

## Распоряжение исключительными правами: общая характеристика, особенности распоряжения авторскими и смежными правами



**Чельшев М.Ю.**

Кандидат юридических наук, доцент, заведующий кафедрой гражданского и предпринимательского права Казанского государственного университета

*В статье показаны особенности распоряжения исключительными правами на примере авторских и смежных прав. Раскрыты понятия «распоряжение исключительным правом» и «распоряжение авторскими и смежными правами». На основе части четвертой Гражданского Кодекса РФ выявлены основные особенности договора об отчуждении исключительного права и лицензионного договора.*

**«Распоряжение исключительным правом» как правовая категория.** Законодатель не дает определения указанной категории. Оценивая это понятие, нужно учитывать ряд следующих обстоятельств. **Во-первых**, исходя из ст. 1226 ГК (о видах интеллектуальных прав), нужно сделать вывод, что в рамках категории «распоряжение исключительным правом» речь идет о распоряжении таким правом, которое является имущественным по своему содержанию. Следовательно, это, прежде всего, возможность получения каких-либо имущественных выгод, связанных с результатом интеллектуальной деятельности (далее – РИД).

**Во-вторых**, как явствует из содержания ст. 229 ГК (о содержании исключительного права), возможность распоряжения исключительным правом – это одно из двух правомочий, которое принадлежит обладателю исключительного права (второе правомочие – возможность использования РИД или средства индивидуализации).

**В-третьих**, по аналогии с толкованием правомочия распоряжения в рамках субъективного права собственности, можно сказать, что распоряжение исключительным правом есть определение его юридической судьбы. Это означает

поиск ответов на вопросы из области «что можно сделать с исключительным правом», т.е. вопросы, связанные с передачей на тех или иных условиях соответствующего исключительного права другим лицам: кому передать исключительное право? передать исключительное право временно или на постоянной основе? и проч.

Таким образом, в итоге нужно сделать следующий вывод, что распоряжение исключительным правом есть реализация обладателем соответствующего исключительного (имущественного) права своего правомочия, в рамках которой определяется юридическая судьба этого права, т.е. его новый владелец (владельцы) или пользователь (пользователи).

**Осуществление правомочия распоряжения исключительным правом и его пределы.** Как следует из общих правил гражданского законодательства об осуществлении гражданских прав (ст. 9 и ст. 10 ГК), правообладатель по своему усмотрению осуществляет правомочие распоряжения исключительным правом. При этом не допускается злоупотребление данным правом (выход за пределы его содержания). Кроме того, при передаче исключительного права третьим лицам действует традиционное правило о том, что никто не может передать

другому больше прав, чем имеет сам. Наиболее ярко это правило проявляется в ситуации с сублицензионным договором (ст. 1238 ГК).

**Что означает распоряжение именно авторскими и смежными правами?** Понятие и состав авторских прав определяется ст. 1255 ГК. Согласно п. 1 данной статьи, интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами. В состав таких прав включаются как имущественные, так и неимущественные права – исключительное право на произведение; право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения. Кроме того, в случаях, предусмотренных ГК, автору произведения, наряду с указанными правами, принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Категория смежных прав определена в ст. 303 ГК. Интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние, являются смежными с авторскими правами (смежными правами). К таким правам относится исключительное право, а в случаях, предусмотренных ГК, относятся также личные неимущественные права.

Естественно, что распорядиться можно только теми правами, для которых не характерна прочная связь с личностью правообладателя. Отсюда нужно заключить, что распоряжение авторскими и смежными правами означает распоряжение соответствующими исключительными, т.е. имущественными правами.

**Правовые механизмы распоряжения авторскими и смежными правами.** Как известно, одним из существенных достижений современной отечественной кодификации права интеллектуальной собственности в рамках четвертой части ГК является создание общих правовых предписаний, действующих в масштабе всей

гражданско-правовой подотрасли права интеллектуальной собственности (общая часть права интеллектуальной собственности). В числе отмеченных общих правовых норм содержатся и унифицированные положения, касающиеся общих правовых механизмов распоряжения исключительными правами, применяющихся, в том числе, и в области авторского права и смежных прав.

**Общие правовые механизмы распоряжения исключительным правом.** Как установлено в п. 1 ст. 1233 ГК, правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на РИД или на средство индивидуализации **любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом**, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих РИД или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Таким образом, в данной норме названы два основных правовых механизма (правовых средства) распоряжения исключительным правом – договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор. С большой долей условности, для наиболее явного представления о существовании данных договоров, их можно сравнить, соответственно, с договором купли-продажи и договором аренды, которые также оформляют реализацию распорядительных правомочий, но уже применительно к иному объекту гражданских прав – вещам.

Заметим, что распоряжение исключительным правом посредством указанных двух договоров **не составляет** исчерпывающего перечня способов распоряжения. Для этого могут использоваться и другие договоры. Например, п. 5 ст. 1233 ГК упоминает о возможности совершения договора о залоге исключительного права. Такие договоры могут носить также и смешанный характер (ст. 421 ГК). В любом случае ко всем договорам о распоряжении исключительным правом применяются общие положения ГК об обязательствах (ст.ст. 307–419) и о договоре (ст.ст. 420–453), поскольку иное не установлено правилами части четвертой ГК и

не вытекает из содержания или характера исключительного права.

Распоряжаться исключительным правом может не только сам правообладатель, но и иные лица в соответствии с законом. Так, в определенных пределах правомочие по распоряжению исключительным правом могут осуществлять организации, осуществляющие коллективное управление авторскими и смежными правами. В частности, это подтверждается возможностью таких организаций заключать лицензионные договоры (ст. 1243 ГК).

От распоряжения исключительным правом нужно, по нашему мнению, отличать ситуации, когда такое право переходит к третьим лицам **без договора**. Это случаи, прямо предусмотренные законом, на что обращено внимание в ст. 1241 ГК. Например, сюда относятся – обращение взыскания на имущество правообладателя, универсальное правопреемство.

Кроме того, представляется, несколько спорным вопрос о возможности распоряжения исключительным правом на внедоговорной основе путем совершения односторонних действий самим правообладателем. С одной стороны, прямого запрета на это в законодательстве нет. С другой стороны, такие ситуации не вполне типичны для сферы действия права интеллектуальной собственности.

**Основные особенности договора об отчуждении исключительного права.** В самом общем виде они установлены в ст. 1234 ГК. Из этой нормы вытекает, что:

– Сторонами этого договора являются правообладатель и приобретатель.

– Исключительное право по данному договору от одного лица к другому передается в полном объеме, т.е. без каких-либо изъятий. В этом и состоит назначение анализируемого договора.

– Данный договор по моменту заключения может быть консенсуальным, реальным, подлежащим государственной регистрации. Государственной регистрации он подлежит в случаях прямо, предусмотренных ГК (например, договор о распоряжении исключительным правом на изобретение).

С моментом заключения договора об отчуждении исключительного права связан момент перехода передаваемого исключительного пра-

ва от правообладателя к приобретателю. Вместе с тем, такое правило – диспозитивное, т.е. соглашением сторон может быть предусмотрено иное. С другой стороны, диспозитив не касается договоров, подлежащих государственной регистрации – здесь исключительное право переходит от правообладателя к приобретателю в момент государственной регистрации этого договора.

– Этот договор заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы или (закон определяет именно так – «или») – но фактически может быть «и», хотя в данном случае само по себе это юридического значения не имеет) требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

– Рассматриваемый договор может быть как возмездным, так и безвозмездным. По общему правилу, он возмездный (приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение). Однако договором может быть предусмотрено и иное, т.е. установлена безвозмездность договора. Если договор – возмездный, то условия о размере вознаграждения или порядке его определения считаются существенными, а, соответственно, в их отсутствие договор – не заключен. При существенном нарушении обязанности по уплате вознаграждения договор об отчуждении исключительного права может быть прекращен в одностороннем порядке (п. 5 ст. 1234 ГК).

**Основные особенности лицензионного договора.** Применительно ко всей области действия права интеллектуальной собственности они установлены в ст.ст. 1235-1239 ГК.

Можно указать на следующую специфику лицензионных договоров:

– Сторонами этого договора являются (1) лицензиар – это обладатель исключительного права и (2) лицензиат, который получает право использования РИД или средства индивидуализации на условиях лицензионного договора. В период существования договорных отношений лицензиар может поменяться, его права на РИД или на средство индивидуализации могут перейти к новому правообладателю. Такие обстоятельства не являются основанием для изменения или расторжения лицензионного договора, заключенного предшествующим правообладателем.

Лицензиар должен быть именно правообладателем. Если его право прекращено, то и договор прекращается.

– Назначение лицензионного договора в том, чтобы получить (передать) право использования РИД или средства индивидуализации в определенных, предусмотренных договором пределах. Такие пределы определяются сроком, на который заключается лицензионный договор, и способами использования РИД или средства индивидуализации. Несанкционированный выход за эти пределы представляет собой нарушение исключительного права. Нормативное установление таких договорных пределов как раз и составляет главное отличие лицензионного договора от договора об отчуждении исключительного права.

– Как и в случае с договором об отчуждении исключительного права, лицензионный договор по моменту заключения может быть консенсуальным, реальным, подлежащим государственной регистрации (в случаях, предусмотренных ГК).

– Лицензионный договор обязательно должен быть заключен в письменной форме. Однако в ГК может быть предусмотрено иное. Также как и для договора об отчуждении исключительного права, применительно к лицензионному договору действует правило о том, что несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет за собой недействительность договора.

– Законодательно определены базовые требования к содержанию (условиям) лицензионного договора (ст. 1235 ГК). Лицензионный договор должен предусматривать:

1) предмет договора путем указания на РИД или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору, с указанием в соответствующих случаях номера и даты выдачи документа, удостоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство (патент, свидетельство);

2) способы использования РИД или средства индивидуализации.

Это **существенные условия для всех лицензионных договоров**. Если договор возмездный (по общему правилу, он такой), то в нем должно быть условие о размере вознаграждения или о порядке его определения (*третье*

*существенное условие*). Иначе – договор не заключен. Здесь нужно заметить, что в части возмездности (безвозмездности) правила о лицензионном договоре аналогичны отмеченным выше правилам, касающимся договора об отчуждении исключительного права.

Законодатель называет и **иные группы условий** лицензионного договора – о сроке и территории его действия. Однако если таких условий в договоре нет, то он считается заключенным. Следовательно, такие условия нужно считать обычными условиями лицензионного договора. Что касается **территории**, то в лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование РИД или средства индивидуализации. Если данная территория в договоре не указана, то лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории РФ. **Основные правила о сроке** – срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права; при отсутствии в договоре срока, договор считается заключенным на пять лет, если ГК не предусмотрено иное.

Также в лицензионном договоре может содержаться **условие о видах предоставляемой лицензии** (также это одна из классификаций лицензионных договоров) – о предоставлении простой (неисключительной) лицензии (общее диспозитивное правило) либо (и – в отношении различных способов использования) исключительной лицензии. Первая лицензия предоставляет лицензиату право использования РИД или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам. Вторая лицензия предоставляет лицензиату право использования РИД или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам.

Наряду с этим, в лицензионном договоре могут содержаться **условия об отчетах лицензиата об использовании РИД или средства индивидуализации** (это его диспозитивная обязанность), **правила о совершении сублицензионного договора**, что допускает ст. 1238 ГК.

– Лицензионный договор может быть заключен как в общем порядке, т.е. добровольно, так и **принудительно**, через механизм выдачи так

называемой принудительной лицензией (ст. 1239 ГК): этот механизм судебный, он допускается в случаях, прямо указанных в ГК (право промышленной собственности), суд в своем решении определяет условия использования РИД.

– При использовании РИД в составе сложного объекта (ст. 1240 ГК) совершение лицензионных договоров может сочетаться с заключением договоров об отчуждении исключительного права (специфика структуры договорных связей).

– Допускается возможность на определенных условиях совершать сублицензионный договор (ст. 1238 ГК).

**Особенности правовых механизмов распоряжения авторскими и смежными правами.** Речь пойдет об основных особенностях договоров, оформляющих распоряжение указанными правами.

– В отношении договоров об отчуждении исключительного права на зарегистрированные программу для ЭВМ или базу данных, а также применительно к переходу исключительного права на такую программу или базу данных к другим лицам без договора предусмотрено **правило о государственной регистрации** в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности таких договоров и перехода (п. 5 ст. 1262 ГК).

– **Специфика лицензионного договора о предоставлении права использования произведения** (ст. 1286 ГК). Он заключается в письменной форме, но договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в **устной форме**. Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре таких программ или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования таких программ или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора.

– Основная особенность издательского лицензионного договора: закрепление обязанности издать произведение – ст. 1287 ГК.

– Закреплены правила о договоре авторского заказа (ст.ст. 1288, 1289 ГК). По этому договору одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме. Сам материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если соглашением сторон не предусмотрена его передача заказчику во временное пользование. По общему диспозитивному правилу, договор авторского заказа является возмездным.

В отношении распоряжения исключительным правом на произведение договором авторского заказа может быть (1) предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или (2) предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах. Таким образом, данный договор имеет либо черты договора об отчуждении исключительного права, либо лицензионного договора.

**Существенным условием договора авторского заказа** выступает срок исполнения автором этого договора. В этот срок произведение, создание которого предусмотрено отмеченным договором, должно быть передано заказчику. При определенных условиях (п. 2 ст. 1289 ГК), когда срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью **в одну четвертую часть срока**, установленно для исполнения договора, если соглашением сторон не предусмотрен более длительный льготный срок.

– В ГК сформулирована **особенность договорной ответственности автора произведения** (ст. 1290 ГК): она ограниченная, более того, ее размер можно минимизировать договором, она различается в зависимости от вида договора. Ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности автора. В

случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором. При этом общий размер указанных выплат ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику.

– Закреплена возможность совершения распорядительных договоров, направленных на

распоряжение исключительными правами, в случае со служебным произведением (ст. 1295 ГК), при создании по заказу программ для ЭВМ и баз данных (ст. 1296 ГК), а также отмеченных РИД, созданных при выполнении работ по договору (ст. 1297 ГК), при создании произведения по государственному или муниципальному контракту (ст. 1298 ГК).

## **Regulation of Exclusive Rights: General Characteristics, Peculiarities of Regulation of Copyright and Allied Rights**

*The article under review shows the peculiarities of regulation of exclusive rights by the example of copyright and allied right. The author defines the notions of “regulation of exclusive right” and “regulation of copyright and allied rights”. On the basis of Part 4 of the Civil Code of the Russian Federation the author distinguishes the specific features of contract for alienation of exclusive right and license agreement.*

