

УДК 347

**Дербишев Р.О.,**

Донецкая академия внутренних дел

Министерства внутренних дел

Донецкой Народной Республики

**Derbishev R.O.,**

*Donetsk Academy of Internal Affairs of the Ministry*

*of Internal Affairs of the Donetsk People's Republic*

### **К ВОПРОСУ ОПРЕДЕЛЕНИЯ СУБЪЕКТОВ АВТОРСКОГО ПРАВА НА СЛУЖЕБНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ**

В статье проведен анализ действующего законодательства относительно вопроса определения субъектов авторского права на служебные произведения. Исследованы основные критерии и особенности определения данного понятия в соответствии с законодательством Украины, в части, не противоречащей законодательству Донецкой Народной Республики.

**Ключевые слова:** авторское право, субъекты авторского права, объекты авторского права, служебные произведения, соавторы, исключительные права автора.

### **TO THE QUESTION OF DETERMINATION OF SUBJECTS OF COPYRIGHT FOR OFFICIAL WORKS**

*In this article there is made analysis of current legislature regarding the question of determination of subjects of copyright for official works. There are explored the main criterions and features of determination of this notion in accordance with legislation of Ukraine in part which is not contradict legislation of the Donetsk People's Republic.*

**Key words:** *copyright, subjects of copyright, objects of copyright, official works, co-authors, exclusive rights of author.*

**Постановка проблемы в общем виде и ее связь с важными научными и практическими заданиями.** Проблема правового определения круга субъектов авторского права в целом и авторов служебных произведений в частности остро стояла как раньше, так и на современном этапе развития законодательства как Украины, так и Донецкой Народной Республики (далее – ДНР), в связи с тем, что регулирует взаимоотношения между работодателями и работниками при создании последними служебных произведений и определяет наличие или отсутствие у них имущественных и неимущественных прав на объекты авторского права.

**Анализ последних исследований и публикаций, в которых начато решение данной проблемы и на которые опирается автор.** Вопросы относительно определения субъектов авторского права и их имущественных и неимущественных прав на объекты авторского права поднимались в трудах многих теоретиков гражданского права – А.С. Довгерта, Г.Б. Шишки, Е.А. Харитоновой, И.В. Свечниковой, К.Б. Леонтьева, И.А. Близнац, однако до сих пор нет однозначной правовой урегулированности вышеназванных вопросов.

**Нерешенные ранее части общей проблемы, которым посвящается обозначенная статья.** В статье сделан анализ действующего законодательства относительно вопроса определения субъектов авторского права и их имущественных и неимущественных прав на служебные произведения.

**Формулировка целей статьи.** Целью данной статьи является анализ действующего законодательства относительно определения субъектов авторского права, а также их имущественных и неимущественных прав на объекты авторского права в целом и служебные произведения в частности.

**Изложение основного материала исследования с полным обоснованием полученных научных результатов.** Рассмотрим некоторые важные аспекты законодательства Украины об авторских правах, которое на данный момент распространяет свое действие на территорию ДНР в части, не противоречащей законодательству ДНР.

На основании ст. 421 Гражданского кодекса Украины (далее – ГК Украины) [1] субъектами права интеллектуальной собственности являются: создатель (создатели) объекта права интеллектуальной собственности (автор, исполнитель, изобретатель и тому подобное) и другие лица, которым принадлежат личные неимущественные и (или) имущественные права интеллектуальной собственности в соответствии с настоящим Кодексом, иным законом или договором.

Статья 8 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» [2] объектами авторского права называет: произведения в области науки, литературы и искусства, а именно: литературные письменные произведения беллетристического, публицистического, научного, технического или другого характера (книги, брошюры, статьи и тому подобное); выступления, лекции, речи, проповеди и другие устные произведения и т.д.

В соответствии со ст. 13 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» соавторами являются лица, совместным творческим трудом которых создано произведение. Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, принадлежит всем соавторам независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Отношения между соавторами определяются соглашением, заключенным между ними. Право опубликования и другого использования произведения в целом принадлежит всем соавторам. Если произведение, созданное в соавторстве, образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не может без достаточных оснований отказать другим в разрешении на опубликование, другое использование или изменение произведения. В случае нарушения совместного авторского права каждый соавтор может доказывать свое право в судебном порядке. Если произведение, созданное в соавторстве, состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение, то каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между соавторами. Вознаграждение за использование произведения принадлежит соавторам в равных долях, если в соглашении между ними не предусматривается иное.

На основании ст. 428 ГК Украины право интеллектуальной собственности, которое принадлежит нескольким лицам совместно, может осуществляться по договору между ними. В случае отсутствия такого договора право интеллектуальной собственности, которое принадлежит нескольким лицам, осуществляется совместно.

Статья 14 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» перечисляет следующие, принадлежащие автору личные неимущественные права:

- 1) требовать признания своего авторства путем указания надлежащим образом имени автора на произведении и его экземплярах и при любом публичном использовании произведения, если это возможно;
- 2) запрещать во время публичного использования произведения упоминание своего имени, если он, как автор произведения, желает остаться анонимом;

3) выбирать псевдоним, указывать и требовать указания псевдонима вместо настоящего имени автора на произведении и его экземплярах и во время любого его публичного использования;

4) требовать сохранения целостности произведения и противодействовать любому извращению, искажению или другому изменению произведения или любому другому посягательству на произведение, что может повредить чести и репутации автора.

Личные неимущественные права автора не могут быть переданы (отчуждены) другим лицам.

Статья 15 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» содержит в себе перечень имущественных прав автора (или другого лица, которое имеет авторское право):

а) исключительное право на использование произведения;

б) исключительное право на разрешение или запрет использования произведения другими лицами.

В свою очередь, исключительное право на использование произведения автором (или другим лицом, которое имеет авторское право) позволяет ему использовать произведение в любой форме и любым способом, а исключительное право на разрешение или запрет использования произведения другими лицами дает ему право разрешать или запрещать: воспроизведение, публичное исполнение и публичное оповещение произведений, публичную демонстрацию и публичный показ, переводы произведений, включение произведений как составных частей в сборники, распространение произведений путем первой продажи, отчуждения иным способом или путем сдачи в имущественный наем или в прокат и путем другой передачи до первой продажи экземпляров произведения и т.д. Причем этот перечень не является исчерпывающим.

Что касается служебных произведений, то, в соответствии со ст. 16 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах», авторское личное неимущественное право на такое произведение принадлежит его автору. Исключительное имущественное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если иное не предусмотрено трудовым договором (контрактом) и (или) гражданско-правовым договором между автором и работодателем. За создание и использование служебного произведения автору принадлежит авторское вознаграждение, размер и порядок выплаты которого устанавливаются трудовым договором (контрактом) и (или) гражданско-правовым договором между автором и работодателем.

Статья 429 ГК Украины определяет, что личные неимущественные права интеллектуальной собственности на объект, созданный в связи с выполнением трудового договора, принадлежат работнику, который создал этот объект. В случаях, предусмотренных законом, отдельные личные неимущественные права интеллектуальной собственности на такой объект могут принадлежать юридическому или физическому лицу, где или у которого работает работник. Имущественные права интеллектуальной собственности на объект, созданный в связи с выполнением трудового договора, принадлежат работнику, который создал этот объект, и юридическому или физическому лицу, где или у которого он работает, совместно, если другое не установлено договором. Особенности осуществления имущественных прав интеллектуальной собственности на объект, созданный в связи с выполнением трудового договора, могут быть установлены законом.

Организации часто сталкиваются с ситуацией, когда сотрудник создал произведения, которые использует в своей работе, это могут быть: базы данных, справочники, учебные пособия, лекции, сборники инструкций, статьи, методические

рекомендации – любые произведения, которые были созданы автором в рабочих целях, – и возникает проблема: кому принадлежат права на них.

Как правило, работник считает, что все результаты его творческой работы принадлежат только ему. К примеру, сотрудник может полагать, что он создал произведение не в рамках служебных обязанностей, и поэтому считает, что все права принадлежат ему одному, а если работодатель вдруг захочет использовать его наработки – требовать выплаты соответствующего вознаграждения. Организации же, в свою очередь, довольно часто считают, что им принадлежат все права на результаты труда своего сотрудника, и, если сотрудник получает заработную плату, он не имеет права на получение еще и дополнительного вознаграждения. Также сотрудник, к примеру, может не сообщить своему работодателю о создании какого-либо объекта авторского права или передать право на его использование третьему лицу. В таких случаях организации зачастую недополучают огромную прибыль, а в судебном порядке не всегда удаётся успешно отстоять свои права.

На сегодняшний день авторское право на произведения, созданные в порядке выполнения служебных обязанностей, не получило своего полного разъяснения в действующем украинском законодательстве и до сих пор вызывает правовые споры. Законодательство Украины в сфере интеллектуальной собственности в целом защищает интересы автора и в случае со служебными произведениями определяет только работника в качестве автора созданного объекта.

Проанализировав ч. 2 ст. 16 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» и ч. 2 ст. 429 ГК Украины, мы можем сделать вывод, что наличие или отсутствие исключительных имущественных прав может определяться либо в трудовом, либо в гражданско-правовом договоре между автором и работодателем. Однако если договором не урегулированы эти вопросы, то нормы, содержащиеся в Законе Украины «Об авторском праве и смежных правах» и ГК Украины, вступают в некоторое противоречие, так как ч. 2 ст. 429 ГК Украины установлено, что имущественные права на служебные объекты принадлежат автору и работодателю совместно, а ч. 2 ст. 16 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» определяется, что исключительное имущественное право на служебное произведение принадлежит работодателю.

То есть, каждый вправе выбирать то, что ему больше нравится. Перечисленные нормативные акты предусматривают возможность урегулирования вопросов принадлежности имущественных прав сторонами самостоятельно. Это означает, что при принятии на работу специалиста, в ходе работы которого будут созданы объекты авторских прав (например, преподавателя, ученого или иного работника, создающего объекты авторских прав), стоит сразу урегулировать вопросы, связанные с правами на эти произведения. Лучшим способом честно разграничить права автора и работодателя является подписание соответствующего договора. Сделать это можно и в рамках обычного трудового договора, но все же желательнее оформить отдельный авторский договор или договор о распределении имущественных прав на объекты права интеллектуальной собственности, созданные при исполнении служебных обязанностей и (или) отдельного поручения работодателя, типовая форма которого утверждена Приказом Министерства образования и науки Украины № 986 от 28 декабря 2004 года [3]. Данный договор заключается с сотрудником перед тем, как он приступит к работе, в качестве приложения к трудовому договору и предусматривает распределение прав на все объекты, которые будут созданы работником в процессе выполнения им служебных обязанностей. Составляется такой договор только в письменной форме, и в нем обязательно должно быть четко указано, какие права передаются работодателю, а какие оставляет за собой автор. Также в договоре следует зафиксировать решение вопроса об авторском

вознаграждении, при котором возможны различные варианты: от указания, что авторское вознаграждение входит в зарплату, до установления гонорарной системы оплаты. Как правило, условиями договора невозможно определить все объекты, которые будут созданы сотрудником в рамках выполнения служебных обязанностей. Поэтому на практике в договоре указывается, что распределению подлежат имущественные права на все объекты, созданные сотрудником в рамках своих служебных обязанностей.

Подробное разъяснение на этот счет дает пункт 24 Постановления Пленума Верховного Суда Украины № 5 от 04.06.2010 г. «О применении судами норм законодательства по делам о защите авторского права и смежных прав» [4], в котором указывается, что если в трудовом или гражданско-правовом договоре между работником и работодателем (юридическим или физическим лицом, где или у которого он работает) не предусмотрен иной порядок осуществления имущественных прав на созданный объект, то они имеют общие права как на получение свидетельства о регистрации авторского права на произведение, так и на использование такого объекта. Порядок осуществления имущественных прав на такой объект может быть урегулирован гражданско-правовым договором. В случае передачи (отчуждения) работником работодателю всех имущественных прав на произведение, созданное им в порядке выполнения трудового договора, работник теряет эти права, оставаясь носителем личных неимущественных прав.

Если же произведение создано работником, с которым авторский договор не был заключен, у работодателя нет другого выхода, кроме как договариваться с сотрудником о передаче исключительных прав, либо решать вопрос в судебном порядке. Следует учесть, что в суде наиболее реально защитить право на использование произведения самой организацией, сотрудник которой создал произведение, а право на самостоятельное разрешение использовать его другим лицам отстоять будет сложнее.

При защите своих прав на произведение работодатель должен суметь доказать, что произведение было создано в рамках служебных обязанностей. Один из самых простых способов – заранее подготовленная и детально выписанная должностная инструкция сотрудника, в которой значится создание спорного произведения. Другой способ – каждый раз выписывать отдельное задание на каждое произведение, но это сложный и не всегда возможный процесс.

Относительно распределения оплаты за работу автору произведения Пленум Верховного Суда Украины в Постановлении № 5 от 04.06.2010 г. «О применении судами норм законодательства по делам о защите авторского права и смежных прав» установил, что за создание и использование служебного произведения автору принадлежит авторское вознаграждение, размер и порядок выплаты которого устанавливаются трудовым договором (контрактом) или гражданско-правовым договором между автором и работодателем. При этом трудовым договором между ними может предусматриваться условие о заключении гражданско-правового договора о создании объекта авторского права и (или) смежных прав и обязанности работника по оповещению о создании такого объекта.

Выплата работнику заработной платы не является тождественной выплате ему авторского вознаграждения за созданное произведение в связи с выполнением трудового договора, поскольку заработная плата – это вознаграждение за выполненную работу в зависимости от определенных условий, а авторское вознаграждение – это все виды вознаграждений или компенсаций, выплачиваемых авторам за использование их произведений, охраняемых в пределах, установленных авторским правом. В случае, когда между сторонами не достигнуто соглашение о размере авторского вознаграждения, суды при исчислении такого вознаграждения должны руководствоваться положениями постановления Кабинета Министров Украины от 18 января 2003 года № 72 (72-2003-п)

«Об утверждении минимальных ставок вознаграждения (роялти) за использование объектов авторского права и смежных прав» [5].

**Выводы по исследованию и перспективы дальнейших поисков в данном направлении.** На основании вышеизложенного можем сделать вывод, что очень важно в трудовых договорах (контрактах) предусматривать определенные условия, например, что имущественные права на какие-либо объекты авторского права закрепляются за определенной организацией (естественно, если эта организация обеспечила автора консультациями, техникой и т.д.). Если договором между учреждением и автором не предусмотрены условия разграничения авторских имущественных прав на служебные произведения, они по умолчанию принадлежат автору и работодателю совместно. Рассматривая описанную выше ситуацию, надо отметить, что обычно в трудовых договорах (контрактах) достаточно редко отражены условия создания интеллектуальной собственности. Кроме того, из-за недостаточного финансирования академической продукции и отсутствия практики выплат авторского вознаграждения, например, учебные заведения обычно не претендуют на право собственности на такую продукцию. То есть, часто авторы обладают всеми правами на созданные методические материалы и распоряжаются ими по собственному усмотрению. И даже если в трудовых договорах (контрактах) интеллектуальная собственность на стороне работодателя, нет уверенности в том, что автор не будет распоряжаться произведениями по своему желанию. В связи с этим было бы целесообразным при разработке Гражданского кодекса ДНР учесть эти коллизионные вопросы в соответствующем разделе.

#### Список использованной литературы

1. Гражданский кодекс Украины: Закон Украины от 16.01.2003 № 435-IV [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/435-15>.
2. Об авторском праве и смежных правах: Закон Украины от 23.12.1993 № 3792-XII [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3792-12>.
3. Об утверждении образцов документов: Приказ Министерства образования и науки Украины от 28.12.2004 № 986 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.uazakon.com/documents/date\\_46/pg\\_iiwosh/index.htm](http://www.uazakon.com/documents/date_46/pg_iiwosh/index.htm).
4. О применении судами норм законодательства по делам о защите авторского права и смежных прав: Постановление Пленума Верховного Суда Украины от 04.06.2010 № 5 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/v0005700-10>.
5. Об утверждении минимальных ставок вознаграждения (роялти) за использование объектов авторского права и смежных прав: Постановление Кабинета Министров Украины от 18.01.2003 № 72 (72-2003-п) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/72-2003-%D0%BF>.

*Статья поступила в редакционную коллегию 21.05.2018*