

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права

УТВЕРЖДАЮ

И.о зав. кафедрой

 Т.А. Зайцева

« 10 » XI 2021 г.

ЗАДАНИЕ

К выпускной квалификационной работе студента Лысак Алексея Дмитриевича

1. Тема выпускной квалификационной работы: Особенности применения мер гражданско-правовой ответственности за нарушение авторского права на фотографические произведения (утверждена приказом от 05.04.2022 №679-уч)
2. Срок сдачи студентом законченной работы(проекта) 21.06.2022 года
3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: Конституция РФ, Гражданский Кодекс Российской Федерации
4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов): юридическая природа авторских прав и содержание гражданско-правовой ответственности за их нарушение; виды ответственности за нарушение авторских прав на фотографические произведения; проблемы применения мер гражданско-правовой ответственности за нарушение авторского права на фотографические произведения; предложения по совершенствованию законодательства в сфере авторского права на фотографические произведения.
5. Перечень материалов приложения: нет
6. Консультанты по выпускной квалификационной работе (с указанием относящихся к ним разделов): нет
7. Дата выдачи задания: 01.11.2021г.

Руководитель бакалаврской работы: Зайцева Татьяна Анатольевна, кан. юр. наук,
доцент

Задание принял к исполнению (дата): 01.11.2021г. 

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 67 с., 40 источников.

АВТОРСКОЕ ПРАВО, ФОТОГРАФИЧЕСКИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ, ОТВЕТСТВЕННОСТЬ, ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО, НАРУШЕНИЕ

Предмет исследования: совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения при применении мер гражданско-правовой ответственности за нарушение прав на фотографические произведения, проблем их применения и совершенствования.

Цель исследовательской работы: комплексный анализ гражданско-правовой ответственности за нарушение авторских прав на фотографические произведения.

Тема выпускной квалификационной работы является одной из наиболее актуальных в настоящее время, поскольку в большинстве стран мира сложилась комплексная отрасль общественного производства - индустрия авторского права и смежных прав на фотографические произведения.

Задачи исследования: рассмотреть юридическую природу авторских прав и содержание гражданско-правовой ответственности за их нарушение, изучить виды ответственности за нарушение авторских прав на фотографические произведения, изучить проблемы применения мер гражданско-правовой ответственности за нарушение авторского права на фотографические произведения, выяснить, какие есть предложения по совершенствованию законодательства в сфере авторского права на фотографические произведения.

Данная выпускная квалификационная работа полезна для широкого круга лиц, интересующихся данной проблематикой, а также может быть использована при проведении лекционных занятий высших и средних учебных заведений.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	5
1 Юридическая природа авторских прав и содержание гражданско-правовой ответственности за их нарушение	8
1.1 Правовое регулирование в сфере авторских прав	8
1.2 Понятие и функции авторского права	15
1.3 Гражданско-правовая ответственность за нарушение авторских прав	20
2 Виды ответственности за нарушение авторских прав на фотографические произведения	23
2.1 Меры ответственности за бездоговорное нарушение авторских прав на фотографические произведения	23
2.2 Ответственность по договору авторского заказа	31
3 Проблемы применения мер гражданско-правовой ответственности за нарушение авторского права на фотографические произведения	40
3.1 Права модели на авторство	40
3.2 Репортажная фотография	42
3.3 Произведения, автор которых неизвестен или неизвестно его местонахождение	45
4 Предложения по совершенствованию законодательства в сфере авторского права на фотографические произведения	47
Заключение	58
Библиографический список	62

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность выпускной квалификационной работы заключается в том, что в настоящее время в большинстве стран мира сложилась комплексная отрасль общественного производства - индустрия авторского права и смежных прав на фотографические произведения. Возникновение этой отрасли общественного производства вызвано массовостью и коммерциализацией объектов авторского права и смежных прав на фотографические произведения.

В свою очередь, ответ на вопрос о выборе темы для данной дипломной работы можно объяснить тем, что авторские права на фотографические произведения являются одним из важнейших институтов интеллектуального права, без которого существование полноценной системы хозяйственных отношений невозможно. Поскольку развитие на рубеже XX-XXI веков новых технологий сделала объекты интеллектуальной собственности весьма ценным активом, используемым не только гражданами, но и юридическими лицами. Кроме того, в Российской Федерации перемены, происходящие в политической и экономической областях общественной жизни, предопределили создание необходимых для полноценного развития института авторского права на фотографические произведения правовых предпосылок.

Но, несмотря на высокую значимость, а также широкую применимость данного гражданско-правового института, до сих пор крайней противоречивостью отличается современная судебная практика разрешения споров в сфере авторского права на фотографические произведения.

Что вызвано рядом объективных причин, так, например, институт права интеллектуальной собственности представляет собой сложное сочетание имущественных и личных неимущественных интересов правообладателя, которые находятся в единстве хоть и отражают разные аспекты правового регулирования. Наличие личных и имущественных прав характерно и для других правовых институтов, но только в авторском праве на фотографические произведения роль личных прав столь значительна.

При этом, в настоящее время общие правила, применимые при регулировании отношений в области авторского права на фотографические произведения, в РФ только создаются.

Поэтому исследования в рамках данной темы представляется до сих пор актуальным. Кроме того, актуальность настоящего исследования очевидна для гражданско-правового пространства РФ. Прежде всего из-за богатого советского наследия в данной области правового пространства, когда авторские права на фотографические произведения считались непередаваемыми, ни частично, ни полностью. Этот принцип относился не только к личным правам, но и к имущественным правам. Считалось, что при заключении обычного авторского договора автор лишь «разрешает» использовать свое произведение. Таким образом, даже разрешив использование произведения по договору, автор оставался владельцем всех авторских прав, а организация никаких авторских прав не получала. Иными словами, в гражданском обороте авторские права на фотографические произведения не участвовали: все авторское право сводилось к праву автора на получение определенного, нормированного вознаграждения при использовании произведения.

Но, в результате реформ в нашей стране произошел отказ от монополии государства на собственность и экономическую деятельность, утверждение равенства всех форм собственности и т.д., что требует срочного введения цивилизованного механизма в регулировании правоотношений, складывающихся в авторском праве на фотографические произведения.

Именно эти аспекты и обусловили мой выбор темы для исследования.

Научная разработанность исследуемой темы достаточно обширна. Теоретическую основу данного исследования составили различные труды современных авторов. Эмпирическую основу данного исследования составили различные примеры судебной практики.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в сфере гражданско-правовой ответственности за нарушение авторских прав, и конкретно прав на фотографические произведения.

Предметом исследования является совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения при применении мер гражданско-правовой ответственности за нарушение прав на фотографические произведения, проблем их применения и совершенствования.

Целью данной работы является комплексный анализ гражданско-правовой ответственности за нарушение авторских прав на фотографические произведения.

Достижение поставленной цели предполагает решение следующих задач:

- рассмотреть юридическую природу авторских прав и содержание гражданско-правовой ответственности за их нарушение;
- проанализировать виды ответственности за нарушение авторских прав на фотографические произведения;
- выявить проблемы применения мер гражданско-правовой ответственности за нарушение авторского права на фотографические произведения;
- выяснить, какие есть предложения по совершенствованию законодательства в сфере авторского права на фотографические произведения.

Практическая значимость обусловлена тем, что данная выпускная квалификационная работа полезна для широкого круга лиц, интересующихся данной проблематикой, а также может быть использована при проведении лекционных занятий высших и средних учебных заведений.

Научная новизна данной работы состоит в том, что полученные результаты позволили обосновать систему мер гражданско-правовой ответственности за нарушение прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, выявить сущность и особенности такой ответственности, сформулировать новые доктринальные подходы к правовому регулированию данного вида юридической ответственности.

1 ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА АВТОРСКИХ ПРАВ И СОДЕРЖАНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ИХ НАРУШЕНИЕ

1.1 Правовое регулирование в сфере авторских прав

Конституция Российской Федерации¹ в статье 44 закрепила гарантии каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания, кроме того, она также закрепила охрану интеллектуальной собственности.

Если рассматривать положения статьи 2 Конституции РФ о том, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод - обязанность государства, то ч. 1 ст. 44 гарантирует каждому свободу во всех сферах творческой деятельности. Эта гарантия основана на других положениях Конституции - защите интеллектуальной собственности, защите от недобросовестной конкуренции, свободе информации, мысли и выражения мнений, а также общепризнанных принципах и нормах международного права. Итак, согласно Международному пакту об экономических, социальных и культурных правах, участвующие в нем государства обязуются уважать свободу, безусловно необходимую для научных исследований и творческой деятельности.

Российская Федерация является участником значительного числа международно-правовых конвенций и договоров, так или иначе направленных на регулирование творческих отношений в различных областях и проявлениях: Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) 1967 года. Конвенция 1883 года. Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1970 г. 1891 г. ежегодное соглашение о патентной кооперации. Мадридское соглашение о международной регистрации товарных знаков и т.д.

Именно с учетом этого строится государственная политика и правовое

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020): опубликована на Официальном интернет портале правовой информации [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.pravo.gov.ru>. –25.04.2022.

регулирование отношений, связанных с созданием и использованием результатов научно-технического и художественного творчества. Творческие отношения имеют много особенностей. С одной стороны, они формируются в области интеллектуального производства, сутью которого являются интеллектуальные (нематериальные) товары - произведения искусства, литературы и т.д. С другой стороны, к нематериальным активам также относится продукция научно-технического творчества, такая как изобретения и полезные модели, промышленные образцы, конструкции машин и оборудования и т.д., от применения и использования которых зависят экономика, медицина, культура и, в значительной степени, все другие сферы общественной жизни.

В Конституции² указаны в ч. 1 ст. 44 только основные виды творчества, оставляя их перечень открытым. Конечно, разницу между некоторыми видами творческой деятельности можно объяснить. Научное творчество — это творческая деятельность, направленная на открытие новых законов и закономерностей природы, общества, мышления, разработку фундаментальных (или прикладных) теорий, концепций, математических методов и других научных достижений. Техническое творчество — это новые разработки, технические решения прикладного характера, инструменты, материалы и т.д., которые могут быть использованы в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Художественное творчество включает в себя архитектуру, театр, повседневную жизнь, музыку, скульптуру, дизайн, литературу, графику, градостроительство, фотографию и многие другие области творчества, в результате чего различные творческие произведения "общаются" со зрителем или слушателем через художественные образы, созданные автором.

Первый постсоветский закон об авторском праве в Российской Федерации вступил в силу 3 августа 1993 года. Он полностью заменил советские законы в сфере авторского права, чего не было до этого. Новый Закон об авторском

² Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020): опубликована на Официальном интернет портале правовой информации [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.pravo.gov.ru>. –25.04.2022.

праве от 1993 года был основан на модели ВОИС и следовал континентальной европейской традиции: он чётко разделил экономические и моральные права, включая детальные положения о смежных правах.

Закон об авторском праве и смежных правах 1993 года определил общий срок действия авторского права — 50 лет после смерти автора или 50 лет с даты публикации анонимного произведения. После вступления закона в силу были восстановлены авторские и смежные права на произведения, созданные советскими авторами, в том числе те, срок действия которых истек или вообще не охранялись.

В 2004 году в закон были внесены поправки. В частности, срок охраны авторских прав был продлен до 70 лет.

1 января 2008 года вступила в силу часть IX Гражданского кодекса Российской Федерации, подробно регулирующая отношения в области авторского права и смежных прав, в связи с чем, закон Российской Федерации №5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" утратил юридическую силу.

В настоящее время основным источником правового регулирования отношений, предметом которых являются результат интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, является четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

В главе 70 ГК РФ³ содержатся нормы о правах на научные, литературные и художественные произведения. Традиционно совокупность таких норм называется авторским правом.

Но, несмотря на такое название, этот институт не регулирует отношения с авторством других результатов творческой деятельности, которые рассматриваются в рамках патентного права, права на исполнение, права на результаты отбора, права на топологию интегральной схемы.

В то же время авторское право регулирует все гражданско-правовые отношения, связанные с использованием произведения, даже если автор не явля-

³ Гражданский кодекс Российской Федерации. (Часть четвертая): федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 25.02.2022 г. № 20-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. □ 2006. □ № 52. □ Ст. 5496. – 25.05.2022.

ется непосредственным участником таких отношений (например, при использовании произведения с разрешения вторичного владельца авторских прав).

Из чего можно заключить, название "авторское право" в некоторой степени уместно и соответствует традиции понимания авторского права (в объективном смысле), которое представляет собой совокупность норм, регулирующих гражданско-правовые отношения, связанные с созданием и использованием произведений, а также отчуждением исключительного права.

Указанная условность также применяется и к авторскому праву (в субъективном смысле) как интеллектуальному праву на научное, литературное и художественное произведение.

В связи с этим заметим, что нет противоречия между названием гл. 70 и названием первой ее статьи – 1255 ГК РФ⁴, поскольку в названии главы авторское право понимается в объективном смысле, а в названии статьи - в субъективном. Поэтому в ст. 1255 ГК РФ, определяющей круг прав по поводу произведения, оно используется во множественном числе - "авторские права".

Поэтому необходимо различать авторские права, под которыми понимаются интеллектуальные права, принадлежащие автору любого результата творческой деятельности, а также авторские права, под которыми понимаются интеллектуальные права в науке, литературе и искусстве, независимо от того, являются ли эти права - автор произведения или другое лицо - правообладатели, получившие исключительное право на произведение в установленном порядке.

Виды авторских прав, возникающих в отношении произведений, устанавливаются в ст. 1226 ГК РФ.

Критерием разделения авторского права является, прежде всего, разделение произведений или определенных видов произведений (официальных, изобразительных, архитектурных и т.д.). Исходя из этого, первые содержатся в пункте 2 указанной статьи, а вторые - в пункте 3.

Поскольку ГК РФ основывается на том, что первоначально все права на

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации. (Часть четвертая): федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 25.02.2022 г. № 20-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. □ 2006. □ № 52. □ Ст. 5496. – 25.05.2022.

произведение возникают у автора, в п. п. 2 и 3 ст. 1255 ГК РФ указывается, что соответствующие авторские права принадлежат именно автору. Это не означает непередаваемости (неотчуждаемости) всех этих прав. Учитывая, что ст. 1255 - первая в гл. 70, её главная цель –ознакомить граждан с интеллектуальными правами, возникающими в произведении, расставляя соответствующие акценты между ними. Наличие такой статьи является традиционным для кодифицированного акта.

В дополнение к своему доктринальному значению ст. 1255 ГК РФ также имеет практическое значение.

Во-первых, как уже упоминалось, авторское право распространяется на все права интеллектуальной собственности на произведение (как передаваемые, так и непередаваемые).

Во-вторых, в п. 2 указанной статьи содержится исчерпывающий перечень интеллектуальных прав, возникающих в связи с любым произведением, которое охраняется на территории Российской Федерации. Этот список можно разделить на две группы: исключительное право - как право собственности на использование произведения в любой форме, не противоречащей закону, а также личные неимущественные права автора (подп. 2 - 5 п. 2 ст. 1255 ГК РФ).

В-третьих, указанный в п. 2 рассматриваемой статьи, перечень прав является исчерпывающим в том смысле, что закон не предусматривает других интеллектуальных прав, связанных с каким-либо произведением.

Отдельные положения об интеллектуальной собственности отражены в федеральных законах, которые разъясняют вопросы судебной практики.

Изображение активно защищается еголичным неимущественным правом вне зависимости оттого в информационно-телекоммуникационной сети Интернет оно или же на твердом носителе.Федеральный закон от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»⁵ определяет и правовой режим информационных ресурсов, который

⁵ Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (ред. от 30.12.2021) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://base.garant.ru/12148555/> – 25.04.2022.

включает в себя: порядок документирования информации, право собственности на отдельные документы и отдельные массивы документов, документы и массивы документов в информационных системах, категорию информации по уровню доступа к ней, порядок правовой защиты информации.

Это подтверждает постановление Суда по интеллектуальным правам от 6 сентября 2017 г. № С01-622/2017⁶

Индивидуальный предприниматель Кабжан Аскар Солтанович обратился в Арбитражный суд Свердловской области с исковым заявлением к обществу с ограниченной ответственностью "МАЛИНОВКА" о признании за предпринимателем исключительных прав на фотографические произведения в количестве 47 штук, незаконно использованных обществом на интернет-сайте кафе "Мачо Пикчо" (www.macho-piccho.ru) в разделе "Меню", а также в меню, предлагаемом посетителям непосредственно в помещении кафе "Мачо Пикчо", взыскании компенсации за нарушение исключительных авторских прав в размере 940 000 рублей.

Как следует из материалов дела и установлено судами, предприниматель является правообладателем (автором) 47 фотографий блюд различных национальных кухонь, которые были использованы обществом на интернет-сайте кафе "Мачо Пикчо".

Также судом было установлено, что автором фотографий является истец.

Истцом в адрес ответчика 11.10.2016 направлена претензия с требованиями прекратить нарушение исключительных прав истца путем удаления 47 спорных фотографий с сайта www.macho-piccho.ru и выплатить компенсацию за нарушение исключительных прав. Претензия получена ответчиком 17.10.2016, однако оставлена последним без удовлетворения.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 27.02.2017 в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от

⁶ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 6 сентября 2017 г. № С01-622/2017 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=B03CD5051409D427C2AE8DE099A4ED56CF3FF699E-64908FC9B2358E52D8A6312683DE8F2E981678B7795139BDC50B2B4767B27E6522EgBs6C - 25.04.2022

24.05.2017 решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Суд, ссылаясь на ст. 431, п.1 ст. 432, п. 1 и ст. 1288 ГК РФ установил:

Нарушений норм материального и процессуального права, которые могут являться основанием для отмены судебных актов судов первой и апелляционной инстанций, не установлено.

Таким образом, обжалуемые судебные акты являются законными, обоснованными и отмене не подлежат. Оснований для удовлетворения кассационной жалобы не имеется.

Суд постановил: решение Арбитражного суда Свердловской области от 27.02.2017 по делу N А60-57091/2016 и постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.05.2017 по тому же делу оставить без изменения, кассационную жалобу индивидуального предпринимателя Кабжана Аскара Солтановича - без удовлетворения.

Кроме того, это также подтверждается постановлением суда по интеллектуальным правам от 22 января 2021 г. по делу N А40-89712/2020⁷.

Консультация, а также содействие правовой охране объектов интеллектуальной собственности гражданина занимается патентный поверенный. Патентный поверенный — это специалист в области интеллектуальных прав и защиты интеллектуальной собственности. Он занимается регистрацией интеллектуальных прав в Роспатенте и лучше иных специалистов в этой сфере знает, как успешно пройти экспертизу в Роспатенте. Именно патентный поверенный может решить все вопросы, которые касаются регистрации прав и патентования. Отношения, связанные с деятельностью патентных поверенных, регулирует Федеральный закон от 30 декабря 2008 года № 316-ФЗ «О патентных поверенных»⁸.

В настоящее время создан суд по правам интеллектуальной собственности - это специальный суд, созданный для рассмотрения споров в сфере интел-

⁷ Суд по интеллектуальным правам Постановление от 22 января 2021 г. По делу n а40-89712/2020 // КонсультантПлюс URL: consultantplus://offline/ref=764E8B08BAF76888941125DC06BE05C6C173E625E864198F5153CC0688BFBAB099A0D5C4C4CC45C9D7E6A9F4C89802hDqD

⁸Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных» (ред. от 21.12.2021 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://base.garant.ru/12164270/> –25.04.2022.

лектуальной собственности, создание которого, обусловлено значимостью результатов интеллектуальной деятельности и спецификой рассмотрения дел данной категории. Положение Федерального закона от 8 декабря 2011 года № 422-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с созданием в системе арбитражных судов Суда по интеллектуальным правам» регулируют деятельность указанного суда»⁹.

Кроме того, озвученные нормы необходимо давать расширительное толкование, что происходит в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 года № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»¹⁰. В котором содержатся многочисленные разъяснения по регулированию интеллектуальной собственности. Многие позиции в постановлении либо повторяют уже сформулированные подходы к разрешению споров в судах, либо даже являются изложениями нормативных правовых актов. В то же время вы можете заметить изменения, которые влияют на упражнение. Даже если их не всегда можно назвать революционными, они вполне способны повлиять на судьбу конкретных споров.

Также можно отметить Указ Президента Российской Федерации от 24 мая 2011 года № 673 «О федеральной службе по интеллектуальной собственности»¹¹, согласно которому Роспатент осуществляет государственное регулирование в области интеллектуальной собственности в соответствии с возложенными на него функциями.

1.2 Понятие и функции авторского права

Научно-теоретическая концепция авторского права состоит из совокупности норм гражданского права, регулирующих отношения между признанием авторского права и охраной научных, литературных и художественных произ-

⁹ Федеральный закон от 8 декабря 2011 г. № 422-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с созданием в системе арбитражных судов Суда по интеллектуальным правам» (ред. от 28.06.2014) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://base.garant.ru/70103516/> –25.04.2022.

¹⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470/ –25.04.2022.

¹¹ Указ Президента РФ от 24.05.2011 № 673 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности» (ред. от 27.06.2012) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_114249/ –11.05.2022.

ведений, созданием системы их использования, наделением их авторов неимущественными и имущественными правами, защитой прав авторов и других авторских прав держатели.

Другими словами, авторское право - это юридический термин, используемый для описания прав авторов на их литературные и художественные произведения, созданные автором в ходе его творческой деятельности.

Произведение - это результат творческой деятельности автора, выраженный в объективной форме.

Творческая деятельность - это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только идеальные образы, а не объекты материального мира. Следовательно, сама работа - это не материальный, а идеальный объект.

Объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства, независимо от достоинств и назначения произведения, а также способа его выражения (ст. 1259 ГК РФ). Список объектов авторского права открыт.

Для того чтобы результат интеллектуальной деятельности был признан объектом авторского права, необходимо соответствовать двум основным критериям охраняемой способности (специфика объектов авторского права).

Защищается не только произведение в целом, но и часть, название или характер произведения, если конкретные элементы произведения соответствуют критериям защищенности, рассмотренным выше (п. 7 ст. 1259 ГК РФ).

Кроме того, законодатель относит компьютерные программы, охраняемые как литературные произведения, к объектам авторского права (ст. ст. 1261 - 1262 ГК РФ).

При этом, в ст. 1259 ГК РФ нет никаких указаний на то, что произведение является результатом творческой деятельности, поскольку невозможно точно определить критерии творчества. Предполагается, что любая работа носит творческий характер (иначе это не работа).

Перечисленные в ст. 1259 ГК РФ произведения предполагаются творческими, пока не доказано иное. Бремя такого доказывания лежит на лице, ис-

пользующем произведение в соответствии с п. 3 ст. 1250 ГК РФ, где указано, что отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим интеллектуальные права.

Согласно ст. 1257 ГК РФ, автором литературы, науки или искусства признается гражданин, чье творческое произведение было создано. Следовательно, основным требованием для признания результата интеллектуальной деятельности объектом авторского права является творческий характер работы создателя.

Авторское право распространяется как на опубликованные, так и на неопубликованные произведения, выраженные в любой объективной форме. Поэтому вторым критерием является выражение произведения в объективной форме (п. 3 ст. 1259 ГК РФ).

В качестве примера формы выражения произведения в Гражданском кодексе Российской Федерации законодатель использует письменную, устную форму (публичное заявление, публичное представление и т.д.), в виде изображения, звуковой или видеозаписи, в трехмерном виде (п. 3 ст. 1259 ГК РФ). Список является открытым, а это значит, что произведение может существовать в другой форме (например, мультимедийные продукты имеют электронную форму выражения).

Авторское право - это регулирование правоотношений в сфере творческой деятельности, связанных с результатами творческой деятельности людей в области литературы, науки или искусства.

Авторское право в России, согласно действующему законодательству, изначально исходит от авторов произведения, но в некоторых случаях часть прав может быть передана другим лицам на основании закона или специальных положений заключенного договора.

Согласно п. 1 ст. 1281 ГК РФ - исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Существует несколько категорий авторского права:

— права имущественные и неимущественные;

— права исключительные и неисключительные.

В соответствии с положениями части 4 ГК РФ, термин "интеллектуальная собственность" включает в себя только результаты интеллектуальной деятельности и эквивалентные им средства индивидуализации, но не права на них (ст. 1225 ГК РФ).

В силу ст. 1226 ГК РФ, интеллектуальные права признаются на основе результатов интеллектуальной деятельности и равноправных средств индивидуализации (интеллектуальной собственности), к которым относятся исключительное право, являющееся имущественным правом, а также личные неимущественные права.

В то же время личные неимущественные права возникают и охраняются только в том случае, если они конкретно названы, а их защита установлена положениями части четвертой Гражданского Кодекса Российской Федерации о результатах определенного вида интеллектуальной деятельности или средствах индивидуализации.

Если автор не заключил договор о передаче исключительных прав, то есть не передал их третьим лицам, то автор, обладающий исключительным авторским правом на тот или иной объект, имеет право на его единоличное использование и может запрещать использовать этот объект третьим лицам.

Возникновение неисключительных прав происходит в случае, когда создается договор авторского права, кроме случаев, когда в нем прямо не предусмотрено другое. Лицо, обладающее неисключительным авторским правом, может использовать объект права, созданный обладателем исключительных прав, наравне с ним и другими лицами, имеющими разрешение на его использование этим же способом.

Неимущественные права — это личные права (с ними нельзя совершать операций, как с имуществом: покупать, продавать, передавать, дарить, наследовать и т.д.).

Авторское право выполняет четыре функции.

Охрана результатов творческой деятельности, с момента создания, в сфе-

рах литературы, науки и искусства является первой функцией авторского права. В законодательстве нет общего определения понятия произведения, но в законе даны определения отдельных видов произведений. Так как законом охраняются все виды произведений, то смысла сейчас указывать их нет.

Установление режима использования произведений является второй функцией авторского права. Согласно ч. 1 ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такие средства по своему усмотрению любым способом, не противоречащим закону.

Кроме того, согласно ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Хотелось бы отметить, что авторское право определяет только то, что, например, является воспроизведением, исполнением, демонстрацией, публикацией произведения, но не регулирует порядок применения произведений на практике.

Третья функция авторского права заключается в предоставлении личных и имущественных прав авторам научных, литературных, художественных и других авторских прав.

Защита этих прав составляет содержание четвертой функции авторского права. Нормы неприкосновенности произведения не ограничивают право на защиту чести, достоинства и деловой репутации автора, в связи с чем такие способы защиты, как:

- опровержение информации, порочащей честь, достоинство или деловую репутацию автора, если лицо, распространяющее такую информацию, не докажет, что она соответствует действительности;
- компенсация автору убытков;
- компенсация морального ущерба.

Некоторые особенности защиты чести, достоинства и деловой репутации

раскрываются в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 февраля 2005 года № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц»¹².

1.3 Гражданско-правовая ответственность за нарушение авторских прав.

Нарушение авторских прав влечет за собой наступление ответственности, правовая природа которой принципиально отличается от ответственности за несоблюдение прав собственности, хотя авторское право долгое время пытались определить через категорию собственности, известную со времен римского права.

В настоящее время российские исследователи определяют результаты интеллектуальной деятельности как нематериальные вещи.

Специфика рассматриваемого объекта в отношении собственности проявляется также в реализации права собственности, в случае его нарушения, которое заключается в удостоверении копий произведения из незаконного владения.

Принцип оправдания не соблюдается в чистом виде:

- невозможно физически забрать нематериальную вещь (в частности, предмет авторского права), в то время как в отношении вещи передача вполне осуществима;

- передача копий произведения осуществляется только по просьбе правообладателя, а не по запросу, как в случае с вещью.

Это указывает на то, что передача вещи рассматривается не как свидетельство о собственности, а как мера ответственности за ущерб.

Нарушение авторских прав считается особым случаем деликта за внедоговорный ущерб, который регулируется общими правилами гражданской ответственности.

¹² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» (ред. от 02.07.2014) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_52017 –27.04.2022.

Российское гражданское законодательство придерживается общего принципа деликта, согласно которому ущерб, причиненный одним лицом другому, признается незаконным и включает в себя обязательство возместить ущерб. Общие характеристики этой категории обязательств относятся к обязательствам, связанным с авторским правом:

- его сфера действия охватывает как защищенные, так и незащищенные авторские права;
- компенсация за ущерб в обоих случаях носит денежный характер;
- обязательства не носят договорного характера, поскольку авторское право относится к абсолютным правам. Права интеллектуальной собственности¹³ нельзя считать абсолютными, поскольку законодательством предусмотрены отдельные случаи использования авторских прав без согласия автора или правообладателя, без выплаты им вознаграждения.

Закон защищает носителя абсолютных прав от всех, то есть от неопределенного круга лиц.

Гражданско-правовая ответственность за нарушение авторских прав является наиболее распространенной и эффективной. Его основная цель - применение мер имущественного характера, а не наложение санкций на личность нарушителя.

Несанкционированное копирование защищенных авторским правом произведений в коммерческих целях, а также несанкционированные коммерческие операции с копируемыми материалами называются пиратством.

Деяние, классифицируемое как пиратство, имеет свою особенность: наличие умысла при совершении незаконных действий. Существенной чертой пиратства является совершение незаконных действий, связанных с авторским производением, с целью получения коммерческой выгоды. Свободное распространение продуктов не является пиратством. Пиратство имеет следующие характеристики:

¹³ Интеллектуальная собственность. Правовое обеспечение [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2020/1/24/inte-llektualnaya_sob-stvennost_pravo-voe_obespechenie - 27.04.2022

- вредоносные действия;
- их отличает особый масштаб незаконного (несанкционированного) использования произведений, что связано с современными достижениями в области передачи информации;

- пиратство имеет место в организованной форме: организованное предприятие участвует в незаконном воспроизведении и распространении охраняемых произведений;

Действующее законодательство предусматривает различные меры ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности.

Меры гражданской ответственности включают компенсацию убытков, компенсацию морального вреда и компенсацию ущерба.

Такая мера ответственности за возмещение морального вреда распространяется только на защиту личных неимущественных прав.

Как правило, для применения мер ответственности требуется состав преступления, который формируется следующими фактами:

- незаконность (бездействие) поведения лица, совершившего определенные действия;
- есть ли у жертвы какие-либо убытки или ущерб;
- наличие причинно-следственной связи между противоправным характером поведения нарушителя и вытекающими из этого финансовыми последствиями;
- наличие вины правонарушителя.

Закон может предусматривать наступление ответственности при отсутствии определенных фактов в составе, но в любом случае условием применения всех защитных мер является противоправное поведение лица.

Меры, предусмотренные гражданским законодательством за нарушение прав интеллектуальной собственности, применяются, если нарушитель виновен, если иное не предусмотрено законом (п. 3 ст. 1250 ГК РФ)¹⁴.

¹⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации. (Часть четвертая): федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 25.02.2022 г. № 20-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. □ 2006. □ № 52. □ Ст. 5496. – 25.05.2022.

2 ВИДЫ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАРУШЕНИЕ АВТОРСКИХ ПРАВ НА ФОТОГРАФИЧЕСКИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ

2.1 Меры ответственности за бездоговорное нарушение авторских прав на фотографические произведения

Согласно действующему законодательству, в случае нарушения авторских прав на фотографическое произведение правообладатель имеет возможность потребовать этого от нарушителя:

- признание прав;
- восстановление ситуации, существовавшей до нарушения права, а также прекращение действий, нарушающих право или угрожающих его уничтожением;
- компенсация убытков, включая упущенную выгоду;
- компенсация вместо компенсации дохода, полученного нарушителем за нарушение авторских или смежных прав;
- компенсационные выплаты.
- принятие других мер, предусмотренных законом.

Давайте подробнее рассмотрим перечисленные меры защиты.

Признание права может включать, например, публикацию в прессе о том, что фотоработы, опубликованные с нарушением права на имя, то есть без указания фамилии автора, являются произведением конкретного автора. Эта мера защиты особенно важна в случае нарушения личных, неимущественных прав авторов. Признание прав - это первый способ защиты гражданских прав, который осуществляется путем ст. 12 ГК РФ. Признание прав может касаться личных, неимущественных прав авторов или имущественных прав.

Меры по восстановлению репутации, существовавшей до нарушения права, могут включать, например, уничтожение поддельных копий фотографических произведений или передачу тиража правообладателю. Прекращение действий, нарушающих право или угрожающих его нарушением, может выражаться, например, в прекращении подготовки к публикации статьи, содержащей

фальшивые фотоматериалы.

Возмещение убытков, включая упущенную выгоду. Под убытками, в соответствии со ст. 15 ГК РФ¹⁵, понимаются расходы, которые лицо, чье право было нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Если лицо, нарушившее право, получило доход, то лицо, чье право было нарушено, имеет право требовать возмещения наряду с другими потерями упущенной выгоды, по крайней мере, в размере такого дохода.

Такой способ восстановления нарушенного права сложен для правообладателя, поскольку требует от судебных органов предоставления доказательств наличия убытков, документов, подтверждающих их размер, а также того факта, что убытки были причинены действиями конкретного нарушителя.

Так, например, суд по интеллектуальным правам вынес постановление от 30 декабря 2021 г. по делу N А40-56922/2021¹⁶.

Общество с ограниченной ответственностью Федеральное агентство по защите прав фотографов "Пейзаж" (далее - общество "Пейзаж") обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к обществу с ограниченной ответственностью "Информационное агентство НЕФТЕГАЗ.РУ Интернэшнл" (далее - общество "ИА НЕФТЕГАЗ.РУ Интернэшнл") о взыскании 46 880 рублей за нарушение исключительного авторского права на фотографическое произведение "IMPG4240", в том числе за удаление информации об авторском праве, за использование путем воспроизведения и за доведение произведения до всеобщего сведения без согласия правообладателя.

Как установлено судами и усматривается из материалов дела, фотограф

¹⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 25.02.2022) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301. – 25.04.2022.

¹⁶ Суд по интеллектуальным правам Постановление от 30 декабря 2021 г. По делу № а40-56922/2021 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=D355AB71621E7CAB3A9E16594467750FCF978CC61ECF5D4751EB9FCCDD40631EC38F2200045F4F4029B89305073DeEC - 28.04.2022

Кирнов Андрей Александрович (далее - автор) создал фотографическое произведение "IMG4245", на котором запечатлено промышленное оборудование. При размещении указанного произведения в сети Интернет в своем блоге автор нанес на фотоизображение "водяной знак" с информацией об авторском праве.

Авторство указанного лица на фотопроизведение подтверждается, в том числе фототаблицей с приложением файла изображения в высоком разрешении, сведениями метаданных EXIF; распечаткой (скриншотом) публикации 2014 года в блоге (на сайте) автора <https://muph.livejournal.com/390945.html>.

При определении размера компенсации суд первой инстанции руководствовался принципами разумности и справедливости, соразмерности компенсации последствиям нарушения и исходил из следующего расчета: 10 000 рублей - за неправомерное использование спорного фотографического произведения, 10 000 рублей - за неправомерное удаление сведений об авторском праве, 10 000 рублей - за доведение произведения до всеобщего сведения без согласия правообладателя.

Апелляционный суд с выводами суда первой инстанции согласился, отклонив изложенные в апелляционной жалобе доводы, аналогичные доводам ответчика, приведенным в кассационной жалобе.

В соответствии с п. 1 ст. 432, ст. 1229, п. 1 ст. 1259, п. 1 ст. 1270, п. 1 ст. 1301 ГК РФ суд постановил: решение Арбитражного суда города Москвы от 10.06.2021 по делу N А40-56922/2021 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 10.09.2021 по тому же делу оставить без изменения, кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью "Информационное агентство НЕФТЕГАЗ.РУ Интернэшнл" - без удовлетворения.

По аналогии указанного постановления были вынесены: постановление суда по интеллектуальным правам от 3 июня 2022 г. по делу N А41-67355/2021¹⁷, постановление суда по интеллектуальным правам от 6 июня 2022

¹⁷ Суд по интеллектуальным правам Постановление от 3 июня 2022 г. По делу № а41-67355/2021 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=4751F10CF26D1592AEB1D3BB87FA-9799C87644E95CFCB03C1BB3D8F232DA3064D5660A35BBE653529E9787E4A3E1FEE0sBC - 28.04.2022

г. по делу N А41-65112/2021¹⁸, и постановление суда по интеллектуальным правам от 9 июня 2022 г. по делу N А45-3909/2020¹⁹.

Убытки правообладателя - это убытки, понесенные в случае несанкционированного использования недоговорной фотографической работы.

Если лицо, нарушившее право, получило в результате доход, то лицо, чье право было нарушено, имеет право требовать возмещения наряду с другими потерями упущенной выгоды, по крайней мере, в размере такого дохода.

Самый простой и распространенный способ защиты нарушенных прав - это компенсация ущерба вместо компенсации убытков или доходов.

Конкретный размер компенсации за указанный период устанавливается судом с учетом требований истца и обстоятельств дела, рассматриваемого судом. Преимущество такого способа правовой защиты заключается в том, что правообладателю не нужно предоставлять огромное количество доказательств, достаточно просто определить требования и убедить суд в их обоснованности. Такая мера, как выплата компенсации, требует особого внимания со стороны судей, поскольку размер компенсации должен назначаться с учетом сути нарушения авторских и смежных прав.

Эта мера должна применяться к нарушению прав владельцев авторских и смежных прав, предусмотренных законом, а не к нарушению прав и обязанностей сторон по договору. В случае нарушения условий договора, в первую очередь, применяются правила ответственности, прописанные в договоре.

Что доказано в решении суда № 2-963/2020 от 20 июля 2020 г. по делу № 2-963/2020²⁰.

ФГБОУ культуры «Академический малый Драматический театр – Театр

¹⁸ Суд по интеллектуальным правам Постановление от 6 июня 2022 г. По делу № а41-65112/2021 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=4751F10CF26D1592AEB1D3BB87FA9799C87644E95-CFCB03C1BB3D8F232DA3064D5660A35BBE653529E9787E4A - 27.04.2022

¹⁹ Суд по интеллектуальным правам Постановление от 9 июня 2022 г. По делу № а45-3909/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=B03CD5051409D427C2AE8CE09CDDDB805C63DF299E64907AECC2109B0238F6B42202DB4B7BA8F66813DC451D0D352B1gAs8 - 27.04.2022

²⁰ Судебная практика по авторскому праву Решение № 2-963/2020 от 20 июля 2020 г. по делу № 2-963/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://B03CD5051409D427C2AE8CE09CDDDB805C63DF299E64907AECC2109B0238F6B42202DB4B7BA8F66813DC451D0D352B1gAs8 - 27.04.2022

Европы» обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с иском к Индивидуальному предпринимателю Тарасовой В.В. об обязанности прекратить использование фотографий мизансцен спектаклей ФГБУК «Академический малый Драматический театр – Театр Европы» и удалить их с сайта <https://mdtheatre.ru/>, взыскании денежной компенсации за нарушение интеллектуальных прав в сумме 1 000 000 руб., ссылаясь на то, что в сентябре 2018 года истцу стало известно о размещении на указанном сайте выполненных штатным фотографом Театра В.В.И. в рамках служебного задания фотографий, скопированных без разрешения истца в предпринимательских целях, чем были нарушены исключительные авторские права истца на служебное произведение, что влечет взыскание денежной компенсации; досудебная претензия ответчиком не удовлетворена.

Определением Арбитражного суда от 30.12.2019 к участию в деле в качестве соответчика был привлечен Омельченко А.А., по сведениям Регионального Сетевого Информационного Центра являющийся администратором сайта, на котором были размещены спорные фотографии, связи с чем, дело было направлено в суд общей юрисдикции для рассмотрения с соблюдением правил подсудности.

В соответствии с ч. 1 ст. 44 Конституции РФ, п. 1 ст. 1228, п. 1 ст. 1250, п. 3 ст. 1252, п. 1 и 2 ст. 1255, ст. 1259, п. 1 ст. 1270, ст. 1276, п. 1 ст. 1301, ГК РФ С учетом установленных обстоятельств, требования истца о защите нарушенных исключительных интеллектуальных прав, путем взыскания соответствующей компенсации за такое нарушение, основаны на законе и подлежат удовлетворению.

Определяя размер денежной компенсации, подлежащей взысканию в пользу истца с ответчика ИП Тарасовой В.В., суд, руководствуясь вышеизложенными положениями законодательства и рекомендациями высших судебных инстанций, считает подлежащей взысканию в пользу истца компенсацию за нарушение исключительных прав на произведения в размере 100 000 руб. Указанный размер компенсации суд признает соответствующим принципу разум-

ности и справедливости, позволяющим восстановить нарушенное право и не ущемить законные интересы ответчика Тарасовой В.В., являющейся индивидуальным предпринимателем, осуществляющим определенную деятельность и имеющим в связи с этим обязательства перед определенным кругом лиц, чьи права и интересы могут пострадать при возложении на данное лицо обязанности по выплате компенсации в большем размере.

В силу п. 1 ст. 322, 6.1 ст. 1252 ГК РФ, суд решил: взыскать с Индивидуального предпринимателя в пользу Федерального государственного бюджетного учреждения культуры «Академический малый Драматический театр – Театр Европы» денежную компенсацию за нарушение интеллектуальных прав в сумме 100 000 руб., расходы по оплате госпошлины в сумме 3 200 руб., а всего - 103 200 рублей, в удовлетворении остальной части требований и в иске к Омельченко А.А. - отказать.

Владельцы исключительных авторских прав часто требуют денежной компенсации за причиненный им моральный ущерб.

В области авторского права и смежных прав моральный ущерб может быть возмещен только в случае нарушения личных неимущественных прав. Повторное использование фотопродукции без изменения фотоработы и указания имени автора, без согласия правообладателя, не может служить основанием для подачи иска о возмещении морального ущерба. Напротив, если информация об авторе удалена или не указана, то лицо использующее такое фотографическое произведение в коммерческих целях является нарушителем.

Это подтверждается решением № 2-1119/2020 2-1119/2020~М-710/2020 М-710/2020 от 21 апреля 2020 г. по делу № 2-1119/2020²¹, в котором истец указал, что на сайте krasnoturinsk.info в статье под названием «В Краснотурьинске «Скорая» не смогла доставить ребенка в больницу из-за заснеженных дорог», размещенной ДД.ММ.ГГГГ на сайте krasnoturinsk.info были размещены фотографии, автором которых он является. ДД.ММ.ГГГГ одна из указанных фото-

²¹ Судебная практика по авторскому праву Решение № 2-1119/2020 2-1119/2020~М-710/2020 М-710/2020 от 21 апреля 2020 г. по делу № 2-1119/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=8927-3A17011AE713DE077B7B43E07AFA801468FFC3D3447C79C96FA8AC03917CFD61B9E32CE58A8AA076D8B07D5004E0q1 - 27.04.2022

графий была размещена на сайте gochsrb.ru, владельцем доменного имени и администратором которого является Республиканское агентство гражданской обороны и чрезвычайных ситуаций (ИНН 0326472672, ОГРН 1070326008983), в статье с названием «Внимание, ожидается ухудшение погодных условий!». Фотография была создана истцом в период исполнения служебных обязанностей по трудовому договору ... от ДД.ММ.ГГГГ, заключенному с ООО «Издательская группа «ВК-медиа». Данная фотография является служебным произведением, исключительные права на которое принадлежат ООО «Издательская группа «ВК-медиа».

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от ДД.ММ.ГГГГ удовлетворены иски ООО «Издательская группа «ВК-медиа» к Республиканскому агентству гражданской обороны и чрезвычайных ситуаций о взыскании денежной компенсации за нарушение прав правообладателя. Из решения суда следует, что факт авторства истца на фотографию судом признан доказанным, как и отсутствие указания автора при использовании Республиканским агентством гражданской обороны и чрезвычайных ситуаций фотографии истца.

Республиканским агентством гражданской обороны и чрезвычайных ситуаций было допущено удаление информации об авторе фотографии, то есть об истце без его разрешения.

В соответствии с п. 1 ст. 1259, п. 1 и 2 ст. 1255 ГК РФ суд решил: иски ООО «Издательская группа «ВК-медиа» удовлетворить и взыскать с Республиканского агентства гражданской обороны и чрезвычайных ситуаций в пользу ООО «Издательская группа «ВК-медиа» денежную компенсацию в размере 10000 руб., судебные расходы по оплате государственной пошлины в размере 400 руб., всего взыскать 10400 руб.

Для защиты нарушенных авторских прав крайне важно изъять поддельные копии из гражданского оборота. Без таких действий сама компенсация или выплата компенсации влияют только на нарушителя, но не могут предотвратить дальнейшее нарушение авторских и смежных прав. Суд имеет право принять решение о конфискации материалов и оборудования, использованных для

воспроизведения, т.е. воспроизведения таких копий. Конфискованные поддельные копии могут быть переданы по требованию правообладателя или уничтожены. Важно отметить, что закон не предусматривает третьего варианта.

Гражданские средства борьбы с нарушителями авторских прав также используются против тех, кто действовал не намеренно. Например, журнал, получивший фотографию, публикует ее, не зная, что это пиратская копия. Однако журнал может нести гражданскую ответственность за нарушение авторских прав. Журнал может подать в суд на человека, приславшего фотографию, требуя компенсации понесенных убытков, но поставить точку в деле будет очень сложно. Издатель может ошибочно полагать, что некоторые работы уже находятся в общественном достоянии, и, публикуя их, он может убедиться, что авторское право все еще действует. В этом случае издатель несет гражданско-правовую ответственность.

Кроме того, на истце лежит обязанность доказать факты принадлежности ему авторских прав и нарушения этих прав ответчиком, на ответчике - выполнение им требований действующего законодательства при использовании соответствующих произведений.

Это подтверждается решением суда по делу № 92RS0003-01-2020-002353-54.

Истец Скляренко А.А. обратился в Ленинский районный суд города Севастополя с иском к ГУП «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова», в котором просит взыскать денежную компенсацию за нарушение авторских исключительных прав на фотографию (произведение) в размере 30000 рублей, денежную компенсацию за моральный вред в размере 50000 рублей за использование фотографии без указания авторства и возместить судебные расходы

Исковые требования Скляренко А.А. обосновывает тем, что на странице интернет сайта <https://sevtrol.ru> неправомерно использована фотография «Крепость Чембало». Без согласия истца.

Свои иски истец основывал на том, что он является авто-

ром фотопроизведения, изображение которого он обнаружил на сайте ответчика.

Истцом в обоснование иска представлен скриншот страница сайта «Фотосайт» с изображением Крепости Чембало, вместе с тем, размещение на данном сайте не является безусловным подтверждением авторства Скляренко А.А., а также что данные фотографии являются первоисточником, поскольку не исключает размещение любых фотопроизведений, созданных иными авторами.

Таким образом, доказательства авторства истца на спорное произведение суду не представлено.

В силу п. 1 ст. 1228, п. 1 и п. 2 ст. 1255, ст. 1259, ст. 1229, ст. 1270, подп. 1 и 3 п. 1 ст. 1274, п. 1 ст. 1300, п. 1 ст. 1301 ГК РФ, суд решил: исковое заявление Скляренко А.А. к ГУП «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова» о взыскании денежной компенсации за нарушение авторских исключительных прав на фотографию (произведение) в размере 30000 рублей, денежной компенсации морального вреда в размере 50000 рублей за использование фотографии без указания авторства, о взыскании судебных расходы на оплату услуг представителя по составлению претензии в размере 3000 рублей, расходов на распечатку цветных и черно-белых документов, покупку компакт диска в сумме 92 рублей, расходы на оплату государственной пошлины в размере 1400 рублей, расходы на оформление нотариальной доверенности на представителя в размере 2200 рублей, - оставить без удовлетворения.

Также, данный факт доказан в постановлении суда по интеллектуальным правам от 22 января 2021 г. по делу N А40-12367/2020²².

2.2 Ответственность по договору авторского заказа

Специальное регулирование гражданской ответственности по договору авторского заказа содержится в ст. 1288 ГК РФ.

Согласно договору авторского заказа, одна из сторон (автор) обязуется создать указанное в договоре научное, литературное или художественное про-

²² Суд по интеллектуальным правам Постановление от 22 января 2021 г. По делу № а40-12367/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: B03CD5051409D427C2AE8CE09CDDDB805C63DF299E64907AEC-C2109B(0238F6B42202DB4B7BA8F66813DC451D0D352B1gAs8C - 26.04.2022

изведение на материальном носителе или в иной форме по заказу другой стороны (заказчика).

Договор авторского заказа является консенсуальным, как возмездным, так и безвозмездным. Как правило, если в договоре не указано иное, возмездный договор авторского заказа является взаимным, а безвозмездный - обязательным в одностороннем порядке.

В соответствии со ст.401 ГК РФ²³, если в договоре авторского заказа участвует индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, то их ответственность за нарушение договора авторского заказа, как правило, подпадает под норму п.3 ст.401 ГК РФ, т.е. ответственность возникает и при отсутствии вины.

Напротив, как для автора, так и для других граждан и организаций, участвующих в договоре, которые не осуществляют коммерческую деятельность, ответственность возникает только при наличии вины. Прежде всего,

устанавливается вина автора в нарушении его договорных обязательств. Лицо, нарушившее обязательство, может доказать свою невиновность. На степень ответственности не влияет ни форма вины, ни ее степень. Объективные причины, такие как болезнь и т.д., послужившие результатом невыполнения договорных обязательств, автор ответственности не несет.

При установлении факта нарушения договора и определении размера причиненного ущерба можно говорить о возмещении убытков как мере ответственности.

Пользователь несет убытки, включая расходы на подготовку произведения к публикации, упущенный доход, который пользователь должен получить, если автор выполняет свои обязанности. Полная компенсация возмещается только в том случае, если это готовая фотографическая работа, являющаяся предметом соглашения об авторском праве. Если это не так, автор должен возместить заказчику только фактический ущерб, а упущенная выгода заказчику

²³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 25.02.2022) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301. –25.04.2022.

не возмещается. Автор несет ответственность за ущерб только в том случае, если существует причинно-следственная связь между совершенным им нарушением условий договора и вытекающими из этого последствиями. Пользователь, в свою очередь, должен доказать существование такого соединения²⁴.

Если вина автора полностью доказана и выявлены признаки противоправности, к автору применяются предусмотренные законом меры наказания. Штрафные санкции применяются, если автор не выполняет условия договора, в частности, задержка автора в представлении произведения; невыполнение заказанной работы; сам автор не выполнил работу, если автор по договору о передаче исключительных прав передал работы другим лицам без согласия подрядчика.

Если автор передает работу заказчику без промедления, к автору могут быть применены штрафные санкции. Если для задержки есть объективные причины, о чем свидетельствует автор, суд может принять их во внимание. Например, если автор был болен в течение определенного периода времени, то это обстоятельство может послужить для него оправданием. Если фотографическая работа выполнена неправильно в нарушение договора, то она не предусмотрена.

Исходя из общегражданского правила, закрепленного в ст.405 ГК РФ заказчик может расторгнуть договор, если он не получил фотографическое произведение в срок, оговоренный в договоре, хотя и не по вине автора. Если договор расторгается из-за этого, то при отсутствии вины автора заказчик не имеет права применять к нему другие меры ответственности, кроме возмещения реального ущерба. Чаще всего расторжение договора невыгодно клиенту. Вы не можете согласиться расторгнуть договор в одностороннем порядке с автором, который вызвал задержку, хотя из этого могут вытекать юридические последствия. Если при изучении фотографической работы после ее принятия клиент сочтет ее непригодной, на этом основании он может отказаться от работы, не

²⁴ Ответственность за нарушение интеллектуальных прав [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://be5.biz/pravo/i030/14.html> - 22.04.2022

ссылаясь на задержку, допущенную автором.

Заказчик имеет право расторгнуть договор авторского заказа и потребовать возврат авансового платежа или другие штрафные санкции, если автор в момент завершения заказанной работы отклонился от условий договора или выполнил ее недобросовестно. Отклонение автора от условий договора может касаться только его предмета, т.е. оно связано с несоответствием предмета, объема выполненной работы и других параметров поставленной работы предмету, указанному в договоре. Существенность отклонений от условий контракта оценивается во время рассмотрения работы и зависит от точности определения требований к материалам в контракте²⁵.

Автор может отклоняться от условий договора, если, например, они незначительны. Если такой факт есть, он доказывается клиентом. Однако автор имеет право обжаловать решение клиента об отказе от работы в суде и попросить проверить обоснованность расторжения договора. Бывают также случаи, когда по независящим от автора причинам меняется предмет договора. Если Автор создал индивидуальное произведение, но совсем не так, как прописано в договоре, то право расторгнуть договор в одностороннем порядке остается за заказчиком. Но если автор продолжает доказывать, что отклонение происходит по объективным причинам, то другие меры ответственности, кроме возмещения реального ущерба, к нему не применяются.

Основанием для расторжения контракта также может быть низкое качество выполненных работ. В этом случае необходимо отличать понятие недобросовестности от вины. Это означает не только вину автора, создавшего некачественное произведение, но и тот факт, что автор сознательно совершил противоправные действия.

Нередки случаи, когда незаконные действия затрагивают охраняемые законом права и интересы третьих лиц, в свою очередь, они имеют право инициировать расторжение договора авторского заказа.

²⁵ Обязательства из авторских договоров и договоров о передаче смежных прав [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://be5.biz/pra-vo/g031/40.html> - 23.04.2022

Однако существует ошибочное мнение, что в этом случае пользователь произведения, который не хочет расторгнуть договор из-за расходов, понесенных в ходе подготовительных работ, не несет ответственности перед третьей стороной, в отличие от другой стороны, которая недобросовестно выполнила свои обязательства по договору. Согласно действующему законодательству, в такой ситуации ответственность ложится как на недобросовестного автора, так и на пользователя продукта. Лицо, совершившее противоправные действия, несет ответственность за нарушение личных неимущественных прав, а имущественная ответственность перед истцом возлагается на пользователя произведения, который обязан возместить истцу все имущественные убытки: их сумма может превышать или, наоборот, быть меньше размера авторского гонорара, выплаченного автором, нарушившим авторские права. Если у пользователя нет возможности взыскать со своего недобросовестного автора суммы, полученные последним, то следует расторжение договора, что может быть морально и экономически оправдано.

В Российском законодательстве об авторском праве существует предположение о добросовестности автора, которое организации должны опровергнуть, предоставив конкретные доказательства своих незаконных действий. В противном случае автор может настаивать на том, что он творчески потерпел неудачу. Клиент также может отказаться от работы из-за некомпетентности, следовательно, контракт с автором может быть расторгнут. В такой ситуации автор может претендовать на вознаграждение, полученное по договору, которое определяется в самом договоре. Это правило является юридической гарантией интересов автора.

Еще одной причиной расторжения договора авторского заказа применения других санкций является нарушение автором обязательства лично создать произведение, указанное в договоре. Следовательно, передача прав и обязанностей по договору другому лицу, а также привлечение соавторов могут быть осуществлены только с согласия заказчиков и оформлены соответствующими изменениями в договоре. Сюда входят лица, которые вносят творческий вклад в

создание произведения и не оказывают техническую помощь автору: он может пригласить последнего без согласия заказчика, если иное не предусмотрено договором.

Однако следует отметить, что автор не может быть оправдан своим желанием завершить работу в указанный срок или привлечь к созданию произведения более опытного специалиста.

Во всех случаях автор должен договориться с заказчиком, привлекая нового соавтора.

Если автор нарушает свои обязательства не передавать право на использование произведения третьим лицам в течение срока действия договора, предварительно не уведомив противоположную сторону в письменной форме, пользователь имеет право расторгнуть договор, взыскать выплаченное вознаграждение и применить другие штрафные санкции.

Это отражено в постановлении суда по интеллектуальным правам от 27 октября 2021 г. по делу N А56-93136/2020²⁶.

Как следует из материалов дела и установлено судами первой и апелляционной инстанции, истец обязался создать для ответчика корпоративный календарь с фотографиями его сотрудников. Истец оказал услуги, но затем решил взыскать с исполнителя и заказчика компенсацию за нарушение авторских прав. Он ссылаясь на незаключенность договора авторского заказа, настаивал на том, что не давал согласия на передачу произведений третьим лицам (заказчику) для их обнародования и использования в коммерческой деятельности без указания автора. Суды отказали в иске. Суд по интеллектуальным правам согласился с этим.

Истец создал фотографии, предоставил к ним доступ, получил вознаграждение, возражений по которому не заявлял. Его поведение говорит о его согласии на использование результата его работ. Несмотря на отсутствие письменного договора, между сторонами возникли фактические отношения по до-

²⁶ Суд по интеллектуальным правам Постановление от 27 октября 2021 г. По делу № а56-93136/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=C9F355847E067B8CA3A-0D4556A77E6FB0E248B949F3F63302EDD79C22EFC0B32F6632BFF8A7099A9D28733DB5908C7E035x6i5C - 26.04.2022

говору авторского заказа. Если в нем не прописано условие о предоставлении заказчику исключительного права использования произведения, то это не означает, что заказчик не может использовать его в тех целях, для которых оказывались услуги. Интерес ответчика не может заключаться только в одном факте создания произведений. Он использовал их именно тем способом, с той целью и в тех объемах, ради которых и заказали их создание истцу.

В соответствии с п. 1 ст. 432, ст. 1229, п. 1 ст. 1259, п. 1 ст. 1270, п. 1 ст. 1301 ГК РФ суд постановил: решение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 25.02.2021 по делу N А56-93136/2020 и постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.05.2021 по тому же делу оставить без изменения, кассационную жалобу индивидуального предпринимателя Старкова Евгения Александровича - без удовлетворения.

Что касается третьих лиц, заключивших с автором договор об использовании того же произведения, то их позиция заключается в следующем. Лицо, приобретающее исключительное авторское право по договору авторского заказа, имеет право требовать от третьих лиц прекращения использования произведения способом, на который у него есть исключительные права.

В дополнение к нарушениям, описанным выше, существуют и другие, менее существенные нарушения, которые могут привести к негативным последствиям для авторов. Если вы отказываетесь помогать клиенту в подготовке работы (консультируя моделей и других членов творческой группы, которые участвуют в обсуждении работы), могут быть установлены специальные санкции в соответствии с отдельным соглашением об авторском праве.

Пользователь также несет ответственность за нарушение соглашения об авторском праве. В то же время следует отметить, что основание и форма его ответственности регулируются как договором, так и общими положениями гражданского законодательства. Ответственность пользователя может основываться на следующих обстоятельствах: убытки автору, невыплата авторского вознаграждения. Пользователь произведение должен соблюдать правило,

предусмотренное ст. 401 ГК РФ: лицо, нарушившее обязательство в ходе предпринимательской деятельности, независимо от его вины, несет имущественную ответственность, если только это не произошло вследствие обстоятельств непреодолимой силы. Это действительно нужно уточнить: это правило распространяется на тех пользователей, которые используют работу для получения прибыли.

В договоре авторского заказа часто можно встретить такой пункт: обязательство пользователя использовать произведение. Если есть факт, что произведение не используется в течение срока, указанного в договоре, то это будет считаться нарушением данного обязательства. Ответственность за такое нарушение может быть применена в виде выплаты автору всего причитающегося ему по договору вознаграждения, но может быть и другой вариант, если автор в этом случае воспользуется своим правом на расторжение договора и потребует возврата всех переданных ему экземпляров произведения. Автор может использовать два варианта. Но он имеет право не настаивать на выплате ему гонорара, а просто расторгнуть договор с клиентом.

Но если автор не расторгнет договор, то, не выплачивая автору дополнительного вознаграждения, заказчик, конечно, может использовать произведение по ранее согласованному договору. Если договор был расторгнут, то для того, чтобы заказчик мог использовать произведение, он должен заключить с автором новый договор, который предусматривает выплату новых авторских гонораров.

Если в договоре авторского заказа не указано, что исключительные права переходят заказчику, то они остаются у автора фотографического произведения.

Это доказано в постановлении суда по интеллектуальным правам от 25 апреля 2014 г. по делу N А56-31017/2013²⁷.

Общество с ограниченной ответственностью "Издательский дом "МР"

²⁷ Суд по интеллектуальным правам Постановление от 25 апреля 2014 г. По делу № а56-31017/2013 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=B9F355847E067B8CA3A0D4556A77E6FB0E248B949F3F63302EDD79C22EFC0B32F6632BFF8A7099A9D28733DB5908C7E035x6i - 26.04.2022

(далее - ООО "ИД "МР") обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с заявлением к обществу с ограниченной ответственностью "ТВ КУПОЛ" (далее - ООО "ТВ КУПОЛ") о взыскании 500 000 руб. компенсации за нарушение авторских прав, а также 13 000 руб. в возмещение расходов на оплату нотариальных услуг, 7 000 руб. - расходов на проведение экспертизы, 30 000 руб. - расходов на оплату услуг представителя, 3 891,6 руб. - транспортных расходов, 13 000 руб. - расходов по уплате государственной пошлины.

Как следует из материалов дела и установлено судами, в соответствии с пунктом 1.1 договора авторского заказа на проведение фотосъемки от 03.05.2013 N 24 Ермохин С.В. (автор) обязался произвести фотосъемку акции протеста Петра Павленского у здания ЗАГСа Санкт-Петербурга 03.05.2013 и передать ООО "ИД "МР" (заказчик) фотографические произведения, которые будут получены в результате фотосъемки, и права пользования на них, а заказчик - принять их и оплатить.

Суд первой инстанции пришел к выводу о нарушении ответчиком исключительных прав истца, приобретенных последним по договору авторского заказа на проведение фотосъемки от 03.05.2013 N 24, посредством размещения фотографии на сайте ответчика.

Суд апелляционной инстанции, отменяя решение суда первой инстанции и отказывая в удовлетворении требований ООО "ИД "МР" в полном объеме, указал на отсутствие у него права на иск.

В соответствии с п. 1 ст. 1225, ч. 1 и 3 ст. 1228, ст. 1229, ст. 1233, п. 1 ст. 1255, п. 1 ст. 1259, ст. 1286, ст. 1287, п. 1 ст. 1288, ст. 1301 ГК РФ Суд постановил: постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 23.12.2013 по делу N А56-31017/2013 оставить без изменения, кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью "Издательский дом "МР" - без удовлетворения.

3 ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ МЕР ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАРУШЕНИЕ АВТОРСКОГО ПРАВА НА ФОТОГРАФИЧЕСКИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ

3.1 Права модели на авторство

Зачастую у фотографов как на любительском, так и на профессиональном уровне возникают споры с моделями по поводу авторского права на фотографические произведения. Если раньше фотосъемка была довольно простой процедурой, то в настоящее время над одной фотографией может трудиться целая команда, состоящая из самого фотографа, модели, гримёра, художника по свету, диджитал дизайнер и т.д., к тому же, модельная деятельность стала полноценной профессией и существуют модельные агентства, представители которых также могут непосредственно участвовать в ходе проведения фотосъемки или на подготовительном этапе.

Так, согласно ст. 1228 ГК РФ фотография является результатом творческой деятельности фотографа и автоматически получает право считаться правообладателем.

Но что же делать модели, которая является объектом фотографии и её лицо изображено на фотографии?

Согласно ст. 152.1 ГК РФ, модель имеет право на защиту своего изображения, в связи с чем фотограф не может обнародовать и в дальнейшем использовать её изображение в коммерческих целях без согласия самой модели на это. Конечно существуют исключения, в случаях если использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах или изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях, за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования а также модель позировала за плату.

Из чего следует вывод, если модель снялась за плату, то при дальнейшем использовании фотографии с изображением модели фотограф не обязан полу-

чать согласие модели²⁸.

Чтобы возникало меньше спорных моментов фотографы и модели используют метод "TimeForPrint" (далее - TFP), то есть это метод, при котором фотограф приобретает право использовать изображение модели на фотографиях, полученных в результате фотосъемки, а модель получает фотографии в обмен на предоставление этого права фотографу, а также права использовать фотографии определенным образом, за исключением коммерческого использования.

Но при таком методе есть несколько правовых тонкостей. Во-первых, с точки зрения текущего законодательства, право использования фотографических произведений может быть передано модели по лицензионному договору, при этом, лицензионный договор в силу прямого указания п. 2 ст. 1235 ГК РФ должен быть заключён в письменной форме. Соответственно, отсутствие такого договора в письменной форме, с точки зрения закона, означает отсутствие предоставления права использования фотографических произведений. Таким образом, любое использование в понимании п. 2 ст. 1270 ГК РФ моделью фотографий со своим изображением, сделанных фотографом, при отсутствии лицензионного договора в письменной форме будет неправомерным. Возможно, вышесказанное кому-то покажется удивительным, но это вполне логично: автор фотоработы - фотограф, и использование такой работы без его согласия нарушает его авторские права.

В системе TFP предположение об отношениях между моделью и фотографом является бесплатным, и в этом случае лицензионное соглашение также является бесплатным. Необходимо определить, является ли в нем договор явно безвозмездным, поскольку при отсутствии такого условия лицензионное соглашение будет считаться возвратным, что вместе с отсутствием условия о размере вознаграждения или его определении приведет к не заключению действующего договора в силу п. 5 ст. 1235 ГК РФ.

²⁸Фотосессия: конфликт интересов фотографа и модели [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://bardov.legal/st/fotosessiya-konflikt-interesov-fotografa-i-modeli> - 27.04.2022

Исходя из норм ст. 152.1 ГК РФ, во время фотосессии необходимо получить согласие модели на дальнейшее использование изображения модели во всех случаях, когда модель не получает вознаграждения за фотосессию. Под вознаграждением понимается выплата денежных средств, предоставление модели готовых фотографий таким вознаграждением не считается. Лучше всего получить это согласие в письменной форме, чтобы в случае несогласия можно было подтвердить, что воля к этому согласию была выражена. Среди фотографов стандартный контракт на выражение согласия Модели называется "освобождение модели". Формулировки могут быть самыми разными, но суть сводится к тому, что модель разрешает фотографу и последующим правообладателям использовать свое изображение, а также обязуется не препятствовать фотографу в получении прав на полученные фотографии с изображением модели. Гражданский кодекс Российской Федерации не устанавливает специального разрешения на использование изображения гражданина, поэтому "освобождение модели" не противоречит закону, и, по мнению автора, наличие такого разрешения является достаточным условием для дальнейшего законного использования фотографические работы, изображающие конкретную модель, выполненные фотографом²⁹.

3.2 Репортажная фотография

Любой человек может взять свою фотокамеру, выйти на прогулку или уехать в поездку и сделать репортажную фотографию. Каждый фотограф, если не ежедневно, то достаточно часто выполняет эти действия, даже не задумываясь о каких-то правовых последствиях.

Мы рассмотрим проблему авторства и плагиата в преподавании. Главное в репортаже — это умение решать творческие задачи за минимальное количество времени. В то же время участники мероприятий обычно не отчитываются перед фотографом. Поэтому мастерство репортажного фотографа — это умение быстро найти композицию и сюжет фотографии. Молодые начинающие фото-

²⁹ Фотосессия: конфликт интересов фотографа и модели [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://bardov.legal/st/fotosessiya-konflikt-interesov-fotografa-i-modeli> - 27.04.2022

графы, не обладающие этим навыком, обычно "пристраиваются в хвост опытных мастеров" и действительно повторяют их действия. Или они ищут примеры, увиденные в чьих-то работах. Очень часто в результате такого "сотрудничества" разные фотографы получают очень похожие друг на друга фотографии. Приписывают ли действия менее опытных фотографов авторству права более опытных авторов? Ответ на этот вопрос очевиден:

1. Оперативное решение о предмете фотографии и структуре ее композиции не является произведением, поскольку фотография считается произведением.

2. Названное решение интерпретируется как "идея" или "концепция" и выходит за рамки распространения авторских прав.

3. Фотографии, сделанные каждым фотографом, признаются независимыми и самостоятельными (непроизводная работа), и каждый фотограф является независимым автором (т.е. концепция соавтора здесь не применяется).

Авторское право не распространяется на идеи, концепции, принципы. То есть ситуация, когда менее опытный фотограф "перенимает" сюжет и композицию репортажной фотографии у более опытного, но при этом создает свою собственную фотографию, даже если она очень похожа, не может быть квалифицирована как нарушение авторских прав наставника³⁰.

Сам жанр репортажной фотографии условно делится на два вида - репортаж с места события, на которое аккредитованы фотографы и журналисты (например, спортивные мероприятия, пресс-конференции, театральные представления и т.д.). Репортаж о событиях, для которых такой аккредитации не существует (типичным примером является проводится митинг (демонстрация), освещение проблемы и т.д.).

Первый тип отличается от второго тем, что всегда есть участники событий (мероприятий), в частности спортсмены, общественные деятели и т.д. В обоих жанрах всегда присутствуют только люди, например, фанаты, зрители,

³⁰ Авторские права [Электронный ресурс]. – Режим доступа: be5.biz URL: <https://be5.biz/pravo/g002/55.html> - 20.04.2022

публика и т.д., т.е. в любом случае на репортажной фотографии присутствуют изображения людей, которых условно можно разделить на две группы: участники событий и случайно присутствующие люди.

Изображение человека допускается только с его согласия: публикация и дальнейшее использование изображения (в том числе фотографии) гражданина допускается только с согласия гражданина. Такое соглашение не требуется в тех случаях, когда:

1) использование изображения отвечает государственным, государственным или иным общественным интересам;

2) изображение гражданина было получено во время съемок в местах, открытых для публики, или на публичных мероприятиях (собраниях, конгрессах, конференциях, концертах, спектаклях, спортивных соревнованиях и подобных мероприятиях), за исключением случаев, когда такое изображение является основной целью использования;

3) гражданин обратился за получением платы.

Из вышесказанного можно сделать вывод, что изображения участников событий на репортажной фотографии могут быть отнесены к категории общественного пользования — иначе полноценное освещение мероприятия без таких лиц будет невозможно. То есть исключение, и в любом случае их согласие не обязательно для использования изображений участников событий.

Изображение лиц, присутствующих случайным образом, если они не являются основным объектом фотографии, допускается без согласия изображенных граждан. Основным объектом фотосъемки является объект, находящийся в фокусе объектива, то есть объект, на котором настраивается резкость. И все же, чтобы избежать неприятностей, репортажным фотографам рекомендуется изображать присутствующих не как таковых, а на фоне какого-либо объекта.

Подробнее рассмотрим эксклюзивные права на репортажную съемку. Исключительные права на репортажную фотографию принадлежат автору (фотографу) и, если фотограф сделал фотографию при выполнении своих должностных обязанностей, работодателю фотограф, если иное не указано в трудовом

договоре или ином договоре между работодателем и автором. В то же время обязанность получать фотографии должна быть закреплена в трудовом договоре и быть частью трудовых обязательств. Известны случаи, когда репортажная фотография была сделана человеком, работающим в средствах массовой информации, но в чьи обязанности не входила фотосъемка (например, главные редакторы, режиссеры, администраторы). В этих случаях авторам репортажной фотографии были предоставлены эксклюзивные права.

3.3 Произведения, автор которых неизвестен или неизвестно его местонахождение

Произведения, автор которых неизвестен или место жительства которых неизвестно, называются "сиротскими" произведениями или орфанными. Законодательство не содержит такого определения, не определяет правовой статус таких произведений и не регулирует возможность их использования. Однако проблема стоит довольно остро: представители юридического сообщества и творческой сферы обеспокоены гражданским оборотом "сиротских" произведений. Следовательно, можно использовать "сиротские" работы.

"Сиротским" произведением также называют произведение с недоступным авторским правом - чаще всего в случае смерти произведения оно остается без автора, но есть и другие причины, по которым автор недоступен: он может быть жив, но он изменит свое местоположение. Более того, не каждый автор зарабатывает деньги, используя свои произведения: кто-то может не знать или не думать о такой возможности. Разница между "сиротскими" произведениями и теми, у которых есть автор, заключается в том, что во втором случае срок действия авторского права составляет 70 лет после смерти автора, в то время как срок действия "сиротских" произведений может и не истечь, но найти автора невозможно.

Из-за отсутствия нормативного закрепления понятия "сиротского" произведения и приемлемых способов его использования практика взыскания компенсации за использование таких произведений в России довольно редка.

Несмотря на то, что вопрос о правовом статусе "сиротских" произведений

стоит достаточно остро, до сих пор возможность использования произведений с неизвестным автором оставалась нерешенной: для использования произведения, как правило, требуется согласие правообладателя (в соответствии с ч. 1 ст. 1229 ГК РФ). Неограниченное использование произведений – с обязательным указанием имени автора и источника заимствования – допускается в случаях, предусмотренных законом (ст. 1273-1974 ГК РФ)³¹. Таким образом, бесплатное использование разрешено в научных, образовательных, информационных и культурных целях, при этом к каждому виду использования применяются определенные нюансы, которые необходимо учитывать. Для "сиротских" произведений этот метод является единственно возможным с точки зрения закона, в то время как такое использование сопряжено с определенным риском, если появится правообладатель. Соответствующее разъяснение содержит единственный акт России, который частично регулирует проблему "сиротских" произведений – методические рекомендации по отнесению архивных документов к объектам авторского права и смежных прав, доступу к таким документам и их использованию (утверждены Росархивом). В документе также содержатся рекомендации архивам воздержаться от использования таких произведений, но разрешить читателям доступ в читальный зал архива.

В то же время вопрос использования "сиротских" произведений коммерческими организациями до сих пор не урегулирован российским законодательством, что создает значительные трудности с использованием таких произведений, в частности, препятствует созданию Производных произведений на их основе.

³¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. (Часть четвертая): федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 25.02.2022 г. № 20-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. □ 2006. □ № 52. □ Ст. 5496. – 25.05.2022.

4 ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В действующей редакции раздела VII ГК РФ содержатся некоторые неточности, касающиеся понятия "произведение".

В главе 72 "Патентное право" для каждого из объектов промышленной собственности дано свое определение, приведены ограничения в части охраны о способности объектов. Понятие же "произведение" как основной объект авторского права не определен ни в главе 69 "Общие положения", ни в главе 70 "Авторское право", ни в других главах и статьях раздела VII ГК РФ.

Ограничения по охране труда также разбросаны по ряду статей, что, на наш взгляд, вкупе с отсутствием определения вызывает значительные неудобства.

Все необходимые сведения относительно охраны произведений, кроме определения самого термина "произведение", даны в главе 69 "Общие положения", с другой стороны, в главе 70 "Авторское право" определения упомянутого термина нет, а вместо этого в ст. 1259 ГК РФ приведен длинный перечень охраняемых произведений, заканчивающийся фразой "и другие произведения".

Нет необходимости перечислять различные виды охраняемых произведений, если охраняются все. Более разумно, на наш взгляд, в первом предложении ст. 1259 ГК РФ дать определение понятия "произведение", а во втором - сообщить, что "охраняются все произведения, например...".

Пользуясь случаем, хотелось бы отметить, что термин "научные труды, литературные произведения и произведения искусства" также неверен по следующим причинам. По мнению автора статьи, можно и нужно договориться о разделении произведений на произведения искусства (художественное творчество) и научные произведения (интеллектуальное творчество)³². Итак, большинство источников, включая толкователей части четвертой ГК РФ, сходятся в том, что, несмотря на наличие исчерпывающей информации относительно охраны

³² ВИДЫ АВТОРСКИХ ПРАВ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.plam.ru/urist/avtorskoe_pravo_vvodnyi_kurs/p6.php - 15.05.2022

произведений в общих положениях (ст. 1225, ст. 1227 ГК РФ), произведение следует считать объектом права, как при условии наличия творческого труда, наличия автора (авторов) (ст. 1228 ГК РФ), так и при выполнении условия "выражения произведения в объективной форме" (см. п. 3 ст. 1259 ГК РФ).

Относительно "выражения в объективной форме" следует заметить следующее. Произведение охраняется авторским правом, если согласно ст. 1228 ГК РФ имеет автора, и потому, на наш взгляд, всегда выражает субъективную точку зрения автора. Таким образом, упомянутое выражение некорректно.

По нашему мнению, упомянутый термин следует заменить фразой: "закрепленный на материальном носителе".

Однако фиксация на материальном носителе не является исчерпывающим условием защиты произведения с точки зрения его доступности третьим лицам. Закон об авторском праве предусматривает правовую охрану произведений, представленных (исполненных) хотя бы перед одним фотографом.

На наш взгляд, оба случая можно объединить одним требованием: для защиты авторских прав произведение должно быть воспроизведено третьими лицами.

Однако закон об авторском праве также предусматривает защиту произведений, записанных на защищенном носителе, но недоступных третьим лицам, таких как распечатанная фотография, отправленная по почте и находящаяся в сейфе.

Поэтому, на наш взгляд, более разумным является следующее определение понятия произведения, являющегося объектом авторского права — это то, что произведено в следствии результата творческой работы авторов и может быть идентифицировано.

Опыт сайтов с так называемыми "стоковыми" фотографиями и многих других проектов показывает, что значительное количество авторов готовы и желают бесплатно делиться своими работами с обществом, но не могут должным образом оформить свое желание из-за определенных ограничений в действующем законодательстве. Из-за этого общество теряет возможность полу-

чать свободные произведения, которые оно гарантированно сможет использовать и создавать новые произведения и новые знания.

В связи с этим мы считаем необходимым ввести в правовой оборот и законодательно закрепить право авторов безвозвратно предоставлять неограниченному кругу лиц право на использование их произведений по свободным лицензиям. Возможно, с введением специального понятия "свободные произведения", система правовой охраны которых может отличаться от системы охраны коммерческих произведений. Особенно для свободных произведений.

Автор должен иметь возможность по своему собственному выбору передавать обществу имущественные права на свои произведения (например, только распространение, обработка произведения и т.д.)³³.

В то же время автор должен иметь возможность определять условия использования своего произведения (например, "свободное использование возможно только в некоммерческих целях", "Производные произведения могут быть созданы при условии, что они распространяются на тех же условиях", "свободное использование с обязательным указанием имени автора", "свободное использование на территории СНГ" и т.д.).

Закон обязательно должен гарантировать, что произведение, автор которого передал часть своих прав на него на благо общества, не может быть отозвано в одностороннем порядке в будущем ни автором, ни его наследниками. Соответственно, ст. 1269 ГК РФ («Право на отзыв») должна быть скорректирована для подобных случаев. Безотзывный характер свободных лицензий необходим для того, чтобы другие могли создавать новые произведения на основе опубликованных свободных произведений, не опасаясь попасть впросак — когда, например, производная работа приобретает значительную известность, а автор оригинальной работы внезапно требует отчислений. Следует отметить, что неисключительное право на отказ от работы имеется только в российском законодательстве. Это право не признается Бернской конвенцией и другими

³³ Авторские права [Электронный ресурс]. – Режим доступа: be5.biz URL: <https://be5.biz/pravo/g002/55.html> - 20.04.2022

международными соглашениями. В советском же законодательстве «право на отзыв» вообще в явном виде запрещалось (ст. 480 ГК РСФСР): «согласие автора, данное при заключении авторского договора, не может быть отозвано в одностороннем порядке».

Не все авторы заинтересованы в защите авторских прав. Некоторым людям важнее не деньги, а общественное признание. Однако дать право каждому желающему свободно использовать продукцию по юридическим соображениям не так-то просто: сложившийся в России закон об авторском праве не только не помогает автору, но иногда даже препятствует этому довольно благородному порыву.

Необходима коррекция статей 1234, 1235 и 1286 ГК РФ для случаев передачи автором своих прав в пользу общества. В частности, необходимо скорректировать:

1. Форма договора. Необходимо четко предусмотреть возможность заключения договора в форме соглашения о присоединении, присоединением к которому является факт использования произведения. Кроме того, механизм не должен запрещать автору произведения одновременно предлагать использование различных бесплатных лицензий с правом пользователя выбрать одну из них.

2. Концепция свободных лицензий. Уточнение понятия свободных лицензий в пользу компании как особого класса лицензий, освобождающего пользователей бесплатных произведений от имущественных обязательств перед любым лицом.

3. Ограничение срока действия лицензионного соглашения. Теперь, в том случае, если срок действия лицензионного соглашения не указан, оно считается заключенным на 5 лет. Однако в том случае, если их права переходят к компании, контракт должен быть принят на неопределенный срок без указания срока действия.

4. Ограничение территории действия соглашения. В настоящее время, если территория соглашения не указана, соглашение ограничено территорией

Российской Федерации. Однако в описанных выше случаях, при отсутствии указания территории, было бы правильно предположить, что произведение можно свободно использовать везде.

5. Обязательное указание "способов использования". Теперь при заключении договора необходимо указать "способы использования результата интеллектуальной деятельности". Однако при передаче прав компании отсутствие определения конкретного способа использования произведения подразумевает возможность использования произведения любым способом, включая методы, которые в настоящее время не существуют или не были изобретены, без ограничений.

6. Не права собственности. В настоящее время существует ряд прав, от которых автор в принципе не может отказаться или передать их неограниченному кругу лиц. Необходимо отказаться от ряда неимущественных прав или ограничений на них: в частности, права на отзыв произведения, права на неприкосновенность произведения и права на признание.

7. Необходимо предусмотреть возможность обратного предложения, в котором факт того, что автор выполнил определенные действия (например, нажав "Да", "запись" и т.д.) означает, что автор дает согласие на публикацию материала по указанной лицензии при выполнении соответствующих конкретных действий.

8. Представление свободы панорамы. Свобода панорамы - это возможность фотографировать, снимать на видео, делать наброски и иным образом запечатлеть внешний вид объектов, защищенных авторским правом, которые открыты для публики или видны из таких мест, то есть интерьеры зданий, памятников, мостов, станций метро и т.д. Свобода панорамы также означает, что авторы произведений не ограничивают производство, распространение и публичный показ таких изображений.

Свобода панорамы закреплена в законодательстве 52 стран мира (в частности, это такие страны, как Австралия, Австрия, Алжир, Бангладеш, Белиз, Боливия, Бразилия, Великобритания, Венгрия, Венесуэла, Вьетнам, Гватемала,

Германия, Гонконг, Дания, Египет, Израиль, Индия, Ирландия, Испания, Канада, Кения, Китай, Колумбия, Коста-Рика, Лихтенштейн, Малайзия, Мексика, Нидерланды, Новая Зеландия, Норвегия, Пакистан, Парагвай, Перу, Польша, Португалия, Северная Корея, Сербия, Сингапур, Словакия, Таиланд, Тунис, Турция, Финляндия, Хорватия, Чехия, Швейцария, Швеция, Эквадор, Южная Корея, Ямайка, Япония).

В России же свобода панорамы, фактически, отсутствует, так как статья 1276 («Свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения») Гражданского Кодекса РФ налагает ряд ничем, на наш взгляд, не оправданных запретов:

1. Необходимость отмены исключений. Статья 1276 ГК³⁴ допускает свободное использование произведений в общественных местах, но налагает два ограничения:

1) было введено ограничение, что свободное воспроизведение невозможно, если объект является "основным объектом этого воспроизведения". Соответственно, для того чтобы сфотографировать, например, здание Государственной Думы, Останкинскую башню или памятник Петру I, необходимо заключить письменный договор с архитектором/скульптором и другими правообладателями;

2) закон также запрещает свободное использование таких изображений в коммерческих целях. Соответственно (если строго следовать букве закона), в журналах, где есть реклама, невозможно размещать панорамные фотографии города без заключения письменных договоров с сотнями авторов строительных проектов, попавших в кадр. Панорамные снимки городских улиц нельзя размещать в местах, где есть рекламные баннеры. Кроме того, из-за этого ограничения фотографии с улиц, где в кадр попадают архитектурные сооружения, нельзя использовать даже в бесплатной некоммерческой энциклопедии Wikipedia, поскольку по правилам проекта иллюстрации должны быть абсолютно бес-

³⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации. (Часть четвертая): федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 25.02.2022 г. № 20-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. □ 2006. □ № 52. □ Ст. 5496. – 25.05.2022.

платными для любого использования, в том числе для коммерческого использования.

Мы полагаем, что данные ограничения излишни. Имущественные права авторов произведений архитектуры, монументальной скульптуры и иных объектов городской среды достаточно полно охраняются ст. 1273 и ст. 1294 ГК РФ³⁵. По нашему мнению, нет никакой необходимости в запрете на публикацию результатов фото- и видеосъемки (либо зарисовки) таких объектов или, к примеру, их интерьеров.

2. Избыточность требования постоянства нахождения. Мы полагаем, что было бы желательно также уточнить формулировку в статье 1276: «постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения». В частности, по нашему мнению, слово "постоянно" может быть излишним, двусмысленным и вводящим в заблуждение. Дело в том, что это слово очень широко понимается. Например, в мире нет ничего постоянного, все здания рано или поздно исчезают, соответственно, ничего нельзя сфотографировать. Но даже в узком смысле это ограничение запрещает фотографировать различные временные здания, что, по сути, не наносит ущерба архитекторам таких зданий. Или, например, выясняется, что запрещено свободно фотографировать ледяные скульптуры, которые традиционно украшают Москву к новому году.

3. Исключение для аэрофотосъемки и фотосъемки из космоса. Если вы снимаете город из космоса или во время аэрофотосъемки, то в кадр неизбежно попадут те объекты, которые находятся не в свободно доступных местах. Формально для использования таких изображений необходимо заключить соглашение со всеми архитекторами таких зданий, что невозможно. На самом деле широкое использование спутниковых снимков города (например, GoogleMaps или Яндекс.Карты) запрещены. Мы считаем, что для аэрофотосъемки и космической съемки должно быть сделано исключение, позволяющее создавать и использовать обрамленные работы без согласия и вознаграждения авторов.

³⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации. (Часть четвертая): федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 25.02.2022 г. № 20-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. □ 2006. □ № 52. □ Ст. 5496. – 25.05.2022.

Изменение срока действия авторского права на некоторые типы фотографий. В Гражданском кодексе РФ срок охраны исключительных прав на любую фотографию установлен в 70 лет после смерти автора. Однако необходимо отметить, что закон не учитывает существования принципиально различных типов фотографий, для некоторых из которых подобный срок является чрезмерным и ничем не оправданным. Предлагаем законодательно выделить три типа фотографий, на которые установить различные сроки охраны авторского права:

1. Художественные фотографии - оригинальные фотоработы, созданные специально как объекты изобразительного искусства; фотографии, отражающие эмоции и восприятие фотографа, его творческий замысел. Понятно, что к таким фотографиям следует относиться так же, как к живописи. На самом деле, именно так все фотографии обычно учитываются по закону.

2. Документальные фотографии - фотографии, художественно-эстетическая ценность которых не является самой важной. В то же время такие фотографии могут иметь историческую, научную, образовательную и иную ценность.

Для таких фотографий творческий вклад автора (по сравнению с создателями других видов работ) не столь значителен. Если бы вместо этого фотографа в этом месте был другой фотограф, в то же время, он бы сделал похожую фотографию.

Следует также отметить, что в большинстве случаев процесс создания таких фотографий занимает считанные секунды. Каждый фотограф за свою жизнь снимает десятки, а часто и сотни тысяч документальных фильмов (это стало особенно актуально в эпоху массового распространения цифровой фототехники).

Кроме того, возникает серьезная проблема со знакомством с автором таких снимков. В отличие от других работ, фотографии, не имеющие художественной ценности, часто не подписываются. И если там есть подпись автора, то на самом деле, спустя несколько десятилетий, найти владельца авторских прав на конкретный документальный фильм будет невозможно. Например, фо-

тография 1930-х годов "В. Фролов", определить, кто такой этот Фролов, жив ли он, истек ли уже срок действия авторских прав на фотографию, есть ли у автора наследники, как с ними связаться, договориться с ними и заключить письменный договор, практически невозможно или финансово неоправданно. В результате практически все советские документальные фильмы не могут быть использованы, поскольку невозможно идентифицировать автора и/или правильно рассчитать срок действия авторских прав, что приводит к большим потерям для российской культуры.

Однако, даже если наследники известны, они могут запретить использование фотографии, несмотря на ее историческую ценность, или назначить чрезмерную и неоправданную цену за ее использование. Например, в 1961 году фотокорреспонденту ТАСС Валерию Генде-Роте разрешили снять Возвращение Юрия Гагарина из космоса, где он снял несколько документальных фильмов, ставших историческими. Когда в 2001 году состоялся первый пилотируемый космический полет 40 юбилею была выпущена почтовая марка, на которой была использована одна из фотографий Генде-Роте, и наследница фотожурналиста подала в суд и выиграла дело. В результате уникальная и историческая фотография оказалась недоступной для общества.

Следует отметить, что составители Бернской конвенции, зная об этой проблеме, специально вынесли фотографии в отдельный пункт, в котором значительно сократили срок действия авторского права на них, и рассчитали срок действия авторского права не с года смерти фотографа, а с года время, когда была сделана фотография. В частности, пункт 4 статьи 7 Бернской конвенции гласит: «Законодательством стран Союза может определяться срок охраны фотографических произведений, однако этот срок не может быть короче двадцати пяти лет со времени создания такого произведения».

Рекомендуется, чтобы документальные фотографии имели срок защиты прав собственности, равный 25 годам с даты их создания.

Тривиальные фотографии - это фотографии с минимальным творческим вкладом их авторов. В фотографии творческий вклад фотографа почти всегда

присутствует в той или иной степени. Однако в некоторых случаях она оказывается очень близкой к нулю. Например, фотограф, который делает фотографии для паспорта и других документов, настраивает свет, настраивает камеру, выполняет минимальную обработку фотографий на компьютере и т.д., но в этой работе, хотя и есть творческая составляющая, она крайне мала, и различий в выполнении работы не влияют на ценность результата действия. Или, например, есть миллионы фотографий Спасской башни Кремля, которые были сделаны туристами почти с одного и того же ракурса. Эти снимки похожи друг на друга, как близнецы, и отличаются только качеством, которое в данном случае зависит вовсе не от фотографа, а исключительно от технических характеристик фотоаппарата.

В статье 1257 ГК РФ сказано, что «автором произведения признаётся гражданин, творческим трудом которого оно создано», однако, к сожалению, ничего не сказано о величине творческой составляющей. Полагаем, что защита авторских прав на тривиальные фотографии является излишней. Также считаем необходимым введение понятия «тривиальности» и для других типов произведений и явного уточнения, какие признаки являются квалифицирующими для произведений, носящих «творческий характер».

Допустимость добросовестного использования и смягчение наказания за нарушения:

1. Допустимость добросовестного использования. Хотя текущее законодательство и определяет ряд положений, когда произведения можно использовать без разрешения автора и выплаты ему вознаграждения (статьи 1272—1280 ГК РФ), но эти положения носят излишне ограниченный характер, из-за чего ряд способов использования произведений, не наносящих никаких убытков авторам, оказывается вне закона.

Полагаем, что необходимо явное закрепление положения, что список разрешённых действий по свободному использованию объектов авторского права, изложенный в ГК РФ, не является исчерпывающим. Закон должен допускать свободное использование произведений без каких-либо ограничений на кон-

кретный способ использования, если это использование является добросовестным, то есть не уменьшает коммерческую ценность произведений, не заменяет их приобретение и явным образом не ущемляет интересов авторов.

2. Отмена минимального размера компенсации. Статья 1301 Гражданского кодекса («Ответственность за нарушение исключительного права на произведение») определяет, что правообладатель для возмещения убытков может требовать выплаты компенсации в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемой по усмотрению суда. Причём правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности. Фактически эта норма приводит к тому, что даже минимальные суммы компенсации за незначительные нарушения оказываются огромными и ничем не оправданными.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Таким образом, в соответствии с вышеизложенным, можно отметить, что подавляющим правом в современном законодательстве понимаются личные неимущественные и исключительное имущественное право лица, которое создано произведением на его использование любым, не противоречащим законом способом.

Смежные права - это права исполнителей на созданные ими спектакли, включая личные неимущественные права (защита исполнения и репутации исполнителя) и исключительные права (использование результата творческой деятельности по своему усмотрению, в том числе в коммерческих целях). Смежные права тесно связаны с авторским правом, поскольку они предназначены для защиты лиц, которые помогают авторам произведений распространять свое собственное творчество.

В соответствии со ст. 1259 ГК РФ к объектам авторских прав относятся:

- 1) литературные, фотографические, музыкальные, независимо от наличия текстовых, драматических, аудиовизуальных произведений;
- 2) произведения изобразительного искусства: живопись, скульптура, графика и другие;
- 3) произведения декоративно-прикладного искусства, архитектуры, садово-паркового искусства, в том числе рисунки и макеты;
- 4) компьютерные программы.

Нарушение авторских прав - это незаконные манипуляции, направленные на использование творческих, научных, интеллектуальных или художественных произведений без согласия автора или другого правообладателя, а также несоблюдение положений договоров об использовании творческих произведений.

Ст. 1252 ГК РФ устанавливают основные способы защиты авторских прав путем предъявления следующих требований лицу, которое не признает права автора, нарушает их, либо неправомерно использует результаты интеллек-

туальной деятельности без наличия соответствующего соглашения правообладателем:

- 1) о признании права;
- 2) о пресечении действий, нарушающих право, либо создающих угрозу их нарушения;
- 3) о возмещении убытков.

В некоторых случаях вместо компенсации правообладатель имеет право потребовать выплаты компенсации в случае нарушения права, если факт нарушения будет доказан. В этом случае автору нарушенного права не нужно доказывать размер компенсации, а размер компенсации определяется судом исходя из принципов разумности и справедливости, а также характера самого нарушения. В случае нарушения права сразу на несколько объектов интеллектуальной деятельности компенсация рассчитывается отдельно для каждого из них.

Гражданско-правовые санкции всегда имеют право на восстановление характера, поскольку они направлены на устранение прямого ущерба верховенству права. Особенностью закона о восстановительной ответственности является то, что в некоторых случаях правонарушитель способен выполнить свои обязательства без вмешательства государственных органов, восстановить нарушенные законодательные нормы, положить конец незаконному состоянию. Это является основанием для дополнительных санкций, применяемых к нарушителям при осуществлении отношений ответственности, которые включают штрафы, штрафы и другие принудительные меры.

Изучение правоприменительной практики выявило ряд нерешённых проблем в области применения мер гражданско-правовой ответственности за нарушение авторского права на фотографические произведения.

Ключевыми из которых в настоящее время можно назвать:

1. Споры фотографа и модели на авторство;
2. Должным образом не урегулированное законодательством в сфере репортажной фотографии;
3. Добросовестное использование произведений, автор которых неизве-

стен или неизвестно его местонахождение.

Подводя итог, можно сделать вывод, что институт авторского права на фотографические произведения представляет собой сложный правовой институт. Которая, благодаря развитию полиграфической промышленности, всегда следовала за развитием технического и научного прогресса, в связи с чем является, пожалуй, самой активной и постоянно развивающейся категорией права, что обуславливает основную сложность ее правового регулирования. Но в то же время, пройдя непростой путь развития, он не только достойно занял свое место в современном гражданском праве большинства стран мира, но и разработал принципы и принципы регулирования общественных отношений в сфере авторского права.

В современных условиях авторское право занимает особое место в экономическом и социальном обороте страны.

В этом контексте вопрос защиты авторских прав занимает особое место, и я с сожалением должен сказать, что в целом образ защиты авторских прав в нашей стране кажется удручающим. Не существует устоявшейся и понятной практики для судей с четкими и объективными критериями оценки, чтобы доказать авторство фотографической работы. Также стоит учитывать, что эта проблема давно назрела, законодательные и правоохранительные действия в этом направлении неэффективны, хаос и абсурдность в принятии тех или иных судебных решений приводят в отчаяние.

В целях усиления защиты авторских прав на фотографические произведения необходимо разработать единую государственную и правовую политику, обеспечивающую адекватные условия для защиты прав и законных интересов как авторов, так и обычных пользователей. Важнейшим направлением в этой области должно стать совершенствование законодательства о защите авторских прав на фотографические произведения и практики его применения. Важно отметить, что Российская Федерация уже предприняла некоторые позитивные шаги в этом направлении. Но в то же время есть вопросы, которые необходимо решить в ближайшее время. Например, не разработан понятийный аппарат, от-

сутствует законодательное закрепление ряда важных критериев. Кроме того, законодательство не содержит специальных норм, обеспечивающих надлежащую защиту авторских прав несовершеннолетних авторов, авторов, признанных законом недееспособными и т.д.

Тем не менее, наблюдается явная тенденция к усилению защиты интеллектуальной собственности. Об этом можно говорить с уверенностью, если хотя бы вспомнить, что относительно недавно была принята четвертая часть Гражданского кодекса, полностью посвященная интеллектуальной собственности, что, несомненно, говорит об огромной важности и актуальности проблемы.

Важно, что в целом законодательство Российской Федерации предоставляет авторам и другим правообладателям достаточно эффективные правовые инструменты для реализации прав в современных условиях, а также их эффективной защиты или оспаривания, и правильное распоряжение этими правовыми возможностями во многом является обязанностью самих правообладателей.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

- 1 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020): опубликована на Официальном интернет портале правовой информации [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.pravo.gov.ru>. –25.04.2022.
- 2 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 25.02.2022) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
- 3 Гражданский кодекс Российской Федерации. (Часть четвертая): федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 25.02.2022 г. № 20-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 52. – Ст. 5496. –25.05.2022.
- 4 Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (ред. от 30.12.2021) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://base.garant.ru/12148555/> – 25.04.2022.
- 5 Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных» (ред. от 21.12.2021 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://base.garant.ru/12164270/> –25.04.2022.
- 6 Федеральный закон от 8 декабря 2011 г. № 422-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с созданием в системе арбитражных судов Суда по интеллектуальным правам» (ред. от 28.06.2014) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://base.garant.ru/70103516/> –25.04.2022.
- 7 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470/ –25.04.2022.

8 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» (ред. от 02.07.2014) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_52017 –27.04.2022.

9 Указ Президента РФ от 24.05.2011 № 673 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности» (ред. от 27.06.2012) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_114249/ –11.05.2022.

II Специальная литература

10 Авторские права [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [be5.biz URL: https://be5.biz/pravo/g002/55.html](https://be5.biz/pravo/g002/55.html) - 20.04.2022

11 Авторский договор: порядок заключения и исполнения [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://allpravo.ru/library/doc1972p/instrument4985/item4994.html#:~:text=Если%20он%20умышленно%20или%20по,вправе%20уменьшить%20размер%20ответственности%20автора> - 20.04.2022

12 Авторское право и смежные права [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://be5.biz/pravo/g016/30.html#:~:text=Авторское%20право%20в%20объективном%20смысле,прав%20авторов%20и%20других%20правообладателей> - 17.04.2022

13 ВИДЫ АВТОРСКИХ ПРАВ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.plam.ru/urist/avtorskoe_pravo_vvodnyi_kurs/p6.php - 15.05.2022

14 Интеллектуальная собственность. Правовое обеспечение [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2020/1/24/intelektualnaya_sobstvennost_pravo-voe_obespechenie - 27.04.2022

15 Интеллектуальные права: общие положения [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://be5.biz/pravo/i030/3.html> - 26.04.2022

16 Объекты авторских прав [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://be5.biz/pravo/i030/2_.html - 25.04.2022

17 Обязательства из авторских договоров и договоров о передаче смежных прав [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://be5.biz/pravo/g031/40.html> - 23.04.2022

18 Ответственность за нарушение интеллектуальных прав [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://be5.biz/pravo/i030/14.html> - 22.04.2022

19 Ответственность пользователя по авторскому договору [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://studwood.net/567003/pravo/otvetstvennost_polzovatelya_avtorskomu_dogovoru - 11.05.2022

20 Понятие и источники права интеллектуальной собственности [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://be5.biz/pravo/i030/1.html#:~:text=Основным%20источником%20правового%20регулируемости%20отношений%20в%20целом%20частного%20права%20в%20России> - 26.04.2022

21 Понятие произведения. Сущность творческой деятельности. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://cyberpedia.su/11x1775.html> - 15.04.2022

22 Порядок заключения, изменения и прекращения авторского договора [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://studwood.net/866133/pravo/poryadok_zaklyucheniya_izmeneniya_prekrascheniya_avtorskogo_dogovora - 19.04.2022

23 ПРИМЕНЕНИЕ МЕР ОТВЕТСТВЕННОСТИ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://vuzlit.com/1406669/primeneniye_otvetstvennosti - 29.04.2022

24 Роль гражданского права в организации творческой деятельности и использовании ее результатов [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://studopedia.ru/24_45355_rol-grazhdanskogo-prava-v-organizatsii-tvorcheskoj-deyatelnosti-i-ispolzovanii-ee-rezultatov.html - 21.04.2022

25 Способы защиты авторского права [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.freepapers.ru/59/sposoby-zashhity-avtorskogoprava/87012.56->

7564.list3.html - 29.04.2022

26 Суд по интеллектуальным правам [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://legal-support.ru/services/spory/sud-po-intellektualnym-pravam/>

27 Что такое авторское право. Понятие, объекты, регистрация [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.law.ru/article/21868-avtorskie-prava> - 25.04.2022

28 Фотосессия: конфликт интересов фотографа и модели [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://bardov.legal/st/fotosessiya-konflikt-interesov-fotografa-i-modeli> - 27.04.2022

III Судебная практика

29 Постановление Суда по интеллектуальным правам от 6 сентября 2017 г. № С01-622/2017 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=B03CD5051409D427C2AE8DE099A4ED56CF3FF699E64908FC9B2358E52D8A6312683DE8F2E981678B7795139BDC50B2B4767B27E6522EgBs6C - 25.04.2022

30 Решение № 2-1833/2020 2-1833/2020~М-1599/2020 М-1599/2020 от 23 июля 2020 г. по делу № 2-1833/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=0E0ED121C237155F8833BCD4B0ED9274EA06C69F30227149775E70CF7AC27D1FED43FBB2647EA1EB7C748F4CxEdBC - 25.04.2022

31 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 22 января 2021 г. По делу № а40-12367/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [B03CD5051409D427C2AE8CE09CDDDB805C63DF299E64907AECC2109B0238F6B42202DB4B7BA8F66813DC451D0D352B1gAs8C](https://consultantplus://offline/ref=B03CD5051409D427C2AE8CE09CDDDB805C63DF299E64907AECC2109B0238F6B42202DB4B7BA8F66813DC451D0D352B1gAs8C) - 26.04.2022

32 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 22 января 2021 г. По делу № а40-89712/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [764E8B08BAF76888941125DC06BE05C6C173E625E864198F5153CC0688BFBA099A0D5C4C4CC45C9D7E6A9F4C89802hDqD](https://consultantplus://offline/ref=764E8B08BAF76888941125DC06BE05C6C173E625E864198F5153CC0688BFBA099A0D5C4C4CC45C9D7E6A9F4C89802hDqD) - 26.04.2022

33 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 25 апреля 2014

г. По делу № а56-31017/2013 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=B9F355847E067B8CA3A0D4556A77E6FB0E248B949F3F63302EDD79C22EFC0B32F6632BFF8A7099A9D28733DB5908C7E035x6i - 26.04.2022

34 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 27 октября 2021 г. По делу № а56-93136/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=C9F355847E067B8CA3A0D4556A77E6FB0E248B949F3F63302EDD79C22EFC0B32F6632BFF8A7099A9D28733DB5908C7E035x6i5C - 26.04.2022

35 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 3 июня 2022 г. По делу № а41-67355/2021 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=4751F10CF26D1592AEB1D3BB87FA9799C87644E95CF3CB03C1BB3D8F232DA3064D5660A35BBE653529E9787E4A3E1FEE0sBC - 28.04.2022

36 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 30 декабря 2021 г. По делу № а40-56922/2021 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=D355AB71621E7CAB3A9E16594467750FCF978CC61ECF5D4751EB9FCCDD40631EC38F2200045F4F4029B89305073DeEC - 28.04.2022

37 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 6 июня 2022 г. По делу № а41-65112/2021 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=4751F10CF26D1592AEB1D3BB87FA9799C87644E95CF3CB03C1BB3D8F232DA3064D5660A35BBE653529E9787E4A - 27.04.2022

38 Суд по интеллектуальным правам Постановление от 9 июня 2022 г. По делу № а45-3909/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=B03CD5051409D427C2AE8CE09CDDDB805C63DF299E64907AECC2109B0238F6B42202DB4B7BA8F66813DC451D0D352B1gAs8 - 27.04.2022

39 Судебная практика по авторскому праву Решение № 2-1119/2020 2-1119/2020~М-710/2020 М-710/2020 от 21 апреля 2020 г. по делу № 2-1119/2020

[Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus://offline/ref=8927-3A17011AE713DE077B7B43E07AFA801468FFC3D3447C79C96FA8AC03917CFD61B9E32CE58A8AA076D8B07D5004E0q1 - 27.04.2022

40 Судебная практика по авторскому праву Решение № 2-963/2020 от 20 июля 2020 г. по делу № 2-963/2020 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: consultantplus:/B03CD5051409D427C2AE8CE09CDDDB805C63DF299E64907AEC C2109B0238F6B42202DB4B7BA8F66813DC451D0D352B1gAs8 - 27.04.2022