

На правах рукописи

Евстафьева Ирина Викторовна

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕДУНАРОДНОГО ОБОРОТА
ИМУЩЕСТВЕННЫХ АВТОРСКИХ ПРАВ**

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;

семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Саратов – 2012

Работа выполнена в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия».

Научный руководитель кандидат юридических наук, доцент

Шугурова Ирина Викторовна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
ФГБОУ ВПО «Московская государственная
юридическая академия им. О.Е. Кутафина»
профессор кафедры гражданского и
семейного права

Долинская Владимира Владимировна

кандидат юридических наук, доцент
ФГБОУ ВПО «Московский государственный
институт международных отношений
(университет) МИД РФ»
доцент кафедры международного
частного и гражданского права

Каминская Елена Ивановна

Ведущая организация – ФГАОУ ВПО «Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики»

Защита диссертации состоится «26» апреля 2012 года в 12 часов на заседании диссертационного совета Д-212.239.03 при Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия» по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, ауд. 102.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия».

Автореферат разослан « ____ » _____ 2012 года.

Ученый секретарь

диссертационного совета,

доктор юридических наук

Е.В. Вавилин

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. В условиях современных рыночных отношений имущественные права авторов все чаще признаются своеобразным товаром, который способен к свободной передаче и отчуждению на основании гражданско-правовых сделок. В настоящее время возможность прав на результаты интеллектуальной деятельности участвовать в гражданском обороте закреплена в п. 4 ст. 129 ГК РФ. Условием оборота имущественных авторских прав является наличие у них соответствующего правового режима, когда законодателем, с одной стороны, определяются основания и условия принадлежности соответствующих прав субъектам правоотношений, а с другой – предоставляется возможность ими распоряжаться.

Важнейшей из задач в названной сфере признается формирование цивилизованного рынка авторских прав, так как эффективное использование результатов интеллектуальной деятельности – одно из существенных условий модернизации страны и динамичного развития ее экономики.

Появление «иностранныго элемента» в системе авторских прав вполне закономерно и продиктовано объективным развитием международного оборота. Современные средства связи, воспроизведения и передачи произведений до известной степени служат их интернационализации.

Различия между национальными законодательствами в области интеллектуальной собственности затрудняют международную торговлю и тормозят формирование мирового рынка результатов интеллектуальной деятельности. Глобализация экономических отношений усиливает несоответствие между принципом свободной конкуренции и территориальной исключительностью прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Частично коллизии законодательств различных государств в области авторского права разрешаются посредством международных соглашений, уяз-

вимым местом которых, по мнению диссертанта, является отсутствие в них механизмов реализации авторских прав.

Наиболее значимым вопросом авторского права был и остается вопрос правового регулирования отношений по поводу использования произведений. Именно от того, насколько детально регламентирован режим использования, в конечном итоге зависит эффективность осуществления авторских прав и полнота удовлетворения потребностей публики в результатах творчества. Тем более актуальной становится проблема правового регулирования реализации правомочий авторов по использованию своих произведений, когда использование объектов авторского права выходит за пределы одного государства и приобретает трансграничные масштабы.

Следовательно, возникает необходимость более тщательного исследования правового регулирования участия имущественных авторских прав в международном гражданском обороте через категорию преемства, то есть перехода их к другим лицам, основанного на четком и верном понимании сущности международного оборота имущественных авторских прав, а также механизмов его реализации.

Все изложенное обусловило выбор темы представленного исследования.

Степень разработанности темы исследования. Авторскому праву посвящено значительное число теоретических разработок. Проблемы участия имущественных авторских прав в гражданском обороте в разное время в той или иной степени исследовались учеными-цивилистами как на общетеоретическом (Н. М. Коршунов, Д. И. Мейер, В. П. Мозолин, А. П. Сергеев, Е. А. Суханов и др.), так и на отраслевом (Э. П. Гаврилов, В. А. Дозорцев, В. И. Еременко, Е. И. Каминская и др.) уровнях. Однако в отечественной науке основной интерес в сфере интеллектуальной деятельности был прикован либо к мерам охраны авторских прав в Европейском союзе (А. И. Абдуллин, И. А. Близнец, К. С. Ханина, И. В. Шугурова и др.), правовой сущности охраняемых результатов интеллектуальной деятельности (И. В. Дельцова, С. В. Усольцева и др.), содержанию субъективных прав, возникающих в от-

ношении этих результатов (Л. Ю. Богатова, В. А. Дозорцев, В. О. Калятин, Е. И. Каминская др.), либо к отдельным правовым конструкциям по использованию результатов интеллектуальной деятельности (А. Ю. Альтудов, Р. А. Гурский, А. С. Касьянов, М. А. Мирошникова и др.). В международном аспекте исследователи, как правило, обращают внимание либо на международно-правовую охрану произведений, либо проводят сравнительно-правовой анализ норм, регламентирующих правоотношения, возникающие в связи с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности (С. А. Барышев).

Комплексные исследования, охватывающие теоретические и практические вопросы в сфере передачи или перехода авторских прав в международном обороте, не проводились. Таким образом, настоящая работа представляет собой первое комплексное исследование в области международного оборота имущественных авторских прав.

Цель и задачи исследования. Цель настоящего исследования состоит в разработке механизма правового регулирования отношений, возникающих в связи с осуществлением оборота имущественных авторских прав на международном уровне.

Реализация указанной цели обусловила решение следующих конкретных взаимосвязанных задач:

- анализ международного опыта становления и развития правового регулирования отношений по созданию и использованию произведений;
- определение международного оборота имущественных авторских прав;
- выявление и обоснование критериев определения имущественной и личной неимущественной природы авторских прав;
- классификация авторских прав с целью определения их способности выступать объектом международного оборота;
- систематизация способов распоряжения имущественными авторскими правами с позиций международного оборота;

– обоснование целесообразности реформирования российского коллизионного регулирования отчуждения исключительного права и лицензионных договорных обязательств с учетом мирового опыта;

– выявление критериев определения применимого права при совершении международных сделок, опосредующих оборот имущественных авторских прав;

– разработка рекомендаций по совершенствованию законодательства, регламентирующего международный оборот имущественных авторских прав.

Объектом исследования является комплекс правоотношений, возникающих в сфере международного оборота авторских прав.

Предметом исследования выступают нормы ранее действовавшего и современного отечественного и зарубежного гражданского, авторского, наследственного и международного частного права, правоприменительная практика, научные работы по проблемам трансграничного использования произведений.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные методы познания: диалектический, исторический, комплексный, системный, функциональный и лингвистический анализ, синтез, аналогия, а также специально-юридические методы исследования: сравнительно-правовой, формально-логический, нормативно-логический, технико-юридический и др.

Нормативной базой исследования послужили: Конституция Российской Федерации, Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений, Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве, Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности (ВОИС), Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), Регламент (ЕС) № 593/ 2008 о праве, подлежащем применению к договорным обязательствам («Рим I»), Римская конвенция 1980 г. о праве, применимом к договорным обязательствам, Модельный гражданский кодекс государств – участников СНГ, Гражданский кодекс РФ, другие федеральные законы и иные нормативные правовые акты

РФ, регламентирующие особенности правоотношений в сфере авторских прав, как действующие, так и утратившие силу. В работе исследуются и анализируются предложения по внесению изменений в разделы VI и VII ГК РФ Проекта Гражданского кодекса Российской Федерации. Нормативную основу также составило законодательство иностранных государств в части регулирования вопросов возникновения, правопреемства и прекращения авторских прав, в том числе Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона), Гражданский кодекс Республики Казахстан, Гражданский кодекс Республики Молдова, Гражданское законодательство Израиля, Гражданский кодекс Грузии, Германское Гражданское Уложение, Закон Республики Молдова «Об авторском праве и смежных правах», Закон Республики Казахстан «Об авторском праве и смежных правах», законы о международном частном праве Австрии, Италии, Швейцарии, Германии, Югославии и др.

Эмпирическую базу исследования составили: судебная практика, в том числе, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации; статистические данные.

Теоретическую основу исследования составляют более двухсот научных трудов отечественных и зарубежных ученых, которые послужили исследовательской базой диссертации, позволив сохранить преемственность в развитии юридической науки гражданского, авторского и международного частного права:

- работы по авторскому праву: А. И. Абдуллина, Б. С. Антимонова, С. А. Барышева, И. А. Близнеца, А. И. Ваксберга, Э.П. Гаврилова, В. А. Дозорцева, В. И. Еременко, В. О. Калятина, Е. И. Каминской, Н. Л. Клыка Н. М. Коршунова, К. Б. Леонтьева, Н. В. Макагоновой, А. Л. Маковского, Р. А. Мерзликиной, М. А. Мирошниковой, В. П. Мозолина, Е. А. Моргуновой, Е. А. Павловой, О. А. Рузаковой, А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого, Л. А. Трахтенгерца, Е. А. Флейшиц, В. А. Хохлова, О. Ю. Шиловоста, В. Ф. Яковлева и др.;

- работы по международному частному праву: М. С. Абраменкова, Л. П. Ануфриевой, А. В. Асоскова, М. П. Бардиной, М. М. Богуславского, И. В. Гетьман-Павловой, Г. К. Дмитриевой, Н. Ю. Ерпылевой, В. В. Залесского, В. П. Звекова, И. А. Зенина, Л. А. Лунца, Е. В. Кабатовой, В. А. Канашевского, Н. И. Марышевой, Т. Н. Нешатаевой, Г. Ю. Федосеевой, К. С. Ханиной, И. В. Шугуровой и др.;

- работы по общей теории права и отраслевым юридическим наукам: М. И. Брагинского, Е. В. Вавилина, В. В. Витрянского, О. А. Городова, В. В. Долинской, И. В. Елисеева, А. В. Малько, В. С. Нерсесянца, В. А. Пономаренкова, О. И. Садикова, Е. А. Суханова, А. А. Рубанова, А. В. Трофименко, М. Ю. Чельшева, Б. Б. Черпахина, Б. Б. Эбзеева, Э. Б. Эйдиновой и др.;

- труды дореволюционных цивилистов и теоретиков права: К. Анненкова, Ю. С. Гамбарова, Д. И. Мейера, К. П. Победоносцева, И. А. Покровского, В. И. Синайского, В. Д. Спасовича, Г. Ф. Шершеневича и др.;

- труды зарубежных авторов: Ф. Аллфельда, Л. Бентли, М. Вагнера, В. Веинке, П. Винклера фон Моренфельса, Е. Годэмэ, Р. Дюма, М. Жосселена, Р. Зома, К. Коломбэ, Х. Коха, Ф. Лорана, У. Магнуса, Д'Оливейры, Э. Рабеля, Ф. К. Савиньи, А. Троллера, Б. Шермана, А. Эльстера и др.

Научная новизна исследования. Настоящая работа является первым комплексным исследованием механизма правового регулирования международного оборота имущественных авторских прав с позиций российского гражданского и международного частного права, а также национального законодательства иностранных государств, представляющим собой основу концепции международного оборота имущественных авторских прав.

Сформулировано авторское понятие международного оборота имущественных авторских прав, проведена классификация авторских прав с точки зрения способности к обороту, исследованы основания и способы перехода имущественных авторских прав в международном обороте, систематизированы способы распоряжения имущественными авторскими правами.

В диссертации проанализировано становление и развитие правового регулирования оборота имущественных авторских прав в отечественном и зарубежном законодательстве; выявлено наличие ряда коллизионных вопросов в сфере перехода имущественных авторских прав при трансграничном использовании произведений; разработаны и обоснованы критерии определения применимого права при совершении международных сделок, опосредующих переход имущественных авторских прав; обоснована необходимость формирования механизма использования произведений на международном уровне.

Изучено и проанализировано действующее отечественное и иностранное законодательство в сфере регулирования международного оборота имущественных авторских прав, а также правоприменительная практика в данной области. В результате выявлены недостатки правового регулирования международного оборота имущественных авторских прав и внесены предложения по его совершенствованию.

Основные положения, выносимые на защиту:

1. Правомерное использование произведения на территории иностранного государства может быть осуществлено только при наличии двух обязательных условий: 1). признание на основании международных и национальных правовых норм прав на произведение, поскольку только в этом случае произведение получает правовую охрану и не может быть использовано без согласия правообладателя, а признаваемые авторские права – защиту от неправомерных действий третьих лиц; 2). основанного на законе государства, предоставляющего охрану, перехода (передачи) права использовать произведение от автора (правообладателя) к другому лицу, поскольку объем признаваемых прав а также способы возникновения, приобретения и распоряжения ими определяются внутренним законодательством государства, предоставляющего охрану. Дальнейшее использование произведения на территории государства, предоставляющего охрану, возможно только в том объеме и на

тех основаниях, которые предусмотрены его национальным законодательством.

2. Международный оборот имущественных авторских прав представляет собой совокупность отношений, опосредующих процесс перехода оборотоспособных имущественных авторских прав на произведения, находящиеся в любой объективной форме на территории зарубежного государства или имеющие происхождение государства, являющегося иностранным для правоудателя либо правопробретателя, и последствием такого перехода является временная или постоянная смена правообладателей, имеющих различную государственную принадлежность. Такой переход осуществляется на основании сингулярного либо универсального правопреемства и направлен на дальнейшее использование произведения на территории другого государства. По способу закрепления факта преемства выделяются внедоговорные (наследование) и договорные (отчуждение, все разновидности лицензионных договоров, смешанные договоры) формы.

3. Определение имущественной и личной неимущественной природы того или иного авторского права приобретает существенное практическое значение с точки зрения способности определенного авторского права к передаче от правообладателя к правопреемнику, и, следовательно, к гражданскому обороту. Различия в режиме признания имущественных и личных неимущественных авторских прав иностранцев на территории России также определяют практическую значимость четкой регламентации имущественных и личных неимущественных прав.

4. Отдельные субъективные авторские права следует признавать оборотоспособными по следующим критериям: во-первых, если такое право не является личным неимущественным правом автора; во-вторых, если оно является имущественным правом автора и в законе не содержится прямого запрета на его передачу другим лицам; в-третьих, если имущественное авторское право не имеет неразрывной связи с личностью носителя.

Исключительное право автора является не единственным имущественным авторским правом. Определяя имущественную природу субъективных авторских прав, необходимо исходить из такой характеристики, как экономическая ценность отдельного авторского права, т.е. возможность быть выраженным в денежном эквиваленте.

5. Право на неприкосновенность, обладая качеством личных неимущественных прав, неотчуждаемых от личности автора и непередаваемых иными способами, прекращается со смертью автора (что соответствует природе таких прав), а у обладателя исключительного права (необязательно наследника) после смерти автора возникает качественно новое личное неимущественное право на внесение изменений, сокращений или дополнений, отличное от права автора на неприкосновенность и по объему, и по основанию возникновения. Основанием возникновения качественно нового права является не наследование, а факт наличия у лица исключительного права на использование произведения.

6. Право на обнародование необходимо ввести в состав исключительного права по следующим основаниям: во-первых, обнародование, по сути, – первое использование произведения, осуществляемое способами, составляющими содержание исключительного права; во-вторых, факт заключения договора об отчуждении исключительного права или разрешении использования произведения каким-либо способом рассматривается как согласие автора на обнародование произведения; в-третьих, отсутствие права на обнародование в составе наследства делает бессмысленным наследование исключительного права; в-четвертых, приобретая исключительное право, в т. ч. и на служебные произведения, новый правообладатель сам решает, как и когда обнародовать или не обнародовать произведение.

7. При решении вопроса о выборе применимого к исследуемым правоотношениям права, необходимо иметь в виду, что «тесная связь» с правом конкретного государства устанавливается исходя из положений о правах и обязанностях сторон договора, характеризующих его центр притяжения.

Применяемое в действующем законодательстве определение «тесной связи» по принципу исполнения, за которое причитается платеж, не всегда отвечает критерию «тесной связи» и не может быть применимо к международным сделкам в сфере авторского права. Сделки, опосредующие международный оборот имущественных авторских прав, наиболее тесным образом связаны с правом государства, на территории которого предполагается использование произведения.

8. Под использованием произведения в издательском лицензионном договоре, необходимо понимать не только издание (воспроизведение), но и дальнейшее распространение произведения. Без обязанности лицензиата (издателя) распространить изданное произведение издательский лицензионный договор теряет авторско-правовой характер и приобретает характер договора об оказании услуги по изданию произведения, согласно которому правообладатель является заказчиком услуги, а издатель – исполнителем.

9. Стороной, исполняющей обязательство, имеющее решающее значение для содержания лицензионных договоров, следует считать лицензиата. Соответственно к лицензионному договору при отсутствии соглашения сторон о выборе применимого права должно применяться право страны лицензиата. Страной лицензиата является страна его основного места деятельности, т. е. страна использования произведения. Если в лицензионном договоре не содержится указания на иное государство использования произведения (условие о территории использования не является существенным), такой страной необходимо считать именно страну, где лицензиат в основном осуществляет свою деятельность.

10. Трудовые отношения, осложненные иностранным элементом, регулируются общими правилами международного частного права. При применении коллизионной привязки «места исполнения работы», такое место необходимо определять исходя из места нахождения работодателя, а не предприятия (как предлагается в учебной литературе). При регулировании отношений по созданию, передаче и использованию служебных произведе-

ний, создание которых предусматривается трудовыми договорами с иностранными работодателями, следует применять право страны работодателя. Правом страны работодателя должны определяться основания, условия перехода и объем передаваемых авторских прав, а также способы использования служебного произведения. Страну работодателя необходимо определять по критерию основного или преимущественного его места деятельности.

11. Договор авторского заказа, при указании на передачу исключительного права, является смешанным договором, предмет которого определяет заказываемое произведение и основание передачи права использования заказанного произведения (договор отчуждения или лицензионный договор). При определении права, регулирующего отношения сторон по договору авторского заказа с участием иностранного физического или юридического лица, основываясь на том, что к договорам, сочетающим элементы различных договоров, применяется право страны, с которой этот договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан (п. 5 ст. 1211 ГК РФ), необходимо применять коллизионные нормы, регулирующие либо договор об отчуждении права использования, либо лицензионные договоры. Соответственно, передача только материального носителя произведения, предусмотренного договором авторского заказа, должна регулироваться правом страны, где такой результат создавался.

Проведенное исследование позволило диссертанту сделать ряд предложений по совершенствованию законодательства. В частности: 1). П. 2 ст. 1255 ГК РФ изложить в следующей редакции: «Автору произведения принадлежат следующие права: а) личные неимущественные права: право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения; б) имущественные права: исключительное право использовать произведение (включая право на обнародование), право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв; в) в отношении произведений изобразительного и архитектурного искусства авторам принадлежат также имущественное право следования и личное неимущественное право досту-

па»; 2). Внести уточнения в абз. 1 п. 1 ст. 1287 ГК РФ об использовании произведения издателем, т. е. указать способы использования – издать (воспроизвести) и распространить; 3). Внести изменения в п. 1 ст. 1288 ГК РФ и изложить ее в следующей редакции: «По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе и передать материальный носитель произведения, а также право использовать это произведение на установленных договором условиях»; 4). Дополнить подп. 1 п. 4 ст. 1211 ГК РФ и изложить его в следующей редакции: «... в отношении договоров строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, а также договора авторского заказа – право страны, где в основном создаются такие результаты»; 5). Принять правовую норму, регулиющую выбор права, применимого к трудовым отношениям, установив, что: а). К трудовым отношениям применяется право страны работодателя, т. е. страны, в которой работодатель постоянно или преимущественно ведет свою деятельность; б). Основания, объем и условия перехода прав на произведения, созданные в соответствии с трудовым договором, регулируются правом страны, применяемым к трудовым отношениям.

Теоретическое значение исследования состоит в том, что в нем сформулированы базовые принципы международного оборота имущественных авторских прав, которые могут быть использованы в дальнейших теоретических исследованиях и доктринальных разработках; послужить теоретической основой для совершенствования законодательства.

Практическая значимость полученных результатов заключается в возможности их использования в работе правоприменительных органов с целью восполнения пробелов действующего законодательства, а также в правотворческой деятельности. Результаты исследования могут применяться в учебных целях при преподавании курсов «Международное частное право» и

«Авторское право» в высших учебных заведениях, подготовке учебных пособий.

Апробация и внедрение результатов исследования. Основные результаты и выводы диссертационного исследования изложены автором в тринадцати научных публикациях, в том числе, три из них – в изданиях, рекомендованных ВАК, обсуждались на заседании кафедры международного частного и предпринимательского права в ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия» и использовались в учебном процессе при преподавании курсов международного частного и авторского права в Самарском филиале Государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования города Москвы «Московский городской педагогический университет» (СФ ГОУ ВПО МГПУ). Результаты исследования обсуждались на: Международной научно-практической конференции «Актуальные вопросы развития юридической науки и практики в современных условиях», посвященной 100-летию ГОУ ВПО «Башкирский государственный университет» и 60-летию высшего юридического образования в Республике Башкортостан» (Уфа, 2009г.); Международной научно-практической конференции «Социально-экономические и правовые проблемы инновационного развития России» (Саратов, 2009г.); Межвузовской научно-практической конференции «Тенденции развития гражданского законодательства в Российской Федерации на современном этапе» (Самара, 2009г.); Международной научно-практической конференции «Современная юридическая наука и правоприменение» (Третьи Саратовские чтения) (Саратов, 2010г.); IX Международной научно-практической конференции «Проблемы развития предприятий: теория и практика» (Самара, 2010г.); Межвузовской научно-практической конференции «Проблемы юстиции сегодняшнего дня» (Самара, 2010г.); VIII Международной научно-практической конференции «Проблемы теории и юридической практики в России» (Самара, 2011 г.).

Структура диссертации. Работа состоит из введения, трех глав, включающих девять параграфов, заключения и списка нормативных актов, литературы и материалов правоприменительной практики.

СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во введении обосновывается актуальность темы исследования, раскрывается степень ее научной разработанности, указываются цель и задачи, объект и предмет исследования, описываются его методологические и теоретические основы, характеризуется научная новизна, теоретическая и практическая значимость, формулируются выносимые на защиту основные положения, сообщается об апробации результатов исследования.

Глава первая «Условия, основания и формы международного оборота имущественных авторских прав» состоит из двух параграфов.

В первом параграфе «Признание авторских прав на территории иностранных государств как условие их международного оборота» дано определение международного оборота имущественных авторских прав; установлено, что необходимым условием международного оборота имущественных авторских прав является предоставляемая производству на территории другого государства охрана; выявлена тесная связь между предоставлением производству охраны и возможностью его правомерного использования; отмечена возможность использования произведения только в том объеме и на тех основаниях, которые предусмотрены национальным законодательством государства, предоставляющего охрану.

Диссертант устанавливает, что правомерное использование произведения на территории иностранного государства может быть осуществлено только при наличии двух обязательных условий: 1) признания авторских прав на территории государства использования, поскольку только в этом случае произведение получает правовую охрану, а авторские права – защиту от неправомерных действий третьих лиц; 2) основанного на законе государ-

ства, предоставляющего охрану, перехода (передачи) права использовать произведение от автора (правообладателя) к другому лицу.

Правом страны, предоставляющей охрану, определяются: 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. В связи с этим обосновывается вывод о том, что использование произведения на территории иностранного государства возможно только в том объеме, в котором происходит признание возникших в другом государстве авторских прав, на тех основаниях и в том порядке, которые определяются законодательством страны, предоставляющей охрану.

Диссертант отмечает, что ни современное гражданское, ни международное частное право не оперируют понятием «международный оборот имущественных авторских прав», а в доктрине отечественного гражданского права отсутствует единое понимание дефиниции гражданского оборота. Поэтому, основываясь на анализе доктринальных и законодательных положений гражданского, в том числе международного частного и авторского права, диссертант выводит понятие международного оборота имущественных авторских прав, определяя последний как совокупность отношений, опосредующих процесс перехода оборотоспособных имущественных авторских прав на произведения, находящиеся в любой объективной форме на территории другого государства или имеющие происхождение государства, являющегося иностранным для правообладателя либо правоприобретателя, и последствием такого перехода является временная или постоянная смена правообладателей, имеющих различную государственную принадлежность. Такой переход направлен на дальнейшее использование произведения на территории другого государства.

Во втором параграфе «Основания и формы правопреемства, опосредующего международный оборот имущественных авторских прав, в отечественной и зарубежной доктринах» установлено, что процесс перехода

авторских прав осуществляется на основании сингулярного или универсального правопреемства; определены формы закрепления факта такого преемства – договорные и внедоговорные; исследованы и проанализированы концепции содержания и правовой природы авторских прав, существующие в доктринах и законодательствах различных стран, в том числе и России; установлено, что объем переходящих авторских прав обусловлен господствующей в том или ином государстве теорией о содержании и правовой природе авторских прав; исследованы сложившиеся к настоящему времени в мире теории распоряжения авторскими правами.

Исследование показало, что под правопреемством авторских прав понимается замена субъекта этих прав, когда основная юридическая характеристика переходящего права остается неизменной. Изменение содержания или объема переходящего авторского права свидетельствует об отсутствии правопреемства, с прекращением права у автора и возникновением у правопробретателя качественно нового права.

Диссертантом установлена возможность перехода авторских прав на основании сингулярного и/или универсального правопреемства. По формам закрепления факта преемства авторских прав выделяются внедоговорные и договорные основания.

Различия в законодательствах зарубежных государств, регламентирующие отношения, связанные с передачей прав на использование произведения, основаны на различиях в доктринальных подходах к существу авторского права. Диссертант отмечает допустимость перехода авторских прав только в том объеме, который обусловлен господствующей в том или ином государстве концепцией о правовой природе авторского права: дуалистической или монистической.

Диссертант устанавливает обусловленность теорий распоряжения авторским правом в зависимости от признаваемой в том или ином государстве концепции этого права: уступки или разрешения.

В соответствии с результатами исследования диссертант делает вывод о том, что авторское законодательство большинства государств допускает переход (полный или частичный), осуществляемый посредством сингулярного (на основании договора уступки или лицензионного договора) или универсального (наследование) правопреемства, только имущественной составляющей авторских прав, в то время как неимущественная составляющая («моральные» права) признается неотчуждаемой и непередаваемой.

Вторая глава «Правовая природа и содержание авторских прав как объектов гражданского оборота» состоит из двух параграфов.

В первом параграфе «Классификация авторских прав с позиций гражданского оборота» определены критерии отнесения субъективных авторских прав к категории оборотоспособных; дана характеристика каждому из признаваемых законом авторскому праву с точки зрения способности выступать предметом гражданского оборота; обоснована целесообразность введения авторского права на обнародование в состав исключительного авторского права; установлена имущественная природа ряда авторских прав, помимо прямо определенного законом исключительного авторского права; выявлены критерии определения имущественной природы субъективных прав.

Основываясь на анализе законодательных и доктринальных положений о неотчуждаемости и непередаваемости личных неимущественных прав, а также сущности гражданского оборота установлено, что те или иные из субъективных авторских прав следует признавать оборотоспособными при соблюдении следующих условий: во-первых, если такое право не является личным неимущественным правом автора; во-вторых, если оно является имущественным правом автора и в законе не содержится прямого запрета на его передачу другим лицам; в-третьих, если такое право, наделенное имущественным содержанием, не имеет неразрывной связи с личностью автора.

Исследовав правовую природу каждого из субъективных авторских прав, диссертант делает следующие выводы:

- *исключительное авторское право* является одним из видов имущественных прав (ст. 1226 ГК РФ), определяемых законом в качестве самостоятельного объекта гражданских прав, не изъятого из оборота и не ограниченного в нем. Данное положение, продублированное законодателем в п. 1 ст. 1233 ГК РФ, ст. 1285 ГК РФ, п. 1 ст. 1283 ГК РФ, содержащих прямое указание закона на возможность отчуждения и перехода по наследству исключительного авторского права, свидетельствует об его полной оборотоспособности;

- в отношении *права авторства и права на имя*, российское авторское право твердо стоит на позиции невозможности их передачи и отчуждения (ст. 1265 ГК РФ), прямо относя их к «нематериальным благам» (ст. 150 ГК РФ), определяя тем самым личную неимущественную природу этих прав, что исключает их из гражданского оборота;

- *право на неприкосновенность*, определенное законодателем в единственном числе, представляет собой совокупность правомочий (действий) (п. 1 ст. 1266 ГК РФ), осуществление которых способно нарушить форму произведения и целостность его восприятия. Установленная законодателем необходимость получения согласия автора на совершение любых из перечисленных в абз. 1 п. 1 ст. 1266 ГК РФ действий, свидетельствует о тесной связи права на неприкосновенность произведения с личностью создателя произведения и невозможности его перехода к другим лицам, что обуславливает его прекращение со смертью автора. У обладателя исключительного права, не обязательно наследника (абз. 2 п. 1 ст. 1266 ГК РФ), после смерти автора возникает качественно новое личное неимущественное право, отличное от права автора на неприкосновенность и по объему, и по основанию возникновения. Личный неимущественный характер права на неприкосновенность произведения исключает его из гражданского оборота;

- современное законодательство об авторском праве не содержит ни одной характеристики *права на обнародование* произведения. Диссертант установил наличие тесной (нерасторжимой) связи между правом на обнародова-

ние произведения и исключительным правом. На основании этого делается вывод о необходимости введения права на обнародование в состав исключительного, поскольку без реализации права на обнародование невозможно осуществление права использовать произведение. Кроме того, правообладатель, приобретший исключительное авторское право по договору об отчуждении, самостоятельно принимает решение о том, когда, как, и каким способом будет или не будет обнародовано произведение, а отсутствие этого права в составе наследства обуславливает изъятие из состава наследства и исключительного права;

- анализ действующего законодательства и доктрины авторского права свидетельствует о неотчуждаемости и непередаваемости *права на отзыв*. Вместе с тем диссертант делает вывод об имущественном характере указанного права. Диссертант определяет право на отзыв имущественным авторским правом, тесно связанным с личностью автора, и, как следствие, изъятим из оборота;

- *право доступа* в силу указаний закона может принадлежать только самим художникам и архитекторам, вследствие чего это право определяется в качестве личного неимущественного права и на основании этого является изъятим из гражданского оборота;

- диссертант отмечает двойственный характер субъективного авторского *права следования*. Исходя из анализа действующего законодательства его следует признавать имущественным правом, тесно связанным с личностью автора. Являясь по сути неотчуждаемым, оно, тем не менее, продолжает свое существование после смерти автора и переходит к наследникам автора в силу прямого указания закона. Исследуемое право, несмотря на ярко выраженный имущественный характер и возможность перехода по наследству, изъято из оборота, поскольку ни сам автор, ни его наследники не могут передать это право третьим лицам.

Во втором параграфе «Правовая природа и содержание исключительного авторского права» исследованы концепции правовой природы ис-

ключительного права; установлен критерий исключительности права использовать произведение; обоснована правомерность использования термина «интеллектуальная собственность»; проведен анализ правомочий, составляющих содержание исключительного авторского права.

Диссертант отмечает отсутствие легально закрепленного критерия исключительности субъективного авторского права. Основываясь на анализе российского законодательства, оперирующего понятием «исключительное право», диссертант устанавливает, что под исключительностью определенного субъективного права понимается не распространение его действия на всех в одинаковой мере. Исключительность предоставленного автору права означает тот факт, что только автор может использовать созданное им произведение по своему усмотрению и в своем интересе. Использование произведения осуществляется посредством определенных установленных законом способов, совокупность которых составляет содержание исключительного права.

Основываясь на анализе международных правовых актов в области авторских прав, а также законодательства зарубежных стран, диссертант делает вывод, что термин «интеллектуальная собственность» имеет полное право на существование при условии расширения его содержания, включающего охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и признаваемые законом права на эти результаты – «интеллектуальные права». Термин «интеллектуальная собственность» выступает в качестве собирательного понятия, отграничивающего сферу интеллектуальной деятельности от других, оперирующих термином «исключительное право».

Третья глава «Международные сделки, опосредующие переход имущественных авторских прав: правовое регулирование и принципы определения применимого права» состоит из пяти параграфов.

В первом параграфе «Общие принципы определения применимого права к международным сделкам» установлен факт осуществления международного оборота исключительного авторского права на основании международных сделок; определен критерий принципа наиболее «тесной связи» в

отношении произведений; отмечено отсутствие в отечественном законодательстве коллизионных норм, регулирующих выбор применимого права к целому ряду договоров в сфере авторского права; обоснована позиция диссертанта об иных правилах (нежели применяемых к вещным правам) определения применимого права к сделкам, предметом которых являются имущественные авторские права.

Диссертантом выявлены особенности участия в международном гражданском обороте имущественных авторских прав, обусловленные действием национального права страны использования произведения в отношении оснований, объема и способов использования произведения.

Проведенное исследование показало, что при отсутствии выбора сторон международной сделки о применимом праве, законодательство большинства государств определяет такое право, исходя из принципа «наиболее тесной связи» правоотношения с правопорядком конкретного государства. Тесная связь определяется по месту нахождения стороны, осуществляющей решающее (характерное) исполнение, под которым в отечественном законодательстве понимается действие, за которое платят деньги («неденежное исполнение»). Диссертантом обосновано утверждение о невозможности применения этого правила к целому ряду договоров в сфере авторского права. Критерием «наиболее тесной связи» в отношении указанного вида договоров необходимо считать страну использования произведения, исходя из ориентира ведения коммерческой деятельности, либо место обычного нахождения стороны, являющейся приобретателем исключительного авторского права.

Во втором параграфе «Договор об отчуждении исключительного авторского права: правовые аспекты международного отчуждения» дана характеристика договора об отчуждении исключительного авторского права, определена его специфика; отмечено отсутствие в отечественном законе четкой регламентации способов отчуждения исключительного авторского права; проанализированы положения законов зарубежных государств в части передачи имущественных авторских прав; установлены способы осуществления

отчуждения; обосновано и определено право, применимое к международному отчуждению исключительного авторского права.

Правовая сущность договора об отчуждении исключительного права, а также его положения о правах и обязанностях сторон позволяют установить тесную связь названного договора с правопорядком государства автора (правообладателя), поскольку в дальнейшем автор (правообладатель) утрачивает контроль за использованием произведения. Поэтому диссертант заключает, что при трансграничном отчуждении исключительного авторского права посредством продажи или дарения должны применяться, соответственно, положения подп. 1, 2 п. 3 ст. 1211 ГК РФ о том, что стороной, осуществляющей действие, имеющее решающее значение для содержания договора, является продавец – в договоре купли продажи, даритель – в договоре дарения.

Иным образом определяется право, применимое к мене. При выборе права, применимого к международному договору мены, диссертант предлагает исходить из тех фактов, что обязанность каждой из сторон передать обмениваемое имущество считается исполненной с момента его передачи, которая, по общему правилу, происходит одновременно. Право на результат интеллектуальной деятельности переходит к приобретателю в момент заключения договора (п. 4 ст. 1234 ГК РФ). Диссертант делает вывод, что наибольшим образом принципу тесной связи в данном случае соответствует привязка к месту заключения такой сделки, поскольку обязанности сторон в рассматриваемом договоре признаются исполненными, а сам договор – прекратившим свое действие с момента его заключения.

В третьем параграфе «Лицензионные авторские договоры: виды, условия, правила определения применимого права к международным лицензионным договорам» проанализированы нормы отечественного законодательства об авторских лицензионных договорах; выявлены особенности лицензионных договоров, осложненных иностранным элементом, в том числе и издательских; проанализированы нормы иностранных законов о международном частном праве, определяющие право, применимое к лицензионным

договорам; определено и обосновано правило выбора применимого права к международным лицензионным договорам.

Диссертант считает, что в случаях трансграничного использования произведения, когда предполагается использование произведения на территории двух и более иностранных государств, лицензионные договоры обязательно должны содержать указание на территорию конкретного государства и срок использования, который не может превышать срок действия исключительного авторского права на территории государства использования.

Действующая норма об обязанности издателя начать использование произведения в сроки, установленные договором, требует уточнения в части способов использования и не может ограничиваться только изданием (воспроизведением), поскольку в настоящее время данный вид договора больше подпадает под действие договора об оказании услуг по размножению произведения. На издателя необходимо возложить обязанность издать (воспроизвести) и распространить произведение не позднее срока, установленного в договоре, внося соответствующие изменения в п. 1 ст. 1287 ГК РФ.

В соответствии с условиями лицензионных договоров, лицензиар считается исполнившим свое обязательство по договору с момента предоставления права использования произведения, обязанности лицензиата (не нарушать условий лицензии о способах, территории и сроке использования произведения; предоставлять отчеты об использовании произведения (ст. 1237 ГК РФ); производить оплату, если договором предусмотрены периодические платежи; а в случае издательского авторского договора еще и обязанность издать и начать использование не позднее срока, предусмотренного в договоре) имеют силу вплоть до прекращения срока действия лицензионного договора. В соответствии с критерием наиболее «тесной связи», определяемой исходя из центра притяжения сделки, стороной, исполняющей обязательство, имеющее решающее значение для содержания лицензионных договоров, диссертант предлагает считать лицензиата. Соответственно к лицензионному договору при отсутствии соглашения сторон диссертант считает логичным и правиль-

ным применять право страны лицензиата, т. е. страны, на территории которой предполагается использование произведения. Исследование показало, что страной лицензиата является страна его основного места деятельности.

В четвертом параграфе «Разновидности смешанных договоров в сфере авторского права: содержание, условия, выбор применимого права к международным смешанным договорам» выявлено наличие смешанных договоров, регламентирующих переход исключительного права; выявлена недостаточность законодательного регулирования договора авторского заказа и перехода прав на служебные произведения; обоснован вывод о необходимости самостоятельного решения коллизионного вопроса в отношении международных договоров авторского заказа и перехода прав на служебные произведения; предложены и обоснованы решения коллизионных вопросов.

Диссертантом аргументировано, что предметом договора авторского заказа следует считать создание обусловленного договором произведения и право его использования. При указании на передачу (полную или частичную) исключительного права, договор авторского заказа является смешанным договором, предмет которого определяет заказываемое произведение и основание передачи права на его использование (отчуждение, лицензия).

Полученные по итогам исследования результаты послужили основанием для следующих выводов: 1) передача только материального носителя произведения, предусмотренного договором авторского заказа, должна регулироваться правом страны, где такой результат создавался (по аналогии с нормой подп. 1 п. 4 ст. 1211 ГК РФ); 2) если договором авторского заказа предусматривается отчуждение исключительного права на созданное произведение, то в зависимости от способа отчуждения, к договору должно применяться, либо право страны продавца / дарителя, либо право страны заключения сделки (при отчуждении посредством мены); 3) при предоставлении права использовать заказанное произведение в определенных пределах необходимо применять право страны лицензиата.

В результате исследования диссертантом выявлено наличие смешанного полиотраслевого договора, регламентирующего основания возникновения и порядок использования служебного произведения.

Диссертантом обоснован вывод о целесообразности применения к трудовым отношениям права страны местонахождения работодателя, определяемой по месту ведения (полностью или преимущественно) его деятельности. Диссертантом также определено и обосновано предложение о применении к договорам между работодателем и работником по поводу использования служебных произведений права, регулирующего трудовой договор. Основания и объем передаваемых прав на служебные произведения, созданные в процессе международных трудовых отношений, а также способы их использования должны регулироваться правом страны места нахождения работодателя.

В пятом параграфе «Правовое регулирование международного наследования имущественных авторских прав» выявлены особенности наследования авторских прав; определены критерии включения отдельных авторских прав в состав наследства; обоснован вывод о необходимости включения в состав наследства права на вознаграждение за использование служебного произведения; обосновано коллизионное правило, определяющее применимое право к международному наследованию имущественных авторских прав.

Диссертант обосновывает, что право на обнародование должно включаться в состав наследства, поскольку наследование исключительного права без права обнародования делается бессмысленным.

Диссертант отмечает отсутствие в законе и отечественной доктрине авторского права указаний на особый характер авторского права на вознаграждение за использование служебного произведения. Анализ действующего законодательства выявил наличие общих черт всех разновидностей прав на вознаграждение: основание возникновения – гражданско-правовой договор, либо трудовой договор, содержащий нормы гражданского права в части условий использования, размера и порядка выплаты работодателем вознаграждения.

граждения (абз. 2, 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ); обладателем права на вознаграждение при жизни всегда является автор; имущественная природа. Диссертантом аргументирована необходимость включения права на вознаграждение за использование служебного произведения в состав наследства.

Как показал анализ отечественного и зарубежного законодательства в большинстве государств, в том числе и в России, квалификация имущественных прав в качестве движимого имущества выводится методом исключения из состава недвижимого имущества. В соответствии с положениями п. 2 ст. 130 ГК РФ движимым имуществом признается имущество, не относящееся к недвижимости. На основании этого диссертант приходит к выводу, что в соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 1224 ГК РФ при наследовании имущественных авторских прав, включаемых в состав наследства, осложненном иностранным элементом, должно применяться право страны, где наследодатель имел последнее место жительства.

В заключении подводятся итоги проведенного исследования и формулируются основные выводы.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых научных журналах, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки РФ:

1. Евстафьева И.В. Система авторских лицензионных договоров в части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник Саратовской государственной академии права. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2009. № 5 (69). С. 108-113 (0,4 п.л.).
2. Евстафьева И.В. Коллизионные вопросы признания авторских прав на территории иностранных государств // Вестник Саратовской государ-

ственной академии права. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2011. № 3 (79). С. 78-82 (0,4 п.л.).

3. Евстафьева И.В. Проблемные вопросы перехода исключительного авторского права на служебные произведения // Право и политика. М.: Нота Бене, 2011. № 11. С.1956-1959 (0,5 п.л.).

Статьи, опубликованные в иных изданиях:

4. Евстафьева И.В. Актуальные вопросы правового регулирования перехода исключительных прав авторов произведений науки, литературы и искусства по наследству // Правовая политика и правовая жизнь. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2007. № 4 (29). С. 139-143 (0,5 п.л.).
5. Евстафьева И.В. Договоры об отчуждении исключительного авторского права / Актуальные вопросы развития юридической науки и практики в современных условиях: материалы международной научно-практической конференции. Часть 1. Уфа: РИО БашГУ, 2009. С. 140-145 (0,6 п.л.).
6. Евстафьева И.В. Авторские права как объекты международного оборота / Тенденции развития гражданского законодательства в Российской Федерации на современном этапе: Сб. научных статей / Сост.: Л. А. Родионов, С.В. Глухова. Самара: Изд-во «СФ ГОУ ВПО МГПУ», 2009. С. 47-82 (0,8 п.л.).
7. Евстафьева И.В. Концепции интеллектуальной собственности в условиях инновационного развития России / Социально-экономические и правовые проблемы инновационного развития России: Материалы Международной научно-практической конференции / Под общ. Ред. А.В. Трофименко. Саратовский государственный социально-экономический университет. Саратов, 2009. С. 14-15 (0,3 п.л.).

8. Евстафьева И.В. Договорные способы распоряжения исключительным правом авторов произведений // Общество и безопасность. Самара, 2009. № 3-4 (59-60). С. 34-36 (0,5 п.л.).
9. Евстафьева И.В. Имущественные авторские права как объект международного оборота // Общество и безопасность. Самара, 2009. № 7-8 (63-64). С. 40-43. (0,9 п.л.).
10. Евстафьева И.В. Определение применимого права к договорам о передаче исключительного авторского права // Современная юридическая наука и правоприменение (3 Саратовские чтения), сборник тезисов докладов (по материалам Всероссийской научно-практической конференции. г. Саратов, 3-4 июня 2010). г. Саратов: ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2010. С.186-187 (0,4 п.л.).
11. Евстафьева И.В. Коллизионное регулирование отчуждения исключительного авторского права / Правовое регулирование деятельности хозяйствующего субъекта: материалы 9-й Международной научно-практической конференции. Самара: Изд-во Самарского государственного экономического университета, 2010. С. 30-35 (0,5 п.л.).
12. Евстафьева И.В. Право признаваться автором произведения как предмет преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 146 УК РФ / Проблемы уголовной юстиции сегодняшнего дня: материалы межведомственного круглого стола / Сост. М. С. Куликова, В. В. Кубанов. Самара: СФ ГОУ ВПО МГПУ, 2011. С. 96-103 (0,4 п.л.).
13. Евстафьева И.В. Проблемы трансграничного наследования имущественных авторских прав / Проблемы теории и юридической практики в России: материалы 8-й международной научно-практической конференции. Самара: Изд-во Самарского государственного экономического университета, 2011. С. 53-60 (0,6 п.л.).