граждан. В частности, проведен анализ использования изображений граждан в печатной продукции, в аудиовизуальных произведениях, в том числе, созданных в жанре «пародии» или «карикатуры»; в рекламе, товарном знаке, на товарах; в сети Интернет .

Глава четвертая работы посвящена обзору практики защиты нарушенного права на изображение гражданина, включая как российские, так и зарубежные судебные инстанции.

В ней проанализирована и обобщена российская судебная практика по делам о защите права на изображение гражданина, зарубежный опыт правового регулирования отношений, возникающих в связи с использованием изображения гражданина, а также судебную практику Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) и отдельных иностранных государств.

Содержание диссертационного исследования на тему "Изображение гражданина: проблемы правового регулирования, использования, охраны и защиты" весьма логично и позволило рассмотреть в необходимом объеме многие аспекты изучаемой научной проблемы.

В то же время некоторые идеи автора носят дискуссионный характер.

1. В первом положении, выносимом на защиту, автор подчеркивает, что право на охрану изображения является самостоятельным правовым институтом, и регулирование сферы частной жизни не должно заменять регулирование сферы использования, охраны и защиты изображений граждан.

Прочтение этого утверждения позволяют сделать вывод, что, по мнению автора, понятия "право на изображение гражданина" и "право на

неприкосновенность частной жизни" не пересекаются. С этим трудно согласиться. В целом право на внешность гражданина и его изображение может быть рассмотрено как одна из составляющих права на тайну частной жизни. Нарушение неприкосновенности частной жизни гражданина (вмешательство в его частную и семейную жизнь) может быть осуществлено посредством распространения не только информации о частной и семейной жизни гражданина, но и различных его изображений.

В связи с этим возникает и другой вопрос. Согласно общему представлению, к нематериальным благам гражданское законодательство относит, во-первых, объекты, в отношении которых граждане обладают неотчуждаемыми правами, гарантированными Конституцией РФ и Конвенцией о правах человека. К таким объектам относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, неприкосновенность частной жизни, неприкосновенность жилища, личная и семейная тайна, свобода передвижения, свобода выбора места пребывания и жительства, имя гражданина, причем данный перечень объектов не является закрытым. Во-вторых, это объекты, в отношении которых у граждан возникают личные неимущественные права: право авторства, право на авторское имя, право на неприкосновенность произведения, право дать наименование селекционному достижению и пр.

Право на внешность гражданина А.А. Николаева предлагает указать как раз в списке конституционных прав граждан (положение второе, выносимое на защиту). Однако п. 2 ст. 2 ГК РФ закрепляет только возможность использования гражданско-правовых способов для защиты неотчуждаемых прав и свобод (не являющихся, как известно, субъективными гражданскими правами). В этом смысле автор выходит, как нам представляется, за рамки заявленной специальности 12.00.03 - гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

2. В работе сделан вывод о том, что право на изображение гражданина, в отличие от большинства других неимущественных прав, имеет

определенную имущественную составляющую. На наш взгляд, изображение нельзя признавать нематериальным благом, права, которые неотчуждаемы и непередаваемы иным образом. Тем более, что автор и сам говорит о нематериальном благе - внешнем облике, лежащем в основе изображения. Таким образом, изображение представляет собой только отражение внешности, зафиксированное на материальном носителе, поэтому право на изображение вполне может рассматриваться как самостоятельное имущество. Такой подход избавит соискателя ученой степени от необходимости создания сложной и шаткой конструкции "неимущественное благо, имеющее в том числе имущественную составляющую".

3. Нельзя согласиться с мнением автора о том, что согласие на использование изображения гражданина является двусторонней гражданско-правовой сделкой, которая должна совершаться в простой письменной форме.

Если автор настаивает на высказанной позиции, ему потребуется дополнительно аргументировать свою позицию в ходе публичной защиты.

Недостаточно обоснованной представляется позиция автора относительно обязательной письменной формы согласия. Если данное действие признается автором сделкой, на него логичнее распространить правила о форме сделок в полном объеме.

А.А.Николаева также предлагает указать в ГК, что "согласие гражданина на использование его изображения может быть получено только от самого гражданина или от его представителя, имеющего соответствующие полномочия". Следует уточнить, о каком представительстве идет речь: только о законном, тогда это и так вытекает из норм о дееспособности гражданина, или же имеется в виду и договорное представительство? В тексте диссертации примеров договорного представительства в подобной ситуации мы не обнаружили.

4. Автор предлагает ввести компенсацию как самостоятельную меру ответственности за нарушение права гражданина на изображение, которая бы отменяла возможность обращения за компенсацией морального вреда. В этом

мы видим попытку преодолеть трудности применения правил о компенсации морального вреда, сложностях его исчисления и доказывания, а также желание зафиксировать минимальную сумму взыскания нижним пределом в пятьдесят тысяч рублей. Действительно, вопросы факта и размера компенсации морального вреда гражданам в рассматриваемых ситуациях являются весьма болезненной проблемой для права сегодня, однако автору потребуется дополнительно аргументировать свою позицию в ходе публичной защиты, в том числе обосновав минимальную и максимальную суммы предлагаемой компенсации.

5. В отдельных частях работы автор ссылается на «многочисленные судебные дела» (например, с. 66-67). Полагаем, что автору следует указать реквизиты дел и привести примеры конкретной судебной практики.

6. В процессе формулирования положений, выносимых на защиту, автор увлекся законопроектной деятельностью. В то же время, согласно Положению "О порядке присуждения ученых степеней" диссертация на соискание ученой степени кандидата наук должна быть научно-квалификационной работой, в которой содержится решение задачи, имеющей значение для развития соответствующей отрасли знаний, либо изложены новые научно обоснованные технические, технологические или иные решения и разработки, имеющие существенное значение для развития страны. Научные результаты, достигнутые А.А.Николаевой, что подтверждается текстом диссертации и автореферата, оказались иногда достаточно неудачно сформулированы как предложения по совершенствованию действующего законодательства.

Несмотря на высказанные сомнения, подчеркнем, что сделанные в результате работы выводы и предложения основаны на системном научном анализе, ясные и доступные рассуждения автора несут в себе практическую актуальность и теоретическую ценность.

Сказанное свидетельствует, что диссертационное исследование Николаевой Александры Александровны является самостоятельной научной

работой, в которой содержится решение задач, имеющих важное значение для науки и практики. В диссертации отражены новые научные положения, имеющие достаточную развернутую аргументацию. Диссертация на тему "Изображение гражданина: проблемы правового регулирования, использования, охраны и защиты" и автореферат диссертации полностью соответствует требованиям Положения о порядке присуждения ученых степеней (утверждено Постановлением Правительства РФ от 24 сентября 2013 года № 842), а ее автор Николаева А.А. заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 — "Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право".

Отзыв подготовлен профессором кафедры предпринимательского права, гражданского и арбитражного процесса, доктором юридических наук, профессором Ю.С.Харитоновой, обсужден и одобрен на заседании кафедры 21 мая 2015 года (протокол № 10).

Заведующая кафедрой
предпринимательского права,
гражданского и арбитражного процесса
Российской правовой академии
Министерства юстиции Российской Федерации,
доктор юридических наук,
Заслуженный юрист Российской Федерации



 М.Н. Илюшина

Подпись 
заверяю
Начальник отдела кадров
И.И. Киселева


ФГБОУ ВПО «Российская правовая академия Министерства юстиции
Российской Федерации»

117638 г. Москва ул.Азовская, д.2 корп.1; +7 (499) 613-47-54;

Электронная почта ректора Академии: gra@rpa-mjust.ru