

ОБЪЕКТ ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ*

*А.С. БАТЕНИН, преподаватель кафедры гражданского права и процесса
«БИП – Институт правоведения», адвокат Минской областной коллегии адвокатов ©*

В статье проводится исследование теоретических и практических проблем, связанных с защитой личных неимущественных и имущественных авторских прав. Объектом исследования являются правоотношения, возникающие в процессе гражданско-правовой защиты прав авторов произведений науки, литературы и искусства. Его предметом выступает исключительно авторское право на защиту произведения, как обеспеченная законом возможность правообладателя защищать свои права на произведение.

Сделана попытка определения объекта защиты и условия применения мер, направленных на защиту авторских прав, определить категорию права на защиту как особую категорию прав, принадлежащих авторам или иным правообладателям. Автором сделан анализ норм Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» на предмет их соответствия Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений.

Темпы роста и значимость индустрии авторского права и смежных прав привели к тому, что на международном уровне произошло признание не только общечеловеческого значения авторского права, но и его экономического значения – вопросы авторского права были включены в один из базовых документов Всемирной торговой организации – Соглашение по торговым аспектам права интеллектуальной собственности.

За время своего развития научная мысль представила немало теоретических подходов, раскрывающих сущность авторского права и определяющих его правовую природу. В то же время, несмотря на многообразие подходов, их условно можно разделить на две основные группы: к первой относятся сторонники проприетарного подхода, которые уравнивали авторское право и право собственности, ко второй – тех, кто не желал рассматривать авторское право как право собственности [1, с.10].

Одним из первых, кто выделил исключительные права в самостоятельную категорию гражданских прав, был Э. Пикар, назвав их *интеллектуальными правами*. Дальнейшее развитие его теории получила в работах Колера и Штоббе.

Сущность авторского права с позиции теории исключительного права не столько в возможности пользования объектом, сколько в возможности *воспрепятствовать* всякому другому присвоить этот объект. Большая роль в развитии теории авторского права принадлежит выдающемуся российскому ученому Г.Ф. Шершеневичу. Однако он склонялся к пониманию авторского права как права сугубо имущественного [2, с.409]. Вместе с тем нельзя отрицать тот факт, что авторское право обеспечивает и неимущественные интересы авторов.

Одной из основных задач при использовании объектов исключительного права в экономическом обороте является обеспечение мер, направленных на защиту самого механизма правового регулирования использования объектов исключительного права. Данная задача во многом упрощается, если признать за исключительным правом абсолютный характер. Именно в абсолютном характере исключительного права есть его сила и его слабость [3]. До сих пор сторонники проприетарных теорий авторского права видят в нем схожесть с правом собственности. Кроме этого, право собственности и в теории, и в законодательной практике относится к категории исключительных прав. По мнению большинства современных исследователей, между этими категориями есть принципиальные различия.

Абсолютный характер исключительного права предполагает наличие специфических признаков. В рамках данной статьи основными из них являются: наличие в исключительном авторском праве двух составляющих – позитивной и негативной (позитивная – это возможность управомоченного субъекта осуществлять определенные положительные действия по использованию объекта права; негативная – запрещать подобные действия всех других лиц [4]); особенности в способах защиты.

Несмотря на то, что исключительные авторские права являются правами гражданскими и для их защиты теоретически могут применяться все те формы, способы и средства защиты, которые предусмотрены статьей 11 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК), в силу своего нематериального характера они имеют весьма существенные особенности. Во-первых, для защиты исключительных авторских прав

* Статья поступила в редакцию 14 ноября 2005 года.

не могут применяться некоторые из способов защиты, например, виндикацию [5, с.16]. Во-вторых, в силу своего абсолютного характера, правообладатель может защищать свои права против любого нарушителя, независимо от вины последнего. По крайней мере, такие средства, как пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, должны действовать против любого лица, независимо от его вины.

Значительная часть исследователей придерживается той точки зрения, что создателю произведения принадлежит единое неделимое авторское право, которое, как и право собственности, состоит из различных правомочий [6].

Еще одной особенностью авторских прав является их *двойственный характер*. Этой позиции придерживается авторское законодательство большинства государств. Комплекс прав на произведение как на имущество особого рода занимает центральное место в любой современной правовой системе именно благодаря тому, что субъект выступает в качестве собственника, а собственность есть основа существования общества.

С другой стороны, выделяется комплекс личных неимущественных (моральных) прав, связанных с личностью создателя. Этот блок прав обслуживает неимущественные интересы автора.

Законодательству Республики Беларусь об авторском праве также не чужд дуалистический подход к делению авторских прав на имущественные и личные неимущественные права. На это прямо указывается в статьях 15, 16 Закона «Об авторском праве и смежных правах», в то же время В.И. Серебровский определял содержание авторского права, как совокупность правомочий, принадлежащих автору для охраны своих интересов [7].

Необходимость выделения в авторском праве личных неимущественных и имущественных прав обусловлена их различной правовой природой. Важнейшим различием между личными неимущественными и имущественными правами является их различное временное действие и их абсолютная или относительная принадлежность автору. Если право авторства, как основное личное неимущественное право, является неотчуждаемым и не может быть передано иным лицам (п. 3 ст. 982 ГК), то имущественные права могут быть переданы другим лицам. Кроме того, личные неимущественные права действуют бессрочно, тогда, как имущественные права имеют ограниченный срок действия.

Для имущественных авторских прав законодатель использует конструкцию исключительных прав, причем исключительное право сродни праву собственности [3]. Однако большинство правоведов давно пришли к пониманию того, что права в отношении произведений как нематериальных объектов не могут быть правами собственника

вещи, а должны быть правами *sui generis* (правами особого рода) [1, с.123].

Категория абсолютных прав является наиболее широкой по своему объему и включает в себя и исключительные права, и личные права, и право собственности. Вот почему мнение некоторых ученых о том, что к категории исключительных прав следует отнести не только имущественное право, но и личные неимущественные права [8], на наш взгляд, представляется не вполне обоснованной.

С точки зрения В.А. Дозорцева, личные права принадлежат к числу абсолютных прав, могут принадлежать только одному лицу и имеют более широкое содержание, им предоставлена более широкая охрана. Исключительные права, в свою очередь, обслуживают имущественные отношения [9, с.7].

Статья 983 ГК указывает на то, что обладателю имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности принадлежит исключительное право правомерного использования этого объекта по своему усмотрению в любой форме и любым способом. В соответствии со статьей 16 Закона автору в отношении его произведения принадлежит исключительное право осуществлять или разрешать осуществление определенного перечня действий. Возникает вполне закономерный вопрос, принадлежит ли правообладателю единое исключительное право, либо набор конкретных правомочий по использованию объекта исключительного права?

Наиболее убедительной и отвечающей сути авторского права и смыслу гражданского законодательства представляется точка зрения о том, что автору принадлежит не совокупность имеющих исключительный характер прав по использованию произведения перечисленными в законе способами, а единое исключительное право использовать произведение в любой форме и любым способом [10, с.3]. Данная точка зрения находит свое подтверждение и в законодательстве Республики Беларусь. Так, согласно статье 983 ГК автору принадлежит *исключительное право использовать произведение в любой форме и любым способом*. В то же время статья 16 Закона дает перечень способов использования произведения. Следовательно, допуская, что указанные в ней действия носят характер самостоятельных прав, необходимо признать, что перечень прав является исчерпывающим, что противоречит изложенным выше положениям.

Подобной позиции придерживаются и польские ученые. Так, в Законе Республики Польша об авторском праве и смежных правах 1994 года закреплено, что «... автору принадлежит исключительное право использовать произведение всеми формами эксплуатации»; далее приводится примерный перечень «сфер эксплуатации произведения» [11], который практически аналогичен содержащемуся в статье 16 Закона.

Одним из основных прав авторов произведений является право на защиту, поэтому не случайно на первый план вышла именно *пообъектная* система, поскольку авторское право возникло во многом как правовое средство предотвращения несанкционированного копирования [1, с.11-12; 12, с.60]. Требование технического прогресса заставило отказаться от пообъектной системы и прибегнуть к системе более-менее универсальных правомочий. Международные договоры стали тем универсальным стандартом, на который ориентировались национальные законодательства при определении содержания права на использование, в первую очередь это относится к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений.

С теоретической точки зрения, в силу указанных причин, перечисление всех возможных способов использования произведения не может быть основной целью. Интерес представляет выделение основных, общественно значимых способов использования произведения в рамках единого исключительного права и получение пользователем разрешения на каждый вид использования. Следовательно, подлежать защите будет не каждое авторское правомочие, а исключительное авторское право на использование произведения, право на защиту конкретных авторских правомочий как следствие права на защиту исключительного авторского права.

Во избежание ограничительного толкования содержания исключительного права необходимо сделать акцент на то, что указанные в Законе способы использования произведения являются примерными, наиболее распространенными, а автор вправе использовать произведение в любой форме и любым способом.

Не оспаривая традиционный подход к делению авторских прав на имущественные и неимущественные, следует отметить, что авторские права настолько взаимосвязаны, что выделить среди них права только имущественного или только неимущественного характера довольно трудно. Содержание неимущественных авторских прав определено в статье 15 Закона. В отличие от исключительной природы имущественного авторского права, исключительность неимущественных прав является следствием их абсолютности, неотделимости от личности.

В юридической литературе право авторства характеризуется как юридически обеспеченная возможность лица считаться автором созданного им произведения науки, литературы и искусства. Право авторства является неотделимым от личности автора и может принадлежать только действительному создателю произведения. Оно является *абсолютным*.

Существует мнение, что право авторства является бессрочным. Есть и другая точка зрения, в соответствии с которой это право, неразрывно

связанное с личностью творца, действует в течение всей жизни автора и прекращается со смертью. Сторонники данного взгляда считают, что авторство на произведение, однажды возникнув, продолжает существовать дальше как субъективное право, а после смерти автора – существовать как общественно значимый интерес [13, с.42].

Не вдаваясь в полемику по данному вопросу, отметим, что право авторства является одним из важнейших авторских правомочий, так как от него, по словам А.П. Сергеева, производны все другие права как личного неимущественного, так и имущественного характера [14, с.131].

С точки зрения определения субъекта, которому принадлежит право авторства, представляет интерес пункт 3 статьи 9 Закона, где установлена презумпция авторства, согласно которой при отсутствии доказательств иного автором считается лицо, чье имя указано на оригинале произведения.

Право на авторское имя практически неразрывно связано с правом авторства. Оно заключается в том, что автор сам избирает способ обозначения своего имени. Однако, по мнению большинства исследователей, право на авторское имя не совпадает с содержанием права авторства по объему и характеру возможностей: право на имя может быть нарушено без нарушения права авторства, например, при искажении имени автора; в отличие от права авторства, которое не зависит от обнародования произведения, право на имя осуществляется односторонним волеизъявлением автора и реализуется в связи с использованием произведения, оно реализуется и в каждом последующем случае использования произведения с согласия автора [3].

Действие права на авторское имя ограничено рамками жизни автора, а после смерти продолжает охраняться как общественно значимый интерес, как и право авторства, оно неотделимо от личности автора, и не переходит по наследству.

Основным назначением прав на защиту репутации автора является обеспечение возможности сохранить ту форму произведения, которую ему придал автор. В Законе речь идет о праве автора защищать свое произведение от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора. Таким образом, при буквальном толковании права на защиту репутации нельзя говорить о том, что всякое изменение, если оно не влечет за собой ущерб чести и достоинству автора, будет являться нарушением. При этом наличие оценочный критерий определения ущерба и, если ранее внесение даже самых незначительных изменений в произведение позволяло воспользоваться данным правом, то сегодня автору необходимо доказать, что эти изменения наносят ущерб чести и достоинству автора. Более того, данная процедура еще больше усложняется, когда речь

идет о защите наследниками или другими правопреемниками репутации автора. Анализируя данное законодателем определение, напрашивается вывод: объектом защиты является уже не произведение, а честь и достоинство автора.

Статья 6-bis Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений формулирует неимущественное право автора на защиту репутации следующим образом: «... противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению этого произведения, а также любому другому посягательству на произведение, способному нанести ущерб чести и достоинству автора». Из приведенного выше следует, что объектом защиты по смыслу Бернской конвенции является целостность произведения, его первоначальная форма, которую автор посчитал возможной донести до публики, то есть обнародовать. При всех своих недостатках, лаконичная форма статьи 477 Гражданского кодекса БССР в большей степени отвечала сути права на защиту репутации и соответствовала нормам международного права. Механическое имплементирование в содержание Закона норм Бернской конвенции привело к возможности двоякого толкования права на защиту репутации автора.

Сущность права на обнародование произведения заключается в юридически обеспеченной возможности автора придать публичной огласке созданное им произведение. Право на обнародование – право не самостоятельное и не может быть реализовано само по себе, а обязательно связано с осуществлением права по использованию произведения.

Законом предусмотрено ограничение права на обнародование, касаемое служебных произведений: автор не вправе препятствовать обнародованию служебного произведения (п. 3 ст. 14). Суть отзыва заключается в том, что с момента публичного объявления об отзыве произведения, экземпляры произведения становятся объектами, ограниченными в гражданском обороте. Это означает прекращение права собственности у других лиц на экземпляры произведения [8]. Вследствие чего произведение перейдет в разряд необнародованных.

Резюмируя изложенное, обозначим *следующие выводы*.

Основными особенностями, определяющими специфику защиты авторских прав, является их принадлежность к правам особого рода, отличными от права собственности. Исключительное авторское право относится к сфере имущественных отношений, в то время как права личные – к сфере отношений неимущественных. То обстоятельство, что и исключительные права и права неимущественные входят в состав прав абсолютных не может служить основанием для признания их тождественности.

Объектом защиты авторских прав является исключительное авторское право на использование произведения. Право на защиту конкретных авторских правомочий – следствие права на защиту исключительного авторского права.

Сформулированное в статье 15 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» право на защиту репутации не соответствует сущности этого права и нормам статьи 6-bis Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений и нуждается в уточнении.

ЛИТЕРАТУРА

1. Дилленц, В. Авторское право: прошлое и настоящее. Что дальше? / В. Дилленц М.: Юрид. лит., 1988.
2. Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. 6-е изд СПб., 1997.
3. Лосев, С.С. Авторское право: национальное и международное законодательство / С.С. Лосев. Мн.: Ураджай, 2000.
4. Пилленко, А. Права изобретателя. Привилегии на изобретения и их защита в русском и международном праве. Историко-догматическое исследование / А. Пилленко. В 2 т. СПб.: Тип. Стасюлевича, 1902. Т. 1. С. 35; Райгородский, Н.А. Изобретательское право в СССР / Н.А. Райгородский. М.: Госюриздат, 1949. С. 31; Городецкий, Б.Н., Розовская, Б.М. Справочник по авторскому праву для редакционно-издательских работников / Б.Н. Городецкий, Б.М. Розовская. М.; Л.: Гизлегпром, 1948. С. 22.
5. Дозорцев, В.А. Исключительные права и их развитие // Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское право. Патентное право. Другие исключительные права: сб. норматив. актов / В.А. Дозорцев. М.: Де-юре, 1994.
6. Гаврилов, Э.П. Советское авторское право: основные положения, тенденции развития / Э.П. Гаврилов. М.: Наука, 1984. С. 133; Никитина, М.И. Авторское право на произведения науки, литературы и искусства М.И. Никитин. Казань: Изд-во Казан. ун-та, 1972. С. 62; Сергеев, А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации / А.П. Сергеев. М.: Теис, 1996. С. 191.
7. Серебровский, В.И. Вопросы советского авторского права / В.И. Серебровский. М.: Изд-во АН СССР, 1956. С. 94–95.

8. Сергеев, А.П. Доклад на международной научно-теоретической конференции. Москва, ИМПЭ, 26 марта 1999 г. // Труды по интеллектуальной собственности. Т. 1. Проблемы интеллектуальной собственности в Гражданском кодексе России. Институт междунар. Права и экономики, 1999. С. 28; Степанова, О.А. Передача исключительных прав по авторскому договору // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 1997. №6. С. 106.
9. Дозорцев, В.А. Понятие исключительного права / В.А. Дозорцев // Юридический мир. 2000. №3.
10. Лосев, С.С. Правовое регулирование передачи исключительного авторского права по договору: Автореф. дис. ...к.ю.н.: 12.00.03 / С.С. Лосев. Бел. гос. эконом. ун-та. Мн., 2001.
11. Навроцкий, Б. Размышления по поводу нового польского закона об авторском праве и смежных правах, принятого 4 февраля 1994 г. / Б. Навроцкий // Бюл. по авторскому праву. 1995. Т. 28. С. 36; Karpowicz, Andzej / Autor – Wydawca: Poradnik prawa autorskiego. Warszawa: Wyd-wo Nauk.PWN, 1994. S. 194.
12. Калятин, В.О. Структура авторского права использования произведения: актуальные проблемы / В.О. Калятин // Журн. рос. права. 2000. №2.
13. Луць, В.В. Сроки в гражданских правоотношениях / В.В. Луць // Правоведение. 1989. №1.
14. Сергеев, А.П. Авторское право России / А.П. Сергеев. СПб.: Издательство С.-Петербургского ун-та, 1994.

SUMMARY

The research of theoretical and practical problems connected with the protection of author's personal non-property and property rights is carried out in the article. The legal relations that emerge during the process of the civil and legal copyright protection of the works of science, literature and art are the object of this research. The topic of this research is the author's right on the protection of work, as a legally guaranteed opportunity of the owner of this right to protect his rights on his work.

An attempt is made to define the object of protection and the conditions of applying the measures directed at copyright protection as well as to define the category of the rights on protection as a separate category of rights which belong to the author or another owner of these rights. The author has completed an analysis of the norms of the Republic of Belarus on "Copyright and allied rights" in order to see whether they comply with the Bern convention on the protection of literary work and artwork.