

СДЕЛКИ С ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМИ ПРАВАМИ. РАСПОРЯЖЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМ ПРАВОМ

Школа авторских прав

18 ноября 2021 года

к.ю.н., доцент Леонтьев К.Б.

ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ И ИНЫЕ ПРАВА

Статья 1226. Интеллектуальные права

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Авторские права

→ **Личные неимущественные права** автора (право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения и др.)

→ **Исключительное право** на произведение

→ **Право на вознаграждение** в отдельных специально предусмотренных ГК РФ случаях, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства и другие установленные ГК РФ права.

Статья 1227. Интеллектуальные права и вещные права

Интеллектуальные права не зависят от права собственности и иных вещных прав на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Статья 1227. Интеллектуальные права и вещные права

3. К интеллектуальным правам не применяются положения раздела II настоящего Кодекса, если иное не установлено правилами настоящего раздела.

Статья 1229. Исключительное право

Абзац первый пункта 1:

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Статья 1229. Исключительное право

Абзац второй пункта 1:

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Статья 1229. Исключительное право

Абзац третий пункта 1:

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Действия, рассматриваемые в качестве
«использования произведения»

создание и использование копий произведения на материальных носителях

воспроизведение

распространение

прокат

импорт

демонстрация произведений в местах, открытых для публики

публичный показ

публичное исполнение

сообщение произведений с использованием технических средств

сообщение в эфир

сообщение по кабелю

доведение до всеобщего сведения

доведение до всеобщего сведения

«дополнительные» виды действий

перевод и иная переработка

практическая реализация архитектурного проекта,
дизайнерского, градостроительного или садово-
паркового проекта

Статья 1229. Исключительное право

5. Ограничения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, в том числе в случае, когда использование результатов интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение, устанавливаются настоящим Кодексом.

При этом ограничения исключительных прав на произведения науки, литературы и искусства, объекты смежных прав, изобретения и промышленные образцы, товарные знаки устанавливаются с соблюдением условий, предусмотренных абзацами третьим, четвертым и пятым настоящего пункта.

Статья 1229. Исключительное право

Пункт 5 (продолжение):

Ограничения исключительных прав на произведения науки, литературы или искусства либо на объекты смежных прав устанавливаются в определенных особых случаях при условии, что такие ограничения не противоречат обычному использованию произведений либо объектов смежных прав и не ущемляют необоснованным образом законные интересы правообладателей.

1. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

Правообладатель обязан уведомлять соответственно федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям (статья 1246) об изменении относящихся к государственной регистрации результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации сведений о правообладателе: наименования или имени, места нахождения или места жительства и адреса для переписки. Риск неблагоприятных последствий в случае, если такое уведомление соответствующего федерального органа исполнительной власти не сделано или представлены недостоверные сведения, несет правообладатель.

Статья 1232. Государственная регистрация результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации

Статьей 1271 ГК РФ предусматривается, что для целей оповещения о своих правах правообладатель может использовать специальный знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из латинской буквы "С" в окружности, имени или наименования правообладателя и года первого опубликования произведения.

Использование знака охраны авторских прав является правом, а не обязанностью правообладателя.

Положения о возможности использования знака охраны авторских прав © появились в российском законодательстве вследствие традиции, заложенной нормами Всемирной конвенции об авторском праве.

Знак охраны авторского права

Знак охраны авторских прав

→ латинская буква «С» в окружности – ©

→ имя или наименование правообладателя (лица, считающего себя правообладателем)

→ год первого опубликования произведения

Например:

«© Иванов И.И., 2005» или

«© Просвещение, 2007».

Особое внимание следует обратить на то, что "знак охраны авторских прав" не имеет никакого отношения к "презумпции авторства", установление которой призвано облегчить доказывание автору своего авторства.

Знак охраны авторского права имеет только информационное значение и свидетельствует только о том, что какое-то лицо считает себя обладателем исключительных прав на произведение. Сам по себе он не может служить основой для установления факта обладания какими-либо авторскими правами на произведение, поскольку такие права по общему правилу принадлежат либо самому автору, либо его правопреемникам по закону или договору.

РАСПОРЯЖЕНИЕ
ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМ
ПРАВОМ

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

1. Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Договоры о распоряжении
исключительным правом
(часть четвертая ГК РФ)

Договор об отчуждении
исключительного права

Лицензионные договоры о
предоставлении права
использования

Исключительная
лицензия

Простая (неисключительная)
лицензия

Ранее в период действия ЗоАП существовала двухчленная система авторских договоров об использовании произведения:

Авторские договоры о приобретении прав на
использование произведения
(Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах")

Авторский договор о передаче
исключительных прав

Авторский договор о передаче
неисключительных прав

ГК РФ предусматривает возможность заключения трех основных видов договоров об использовании произведения:

- 1) договор об отчуждении исключительного права на произведение в полном объеме, ранее законодательством не предусматривавшийся;**
- 2) лицензионный договор о предоставлении права использования произведения на исключительной основе (исключительная лицензия);**
- 3) лицензионный договор о предоставлении права использования произведения на неисключительной основе (простая, неисключительная лицензия).**

Подобная система, допускающая полное "отчуждение" прав, до введения в действие части 4-ой ГК РФ была характерна только для таких сфер, как патентное право, законодательство о товарных знаках и т.д.

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

2. К договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307 - 419) и о договоре (статьи 420 - 453), поскольку иное не установлено правилами настоящего раздела и не вытекает из содержания или характера исключительного права.

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

3. Договор, в котором прямо не указано, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации передается в полном объеме, считается лицензионным договором, за исключением договора, заключаемого в отношении права использования результата интеллектуальной деятельности, специально созданного или создаваемого для включения в сложный объект (абзац второй пункта 1 статьи 1240).

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

4. Условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать результаты интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны.

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

5. Правообладатель может сделать публично, то есть путем сообщения неопределенному кругу лиц, заявление о предоставлении любым лицам возможности безвозмездно использовать принадлежащие ему произведение науки, литературы или искусства либо объект смежных прав на определенных правообладателем условиях и в течение указанного им срока. В течение указанного срока любое лицо вправе использовать данное произведение или данный объект смежных прав на определенных правообладателем условиях.

Заявление делается путем размещения на официальном сайте федерального органа исполнительной власти в сети "Интернет". Федеральный орган исполнительной власти, ответственный за размещение соответствующих заявлений, а также порядок и условия их размещения определяются Правительством Российской Федерации.

Заявление должно содержать сведения, позволяющие идентифицировать правообладателя и принадлежащие ему произведение или объект смежных прав.

При отсутствии в заявлении правообладателя указания на срок считается, что указанный срок составляет пять лет.

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

Пункт 5 (продолжение):

При отсутствии в заявлении правообладателя указания на территорию считается, что это территория Российской Федерации.

В течение срока действия заявление не может быть отозвано и предусмотренные в нем условия использования не могут быть ограничены.

Правообладатель не имеет права осуществлять указанные действия при наличии действующего лицензионного договора, по которому предоставляется исключительная лицензия на использование произведения или объекта смежных прав в тех же пределах..

Статья 1233. Распоряжение исключительным правом

В случае, если правообладатель осуществляет данные действия при наличии действующего лицензионного договора, по которому предоставляется возмездная неисключительная лицензия на использование произведения или объекта смежных прав в тех же пределах, действие такого договора прекращается. Правообладатель, сделавший соответствующее заявление при наличии действующего лицензионного договора, должен возместить убытки, причиненные лицензиату.

Автор или иной правообладатель в случае, если исключительное право на произведение или на объект смежных прав нарушено неправомерным размещением заявления, сделанного в соответствии с настоящим пунктом, вправе требовать применения к нарушителю мер защиты исключительного права в соответствии со статьей 1252 настоящего Кодекса.

Положения настоящего пункта не применяются к открытым лицензиям (статья 1286.1)

ДОГОВОР
ОБ ОТЧУЖДЕНИИ
ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО
ПРАВА

Статья 1234. Договор об отчуждении исключительного права

1. По договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю).



Пункт 37 ПП ВС РФ 2019

37. Договор, предусматривающий отчуждение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, но в то же время вводящий ограничения (например, по срокам, территории, способам использования соответствующего результата или средства) либо устанавливающий срок действия этого договора, с учетом положений статьи 431 ГК РФ может быть квалифицирован судом как лицензионный договор. При отсутствии такой возможности договор подлежит признанию недействительным полностью или в соответствующей части (статьи 168, 180 ГК РФ).

Статья 1234. Договор об отчуждении исключительного права

2. Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора.

Переход исключительного права по договору подлежит государственной регистрации в случаях и в порядке, которые предусмотрены статьей 1232 настоящего Кодекса.

(п. 2 в ред. Федерального закона от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

Пункт 37 ПП ВС РФ 2019

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме. Лицензионный договор заключается в письменной форме, если Гражданским кодексом Российской Федерации не предусмотрено иное. Несоблюдение письменной формы такого договора влечет его ничтожность (пункт 2 статьи 162, пункт 2 статьи 168, пункт 2 статьи 1234, пункт 2 статьи 1235 ГК РФ).

Статья 1234. Договор об отчуждении исключительного права

3. По договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные пунктом 3 статьи 424 настоящего Кодекса, не применяются.

Выплата вознаграждения по договору об отчуждении исключительного права может быть предусмотрена в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме.

(абзац введен Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ)



Договор об отчуждении исключительного права на произведение может быть возмездным либо безвозмездным, однако в нем обязательно должны содержаться:

- либо условия о размере вознаграждения или порядке его определения,
- либо указание на безвозмездность передачи исключительного права по договору.

В противном случае, при отсутствии как условий о вознаграждении, так и указания на безвозмездность договора, он будет считаться незаключенным, то есть любое использование произведения, осуществляемое на его основании, будет признаваться незаконным.

Если договором не предусмотрено иное, то исключительное право на произведение переходит к его приобретателю в момент заключения договора (пункт 4 статьи 1234 ГК РФ).

Статья 1234. Договор об отчуждении исключительного права

3.1. Не допускается безвозмездное отчуждение исключительного права в отношениях между коммерческими организациями, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

(п. 3.1 введен Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

НОВЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ (С 1 ОКТЯБРЯ 2014 ГОДА)

Статья 1234:

«Выплата вознаграждения по договору об отчуждении исключительного права может быть предусмотрена в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) или в иной форме».

«Не допускается безвозмездное отчуждение исключительного права в отношениях между коммерческими организациями».

При существенном нарушении обязанности по выплате вознаграждения за приобретение исключительного права и отказе правообладателя от договора на этом основании: **«Договор прекращается по истечении тридцатидневного срока с момента получения приобретателем уведомления об отказе от договора, если в этот срок приобретатель не исполнил обязанность выплатить вознаграждение».**

Пункт 40 ПП ВС РФ 2019

40. Если лицензионным договором прямо не предусмотрена его безвозмездность, но при этом в нем не согласовано условие о размере вознаграждения или о порядке его определения, такой договор в силу абзаца второго пункта 5 статьи 1235 ГК РФ считается незаключенным. При этом сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по такому лицензионному договору либо иным образом подтвердившая его действие, не вправе требовать признания этого договора незаключенным, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности (пункт 3 статьи 1, пункт 3 статьи 432 ГК РФ).

Пункт 40 ПП ВС РФ 2019

По смыслу пункта 5 статьи 1235 ГК РФ в его взаимосвязи с пунктом 4 статьи 1237 ГК РФ вознаграждение по возмездному лицензионному договору уплачивается за предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

В связи с этим лицензиару не может быть отказано в удовлетворении требования о взыскании вознаграждения по мотиву неиспользования лицензиатом соответствующего результата или средства.

Пункт 40 ПП ВС РФ 2019

Если сторонами согласована плата за предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в твердой сумме, а также дополнительно согласован размер вознаграждения в форме процентных отчислений от дохода (выручки) (абзац третий пункта 5 статьи 1235 ГК РФ), при неиспользовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицензиатом уплате подлежит только сумма, согласованная в твердом размере. При этом лицензиар не лишен права потребовать возмещения убытков, вызванных неиспользованием результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, и расторгнуть договор.

Пункт 40 ПП ВС РФ 2019

В случае, когда стороны лицензионного договора согласовали размер вознаграждения только в форме процентных отчислений от дохода (выручки), а использование результата интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации не осуществлялось, лицензиар вправе потребовать возмещения убытков, вызванных неиспользованием результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, а также расторгнуть договор. Размер убытков может быть определен, в частности, исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование этого или аналогичного результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Пункт 40 ПП ВС РФ 2019

Гражданский кодекс Российской Федерации не предусматривает необходимости получения согласия лицензиата (при наличии заключенных ранее лицензионных договоров) на заключение договора об отчуждении исключительного права. При этом в силу пункта 7 статьи 1235 ГК РФ переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к новому правообладателю не является основанием для изменения или расторжения лицензионного договора, заключенного предшествующим правообладателем. Новый правообладатель становится лицензиаром на условиях ранее заключенного лицензионного договора.

ЛИЦЕНЗИОННЫЕ ДОГОВОРЫ

Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения

В отличие от договора об отчуждении исключительного права на произведение при заключении лицензионного договора одна его сторона (лицензиар, "правообладатель") предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату, "пользователю", "правоприобретателю") право использования произведения не в полном объеме, а только в тех пределах, которые устанавливаются лицензионным договором, в том числе с учетом ограничений и презумпций, предусмотренных ГК РФ:

«по лицензионному договору одна сторона - автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах».



Статья 1235. Лицензионный договор

1. По лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Статья 1286. Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения

1. По лицензионному договору одна сторона - автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

Статья 1235. Лицензионный договор

2. Лицензионный договор заключается в письменной форме, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность лицензионного договора.

Предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации по лицензионному договору подлежит государственной регистрации в случаях и в порядке, которые предусмотрены статьей 1232 настоящего Кодекса.

(п. 2 в ред. Федерального закона от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

Статья 1286. Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения

2. Лицензионный договор заключается в письменной форме. Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме.



Статья 1286. Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения

5. Лицензионный договор с пользователем о предоставлении ему простой (неисключительной) лицензии на использование программы для ЭВМ или базы данных может быть заключен в упрощенном порядке.

Лицензионный договор, заключаемый в упрощенном порядке, является договором присоединения, условия которого, в частности, могут быть изложены на приобретаемом экземпляре программы для ЭВМ или базы данных либо на упаковке такого экземпляра, а также в электронном виде (пункт 2 статьи 434). Начало использования программы для ЭВМ или базы данных пользователем, как оно определяется указанными условиями, означает его согласие на заключение договора. В этом случае письменная форма договора считается соблюденной.

Лицензионный договор, заключаемый в упрощенном порядке, является безвозмездным, если договором не предусмотрено иное.

(п. 5 введен Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

Статья 1235. Лицензионный договор

3. В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Если территория, на которой допускается использование такого результата или такого средства, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации.

Статья 1235. Лицензионный договор

4. Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

В случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

В случае прекращения исключительного права лицензионный договор прекращается.

Вознаграждение по лицензионному договору

Лицензионный договор может быть как возмездным, так и безвозмездным, однако последнее обстоятельство должно быть отражено в лицензионном договоре.

Если в договоре не указано на его безвозмездность, но при этом не установлен размер вознаграждения или порядок его определения, договор будет считаться незаключенным (абзац второй пункта 5 статьи 1235 ГК РФ, пункт 4 статьи 1286 ГК РФ).

Правительство Российской Федерации вправе устанавливать минимальные ставки авторского вознаграждения. Такие минимальные ставки могут быть введены для любых видов использования произведений по усмотрению Правительства Российской Федерации.

Статья 1235. Лицензионный договор

5. По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные пунктом 3 статьи 424 настоящего Кодекса, не применяются.

Выплата вознаграждения по лицензионному договору может быть предусмотрена в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме.

(абзац введен Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

МИНИМАЛЬНЫЕ СТАВКИ

Статья 1246. Государственное регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности

6. Правительство Российской Федерации вправе устанавливать минимальные ставки, порядок сбора, распределения и выплаты вознаграждения за отдельные виды использования произведений, исполнений и фонограмм в случаях, если в соответствии с законом использование таких результатов интеллектуальной деятельности осуществляется с согласия правообладателей и с выплатой им вознаграждения.

Правительство Российской Федерации вправе устанавливать ставки вознаграждения, порядок сбора, распределения и выплаты вознаграждения за использование произведений, исполнений и фонограмм в случаях, если в соответствии с законом использование таких результатов интеллектуальной деятельности осуществляется без согласия правообладателей, но с выплатой им вознаграждения.

Статья 1235. Лицензионный договор

5.1. Не допускается безвозмездное предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в отношениях между коммерческими организациями на территории всего мира и на весь срок действия исключительного права на условиях исключительной лицензии, если настоящим Кодексом не установлено иное.

(п. 5.1 введен Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

Новые положения (с 1 октября 2014 года)

«Выплата вознаграждения по лицензионному договору может быть предусмотрена в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) или в иной форме».

«Не допускается безвозмездное предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности ... в отношениях между коммерческими организациями на территории всего мира и на весь срок действия исключительного права на условиях исключительной лицензии».

При существенном нарушении обязанности по выплате вознаграждения за приобретение исключительного права и отказе лицензиара от договора на этом основании: **«Договор прекращается по истечении тридцатидневного срока с момента получения приобретателем уведомления об отказе от договора, если в этот срок лицензиат не исполнил обязанность выплатить вознаграждение».**

Условия лицензионного договора

Лицензионный договор в обязательном порядке должен предусматривать (статья 1235 ГК РФ):

1) предмет договора путем указания на произведение, право использования которого предоставляется по договору;

2) способы использования произведения.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором.

Право использования произведения, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Любые договоры, в которых не определен предмет – конкретные произведения, в отношении которых такие договоры заключаются, и/или не установлены способы использования произведений будут признаваться незаключенными.

*1) создание и
использование
копий произведения
на каких-либо
материальных
носителях:*

- воспроизведение произведения, то есть создание любых его копий, в том числе в электронной форме;*
- распространение (продажа, иное отчуждение) оригинала или экземпляра произведения на каком-либо материальном носителе;*
- прокат оригинала или экземпляра произведения;*
- импорт (ввоз на таможенную территорию Российской Федерации) оригиналов или экземпляров произведений;*

*2) демонстрация
произведений в
местах, открытых
для публики:*

- публичный показ произведения, то есть любая статичная демонстрация произведения, в том числе с использованием технических средств;

- публичное исполнение произведения, то есть любое представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств, в том числе показ аудиовизуального произведения в кинозале;

3) сообщение произведений с использованием технических средств (радио, телевидение, цифровые сети):

- сообщение в эфир (эфирное радио и телевидение, в том числе спутниковое);

- сообщение по кабелю (проводное радио, кабельное телевидение);

- доведение до всеобщего сведения (интерактивные цифровые сети);



4) «дополнительные» виды действий:

- перевод или иная переработка произведения (для использования результата переработки требуется согласие как автора, осуществившего переработку, так и автора произведения, подвергшегося переработке);

- практическая реализация архитектурного проекта, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта.

Законодателем сделана также важная оговорка о том, что указанные в перечне действия признаются использованием произведений независимо от того, совершаются ли они в целях извлечения прибыли или без такой цели, так как традиционно законодательство об авторском праве не связывает, например, вопрос о наличии нарушений авторских прав с вопросом о том, имело ли место при этом коммерческое или некоммерческое использование, взималась ли плата за соответствующие виды использования и т.д.

Статья 1236. Виды лицензионных договоров

2. Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

3. В одном лицензионном договоре в отношении различных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации могут содержаться условия, предусмотренные пунктом 1 настоящей статьи для лицензионных договоров разных видов.

Статья 1237. Исполнение лицензионного договора

1. Лицензиат обязан представлять лицензиару отчеты об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если лицензионным договором или настоящим Кодексом не предусмотрено иное. Если в лицензионном договоре, предусматривающем представление отчетов об использовании результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, отсутствуют условия о сроке и порядке их представления, лицензиат обязан представлять такие отчеты лицензиару по его требованию.

(п. 1 в ред. Федерального закона от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

Статья 1237. Исполнение лицензионного договора

2. В течение срока действия лицензионного договора лицензиар обязан воздерживаться от каких-либо действий, способных затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах.

Основные положения лицензионного договора

→ **произведения**, в отношении которых предоставляется лицензия

→ **способы использования**

→ **исключительный или неисключительный характер лицензии**

→ **срок**

→ **территория**

→ **возможность сублицензирования** (дальнейшего предоставления прав использования)

→ **вознаграждение** (либо указание на безвозмездность договора)

СУБЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР

Статья 1238. Сублицензионный договор

1. При письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензионный договор).

2. По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Лицензиат, получивший по лицензионному договору право использования произведения, может предоставлять иным лицам право использования такого произведения (заключать сублицензионные договоры) только при наличии письменного согласия лицензиара (правообладателя).

1) по сублицензионному договору могут предоставляться права только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором;

2) сублицензионный договор, заключенный на срок, превышающий срок действия лицензионного договора, считается заключенным на срок действия лицензионного договора;

3) ответственность перед лицензиаром (правообладателем) за действия сублицензиата несет лицензиат, если лицензионным договором не предусмотрено иное;

4) к сублицензионному договору применяются правила, установленные ГК РФ для лицензионного договора.

Сублицензирование

Пункт 42 ПП ВС РФ 2019

42. В соответствии с пунктом 1 статьи 1238 ГК РФ при письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензионный договор).

Согласие на заключение сублицензионного договора, в том числе с конкретным сублицензиатом, может быть дано как в самом лицензионном договоре, так и в отдельном документе. При этом лицензиар вправе ограничить свое согласие возможностью заключения сублицензионных договоров о предоставлении только отдельных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации из числа тех, которые были предоставлены лицензиату.

Согласие может быть отозвано лицензиаром до заключения сублицензионного договора с возмещением убытков, вызванных таким отзывом.

ОТКРЫТАЯ ЛИЦЕНЗИЯ

Статья 1286.1. Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства

1. Лицензионный договор, по которому автором или иным правообладателем (лицензиаром) предоставляется лицензиату простая (неисключительная) лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства, может быть заключен в упрощенном порядке (открытая лицензия).

Открытая лицензия является договором присоединения. Все ее условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц и размещены таким образом, чтобы лицензиат ознакомился с ними перед началом использования соответствующего произведения. В открытой лицензии может содержаться указание на действия, совершение которых будет считаться акцептом ее условий (статья 438). В этом случае письменная форма договора считается соблюденной.

Статья 1286.1. Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства

2. Предметом открытой лицензии является право использования произведения науки, литературы или искусства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиар может предоставить лицензиату право на использование принадлежащего ему произведения для создания нового результата интеллектуальной деятельности. В данном случае, если иное не предусмотрено открытой лицензией, считается, что лицензиар сделал предложение заключить договор (пункт 2 статьи 437) об использовании принадлежащего ему произведения любым лицам, желающим использовать новый результат интеллектуальной деятельности, созданный лицензиатом на основе этого произведения, в пределах и на условиях, которые предусмотрены открытой лицензией. Акцепт такого предложения считается также акцептом предложения лицензиара заключить лицензионный договор в отношении этого произведения.

Статья 1286.1. Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства

3. Открытая лицензия является безвозмездной, если ею не предусмотрено иное.

В случае, если срок действия открытой лицензии не определен, в отношении программ для ЭВМ и баз данных договор считается заключенным на весь срок действия исключительного права, а в отношении других видов произведений договор считается заключенным на пять лет.

В случае, если в открытой лицензии не указана территория, на которой допускается использование соответствующего произведения, такое использование допускается на территории всего мира.

Статья 1286.1. Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства

4. Лицензиар, предоставивший открытую лицензию, вправе в одностороннем порядке полностью или частично отказаться от договора (пункт 2 статьи 450.1), если лицензиат будет предоставлять третьим лицам права на использование принадлежащего лицензиару произведения либо на использование нового результата интеллектуальной деятельности, созданного лицензиатом на основе этого произведения, за пределами прав и (или) на иных условиях, чем те, которые предусмотрены открытой лицензией.

(в ред. Федерального закона от 23.05.2018 N 116-ФЗ)

Статья 1286.1. Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства

5. Автор или иной правообладатель в случае, если исключительное право на произведение нарушено неправомерными действиями по предоставлению или использованию открытой лицензии, вправе требовать применения к нарушителю мер защиты исключительного права в соответствии со статьей 1252 настоящего Кодекса.



ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР

Статья 1287 ГК РФ устанавливает особые условия издательского лицензионного договора, то есть договора, заключаемого автором или иным правообладателем с физическим или юридическим лицом, которое в соответствии с таким договором принимает на себя обязанность осуществить издание произведения.

Издатель, заключивший издательский договор, обязан начать использование произведения, то есть осуществить его издание, в определенный срок.

Если в договоре такой срок не определен, то использование должно быть начато в *"срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования"*.

В случае невыполнения издателем (лицензиатом) обязанности по изданию произведения автор, заключивший с издателем договор (лицензиар), вправе отказаться от договора без возмещения причиненных таким отказом убытков и потребовать выплаты ему предусмотренного договором вознаграждения в полном объеме.

Издательский лицензионный договор

ДОГОВОР АВТОРСКОГО ЗАКАЗА

По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение на материальном носителе или в иной форме.

В договоре должны быть определены основные признаки (критерии, характеристики) создаваемого произведения. К числу таких признаков могут быть отнесены, в частности, объем, вид, жанр, целевое предназначение, рабочее название будущего произведения, предполагаемая сфера его применения, при возможности также – краткое изложение произведения (план, синопсис и т.д.), его предполагаемое оглавление и т.п.

Произведение может быть создано автором и передано заказчику на материальном носителе или в иной форме (например, с использованием компьютерной техники и передачи результатов работ по цифровой сети).

Договор авторского заказа



Статья 1288. Договор авторского заказа

1. По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

Материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если соглашением сторон не предусмотрена его передача заказчику во временное пользование.

Договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Статья 1288. Договор авторского заказа

2. Договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах.



Договор авторского заказа предполагается возмездным, если им не предусмотрено иное.

Обязательным условием для признания договора авторского заказа заключенным является указание срока исполнения договора авторского заказа, то есть срока, в течение которого произведение должно быть передано заказчику *«произведение, создание которого предусмотрено договором авторского заказа, должно быть передано заказчику в срок, установленный договором»*.

Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным» (пункт 1 статьи 1289 ГК РФ).

Договор авторского заказа (продолжение)

В отношении договора авторского заказа с учетом особенностей, присущих творческой деятельности предусматривается ряд специальных положений для защиты интересов авторов.

Автор по истечении срока исполнения договора авторского заказа при необходимости и наличии уважительных причин может воспользоваться для завершения создания произведения так называемым "дополнительным льготным сроком", продолжительность которого определяется как одна четвертая часть срока, установленного для исполнения договора авторского заказа в самом договоре (пункт 2 статьи 1289 ГК РФ).

Данный льготный срок может быть только увеличен соглашением сторон, но не может быть сокращен. Однако в отношении случаев создания сложных объектов договором применение правила о льготном сроке может быть исключено.

Договор авторского заказа (продолжение)

Если создание произведения не завершено автором даже после истечения льготного срока, заказчик вправе отказаться от заключенного с автором договора авторского заказа.

Ответственность автора по договору авторского заказа ограничена: у автора может быть истребован ранее выплаченный ему заказчиком аванс, а также взыскана неустойка, если она предусмотрена договором (пункт 2 статьи 1290 ГК РФ), однако общий размер взыскиваемых с автора сумм не может превышать сумму реального ущерба, причиненного в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения автором договора.

Размер ответственности автора может быть уменьшен по соглашению сторон, но не может быть увеличен.

Договор авторского заказа (продолжение)

РАБОТОДАТЕЛЬ

СХЕМА вариантов закрепления прав за вузами

Является ли автор сотрудником вуза и входило ли создание произведения в пределы установленных для них трудовых обязанностей?



Согласно пункту 1 статьи 1295 ГК РФ под служебным произведением следует понимать «произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей».

В качестве служебных произведений могут рассматриваться только такие произведения, создание которых непосредственно относится к трудовым обязанностям работника в соответствии с заключенным с ним трудовым договором, должностными инструкциями или иными регламентирующими его деятельность актами.

Личные неимущественные права на такое произведение всегда остаются за автором, а исключительные права на произведение по общему правилу переходят к работодателю, так как считается, что именно он оплачивал труд автора, то есть финансировал работу, приведшую к созданию произведения.

Служебные произведения

Исключительное право на служебное произведение

Законодательно закрепляется правило о принадлежности работодателю исключительных прав на служебное произведение:
«Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное (пункт 2 статьи 1295 ГК РФ).

Таким образом, хотя согласно общему правилу авторские права на произведения возникают у его автора, исключительные права на служебное произведение переходят от автора к работодателю в силу установленной законодательством презумпции.

В связи с тем, что доказывание служебного характера создаваемых работником произведений может оказаться затруднительным, предпочтительным представляется по мере возможности оформлять переход авторских прав путем заключения с работниками авторских договоров.

Применение правила о принадлежности исключительных прав на служебное произведение работодателю может быть исключено в результате включения иных положений в договор между автором и работодателем.

Если работодатель в течение трех лет после предоставления ему служебного произведения не начнет его использование, не передаст исключительное право на такое произведение другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, то обладателем исключительного права на произведение становится его автор.

Однако для таких случаев абзацем первым пункта 3 той же статьи предусмотрена специальная оговорка: работодатель все же вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное.

При этом право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя, не ограничивается.

Для случаев, когда работодатель начал использование служебного произведения в указанный срок, передал исключительное право на него другому лицу или принял решение о сохранении произведения в тайне, предусматривается, что автору служебного произведения должно выплачиваться вознаграждение, размер и порядок выплаты которого должны устанавливаться соглашением между автором (работником) и работодателем, а в случае спора - судом.

Устанавливается также особое право работодателя на указание своего наименования при любом использовании служебного произведения.

Использование служебного произведения

СЛОЖНЫЙ ОБЪЕКТ

Согласно пункту 1 статьи 1263 ГК РФ: «аудиовизуальным произведением является произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и другие подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации» (пункт 1 статьи 1263 ГК РФ).

Аудиовизуальные произведения обычно представляют собой сложный комплексный результат творческой деятельности многих лиц, участвовавших в их создании, а также нередко включают результаты творческой деятельности иных лиц, например, ранее существовавшие произведения. Как правило, аудиовизуальные произведения включают совокупность произведений, созданных различными авторами, а также исполнений, являющихся результатами творческой деятельности различных исполнителей.

Аудиовизуальные произведения

В соответствии с пунктом 2 статьи 1263 ГК РФ авторами аудиовизуального произведения признаются:

1) режиссер-постановщик;

2) автор сценария (сценарист);

3) композитор, создавший музыкальное произведение (с текстом или без текста) специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

Остальные авторы, результаты творческой деятельности которых используются при создании аудиовизуального произведения, считаются авторами произведений, вошедших составной частью в аудиовизуальное произведение, независимо от того, когда они были созданы - до (например, литературное произведение, положенное в основу сценария) или в процессе работы над таким произведением (результаты творческой деятельности оператора-постановщика, художника-постановщика и т. д.).

Такое деление на две категории авторов является абсолютно условным и связанным в основном со стремлением ввести формальное понятие авторского права на аудиовизуальное произведение в целом и закрепить в законодательстве особую фигуру обладателя прав - изготовителя аудиовизуального произведения (продюсера).

Авторы аудиовизуального произведения

Положения пункта 3 статьи 1263 ГК РФ, которые устанавливают право композитора - автора музыкального произведения, использованного в аудиовизуальном произведении, на получение особого дополнительного вознаграждения при:

- публичном исполнении аудиовизуального произведения, в том числе при его показе в кинотеатрах;*
- при сообщении аудиовизуального произведения в эфир или по кабелю, то есть при осуществлении эфирного или кабельного телевизионного вещания.*

Право на дополнительное вознаграждение для авторов музыки, использованной в аудиовизуальном произведении

Для обеспечения нормального использования аудиовизуального произведения необходимо обеспечить принадлежность всех необходимых для такого использования авторских и смежных прав одному лицу, которое в Кодексе именуется "изготовителем аудиовизуального произведения (продюсером)" и под которым понимается лицо, организовавшее создание такого произведения.

В отношении перехода прав к такому лицу Кодекс предусматривает ряд специальных положений, установленных статьей 1240 Кодекса в отношении так называемых "сложных объектов", к числу которых наряду с аудиовизуальными произведениями оказались отнесены также, в частности, театрально-зрелищные представления и мультимедийные продукты.

Указанной статьей предусматривается ряд специальных презумпций, направленных на то, чтобы обеспечить сосредоточение в одних руках – у лица, организовавшего создание сложного объекта – всех прав, необходимых для его использования.

Права продюсера

Из установленных статьей 1240 Кодекса правил следует, что:

- если результат творческой деятельности, в том числе произведение, было создано по договору с продюсером специально для включения в аудиовизуальное произведение, такой договор будет считаться договором об отчуждении исключительного права, если стороны не предусмотрели иное;*
- если не предусмотрено иное, то лицензионные договор, предусматривающий использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта, заключается на весь срок и в отношении всей территории действия соответствующего исключительного права;*
- условия лицензионного договора, ограничивающие использование результата интеллектуальной деятельности в составе аудиовизуального произведения, недействительны.*

Презумпции перехода прав при создании сложного объекта

Статья 1240. Использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта

1. Лицо, организовавшее создание сложного объекта, включающего несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности (кинофильма, иного аудиовизуального произведения, театрально-зрелищного представления, мультимедийного продукта, базы данных), приобретает право использования указанных результатов на основании договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров, заключаемых таким лицом с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности.

(в ред. Федерального закона от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

Статья 1240. Использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта

В случае, когда лицо, организовавшее создание сложного объекта, приобретает право использования результата интеллектуальной деятельности, специально созданного или создаваемого для включения в такой сложный объект, соответствующий договор считается договором об отчуждении исключительного права, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Лицензионный договор, предусматривающий использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта, заключается на весь срок и в отношении всей территории действия соответствующего исключительного права, если договором не предусмотрено иное.

Статья 1240. Использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта

2. Условия лицензионного договора, ограничивающие использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта, недействительны.

3. При использовании результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта за автором такого результата сохраняются право авторства и другие личные неимущественные права на такой результат.



Статья 1240. Использование результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта

4. При использовании результата интеллектуальной деятельности в составе сложного объекта лицо, организовавшее создание этого объекта, вправе указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.

ПРАВА НА ВОЗНАГРАЖДЕНИЕ

Пункт 36 ПП ВС РФ 2019

36. По смыслу положений пункта 5 статьи 1229 ГК РФ право на вознаграждение входит в состав исключительного права.

В случаях, установленных положениями части четвертой ГК РФ, право на вознаграждение сохраняется у автора, исполнителя, изготовителя фонограммы, изготовителя аудиовизуального произведения и тогда, когда исключительное право ему не принадлежит, а равно у обладателя исключительного права, если оно ограничено (например, статьи 1245, 1263, 1326 ГК РФ).

СОВМЕСТНОЕ
ОБЛАДАНИЕ
ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМ
ПРАВОМ

Статья 1229. Исключительное право

2. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.





Статья 1229. Исключительное право

3. В случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению, если настоящим Кодексом или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.



Статья 1229. Исключительное право

3. ...

Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, если настоящим Кодексом или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное.



Статья 1229. Исключительное право

Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо от совместного распоряжения исключительным правом на такой результат или на такое средство распределяются между всеми правообладателями в равных долях, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Каждый из правообладателей вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Пункт 35 ПП ВС РФ 2019

35. Исходя из положений пункта 2 статьи 1229 ГК РФ исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (за исключением права на фирменное наименование) может принадлежать нескольким лицам совместно, в том числе при переходе по наследству. Указанное не означает наличия у данных лиц права на раздел принадлежащего им исключительного права и выдел из него долей.

Пункт 35 ПП ВС РФ 2019

В силу абзаца первого пункта 3 статьи 1229 ГК РФ взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними. Такое соглашение может заключаться, в частности, по вопросам использования соответствующего результата или средства, распоряжения исключительным правом, распределения доходов от совместного использования результата или средства либо от совместного распоряжения исключительным правом.

Пункт 35 ПП ВС РФ 2019

На основании абзаца четвертого пункта 3 статьи 1229 ГК РФ каждый из правообладателей вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, и их соглашением это правило изменено быть не может.

Пункт 35 ПП ВС РФ 2019

**При недостижении соглашения,
предусмотренного абзацем первым пункта 3
статьи 1229 ГК РФ, спор между
соправообладателями об определении
порядка осуществления и распоряжения
правом может быть рассмотрен судом по
иску любого из правообладателей (пункт 1
статьи 6, пункт 1 статьи 445 ГК РФ).**

Пункт 35 ПП ВС РФ 2019

Пунктом 3 статьи 1229 ГК РФ определены правила, применяющиеся при отсутствии соглашения между соправообладателями:

каждый из правообладателей может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации по своему усмотрению, если иное не установлено Гражданским кодексом Российской Федерации;

распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом Российской Федерации;

доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо от совместного распоряжения исключительным правом на такой результат или на такое средство распределяются между всеми правообладателями в равных долях, за исключением случая перехода исключительного права к нескольким наследникам, когда такое распределение доходов осуществляется в соответствии с наследственными долями.

Статья 1258. Соавторство

1. Граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

2. Произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное. В случае, когда такое произведение образует неразрывное целое, ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения.

Часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, то есть часть, имеющая самостоятельное значение, может быть использована ее автором по своему усмотрению, если соглашением между соавторами не предусмотрено иное.



Статья 1258. Соавторство

3. К отношениям соавторов, связанным с распределением доходов от использования произведения и с распоряжением исключительным правом на произведение, соответственно применяются правила пункта 3 статьи 1229 настоящего Кодекса.

4. Каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав, в том числе в случае, когда созданное соавторами произведение образует неразрывное целое.

Соавторство

Соавторство возникает в случае, когда произведение является результатом совместной творческой деятельности нескольких лиц.

Обязательное условие для соавторства - наличие **совместной творческой деятельности**.

Такая деятельность не обязательно должна осуществляться соавторами, находящимися в одном месте. Произведение может состоять из имеющих самостоятельное значение частей, каждая из которых создана одним из соавторов, например, слова и музыка песни, написанной в соавторстве поэтом и композитором.

Соавторство

Однако к случаям соавторства часто ошибочно относят случаи совместного использования нескольких произведений, созданных различными авторами. Например, не подпадают под определение соавторства случаи, когда одно произведение создается на основании другого, например, музыка песни пишется на основе уже готовых слов или стихи сочиняются для уже существующей мелодии.

В то же время созданным в соавторстве может признаваться даже произведение, состоящее из отдельных частей, каждая из которых имеет собственного автора, например, учебник, отдельные главы которого написаны разными специалистами.

Определяющее значение при этом будет иметь наличие или отсутствие совместной творческой деятельности таких авторов.

В зависимости от того, могут ли отдельные части произведения, созданные каждым из соавторов, быть выделены из созданного в соавторстве произведения и использоваться отдельно друг от друга (например, слова и музыка песни, написанные в соавторстве композитором и поэтом, отдельные части литературного произведения, каждая из которых написана одним из соавторов и т.д.) различают соответственно делимое и неделимое соавторство.

К случаям неделимого соавторства относится создание в результате творческого труда соавторов произведения, образующего "неразрывное целое". Если часть произведения, созданная одним из соавторов, может использоваться отдельно, независимо от других частей такого произведения, то имеет место делимое соавторство.

Делимое и неделимое соавторство

Общий принцип: право на использование созданного в соавторстве произведения принадлежит соавторам совместно, а порядок его реализации может быть установлен соглашением между соавторами.

Заключение соглашения о порядке использования созданного в соавторстве произведения является правом, а не обязанностью соавторов.

Для случаев, когда соглашение между соавторами отсутствует, ГК РФ специально оговаривает различные последствия для делимого и неделимого соавторства, исходя из необходимости обеспечить возможности использования произведения, при этом в минимальной степени ущемляя права каждого из соавторов и не допуская злоупотребления правами со стороны кого-либо из соавторов.

Порядок реализации прав соавторов

Если имеет место делимое соавторство, то есть каждый из соавторов является автором части произведения, которая может быть выделена из созданного в соавторстве произведения и может использоваться самостоятельно, то, при отсутствии иного соглашения между соавторами, каждый из них вправе самостоятельно использовать такую часть по своему усмотрению.

Например, автор слов созданной в соавторстве песни не обязан спрашивать согласия у автора музыки при публикации своих стихов, а автор музыки не обязан, если иное не предусмотрено договором между соавторами, делиться с автором слов вознаграждением, полученным за использование его музыки, если слова песни при этом не использовались.

Таким образом, при делимом соавторстве каждый из соавторов распоряжается использованием созданной им части произведения, а для использования произведения в целом требуется согласие всех соавторов.

Реализация прав при делимом соавторстве

При неделимом соавторстве отсутствие согласия одного из соавторов на использование произведения может приводить фактически к "парализации" прав всех остальных соавторов. В связи с этим законодательно предусматривается специальное правило, в соответствии с которым ни один из соавторов такого произведения не вправе без достаточных к тому оснований запретить его использование.

На практике соблюдение данного положения сталкивается со значительными трудностями, поскольку не установлен порядок его реализации.

Следует предположить, что при отказе одного из соавторов разрешить использование созданного в соавторстве произведения, образующего одно неразрывное целое, такое разрешение может быть получено через суд.

Реализация прав при неделимом соавторстве

Согласно абзацу второму пункта 3 статьи 1229 ГК РФ доходы от совместного использования созданного в соавторстве произведения должны распределяться между соавторами (их правопреемниками) поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Наконец, каждый из соавторов вправе самостоятельно, по собственному усмотрению принимать меры в случае нарушения его прав, независимо от того, имело ли место делимое или неделимое соавторство, согласен ли другой соавтор на принятие таких мер и т.д.

Из буквального толкования данного законодательного положения следует, что соавтор, например, при обращении в суд, не обязан не только получать согласие от другого соавтора, но не обязан даже уведомлять такого соавтора о предъявляемых им претензиях, исковых требованиях и т.д., поскольку любой соавтор вправе защищать свои права независимо от других соавторов.

Вместе с тем суд вправе принять меры для привлечения других соавторов к рассмотрению дела.

В отношении созданных в соавторстве произведений применяется особый порядок исчисления сроков действия исключительных прав на них (абзац второй пункта 1 статьи 1281 ГК РФ), согласно которому исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти такого последнего из оставшегося в живых соавтора.

Реализация прав соавторов (продолжение)

**Как стать обладателем доли в
исключительном праве?**

**Проблемы организации инвестиций в
обмен на участие в правообладании.**

Основная проблема

Законодательство не позволяет делить исключительное право на части, выделять и подавать долю или обмениваться этими долями.

Если создается новый "продукт", включающий какие-либо РИД, то такие РИД могут принадлежать только одному правообладателю (организации, в которой они созданы).

Либо изначально они должны приобретаться "совместно" (на практике это почти не встречается).

Продать часть исключительного права нельзя и "пустить" в правообладатели тоже невозможно.

1. Создание совместного ООО

Самый формальный вариант - создание совместного ООО и совместное владение правами через него (в него же может привлекаться инвестор путем продажи доли).

Для бизнес-проекта, к которому привлекается инвестор в дальнейшем, это самый "рабочий" вариант для большинства случаев последующего привлечения инвестирования.

Затратность. Корпоративные проблемы.

2. Договор о совместной деятельности (простое товарищество)

Сложная реализация

Предполагается, что стороны объединяют усилия для определенных целей, требуется вести совместный и отдельный учет.

В части владения исключительными правами все равно сохраняется неопределенность, так как договор устанавливает только взаимные обязательства, не влияя на отношения с третьими лицами.



4. «Джентльменское соглашение»

Например, каждая из сторон обязуется действовать для достижения определенных целей и в соответствии с согласованным порядком.

Однако реализовать такие договоренности через российский суд будет почти невозможно.

При привлечении инвестора придется решать вопросы перераспределения владения правами.

«Инвестиционный договор»

Используется на практике, между участниками заключается договор, согласно которому каждый вносит свой вклад, кто-то выступает в качестве инвестора, кто-то участвует своими правами и т.п.

Законодательно надежным образом форма не урегулирована, в случае конфликта могут быть сложности с отстаиванием прав.

ПРОИЗВЕДЕНИЯ,
СОЗДАННЫЕ ПО
ДРУГИМ ДОГОВОРАМ

Статья 1296. Произведения, созданные по заказу

(в ред. Федерального закона от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

1. Исключительное право на программу для ЭВМ, базу данных **или иное произведение**, созданные по договору, предметом которого было создание такого произведения (по заказу), принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

Статья 1296. Произведения, созданные по заказу

2. В случае, если исключительное право на произведение в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи принадлежит заказчику, подрядчик (исполнитель) вправе, поскольку договором не предусмотрено иное, использовать такое произведение для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права.

3. В случае, когда в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на произведение принадлежит подрядчику (исполнителю), заказчик вправе использовать такое произведение в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права, если договором не предусмотрено иное.

Статья 1296. Произведения, созданные по заказу

4. Автор созданного по заказу произведения, которому не принадлежит исключительное право на произведение, имеет право на вознаграждение в соответствии с абзацем третьим пункта 2 статьи 1295 настоящего Кодекса.

5. Правила настоящей статьи не распространяются на договоры, в которых подрядчиком (исполнителем) является сам автор произведения (статья 1288).

Статья 1297. Произведения, созданные при выполнении работ по договору

(в ред. Федерального закона от 12.03.2014 N 35-ФЗ)

1. Исключительное право на программу для ЭВМ, базу данных или иное произведение, созданные при выполнении договора подряда либо договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали создание такого произведения, принадлежит подрядчику (исполнителю), если договором между ним и заказчиком не предусмотрено иное.

В этом случае заказчик вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать созданное произведение в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права без выплаты за такое использование произведения дополнительного вознаграждения. При передаче подрядчиком (исполнителем) исключительного права на произведение другому лицу заказчик сохраняет право использования произведения.



Статья 1297. Произведения, созданные при выполнении работ по договору

2. В случае, когда в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на произведение передано заказчику или указанному им третьему лицу, подрядчик (исполнитель) вправе использовать созданное им произведение для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права, если договором не предусмотрено иное.

3. Автор указанного в пункте 1 настоящей статьи произведения, которому не принадлежит исключительное право на произведение, имеет право на вознаграждение в соответствии с абзацем третьим пункта 2 статьи 1295 настоящего Кодекса.

**Создание
произведений по
государственному
или
муниципальному
контракту**

Согласно общему правилу исключительные права на произведение, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежат исполнителю если иное не предусмотрено контрактом.



При этом исполнитель обязан обеспечить приобретение у авторов и третьих лиц всех прав, необходимых для их передачи Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию.

Создание произведений по государственному или муниципальному контракту

*Если исключительное право на произведение, созданное по государственному или муниципальному контракту, принадлежит не Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, **правообладатель по требованию государственного или муниципального заказчика обязан предоставить указанному им лицу безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование соответствующего произведения** для государственных или муниципальных нужд.*

Работники, являющиеся авторами произведений, исключительные права на которые переходят к исполнителю, сохраняют право на получение вознаграждения по правилам, установленным для служебных произведений (статья 1295 Кодекса).



Статья 1298. Произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту

1. Исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, являющемуся автором либо иным выполняющим государственный или муниципальный контракт лицом, если государственным или муниципальным контрактом не предусмотрено, что это право принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

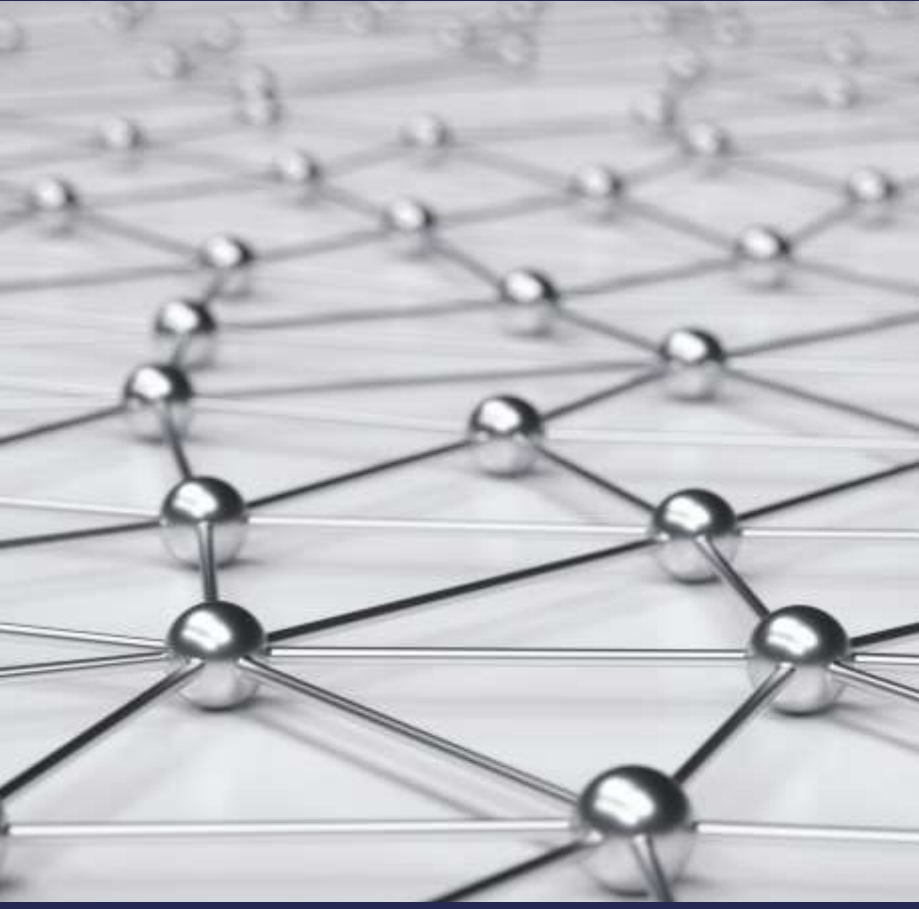
Статья 1298. Произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту

2. Если в соответствии с государственным или муниципальным контрактом исключительное право на произведение науки, литературы или искусства принадлежит Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, исполнитель обязан путем заключения соответствующих договоров со своими работниками и третьими лицами приобрести все права или обеспечить их приобретение для передачи соответственно Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию. При этом исполнитель имеет право на возмещение затрат, понесенных им в связи с приобретением соответствующих прав у третьих лиц.

Статья 1298. Произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту

3. Если исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи не Российской Федерации, не субъекту Российской Федерации или не муниципальному образованию, правообладатель по требованию государственного или муниципального заказчика обязан предоставить указанному им лицу безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование соответствующего произведения науки, литературы или искусства для государственных или муниципальных нужд.





Статья 1298. Произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту

4. Если исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию, государственный или муниципальный заказчик вправе предоставить безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование такого произведения науки, литературы или искусства для государственных или муниципальных нужд, уведомив об этом исполнителя.

Статья 1298. Произведения науки, литературы и искусства, созданные по государственному или муниципальному контракту

5. Работник, исключительное право которого на основании пункта 2 настоящей статьи перешло к исполнителю, имеет право на вознаграждение в соответствии с абзацем третьим пункта 2 статьи 1295 настоящего Кодекса.

6. Правила настоящей статьи также применяются к программам для ЭВМ и базам данных, создание которых не было предусмотрено государственным или муниципальным контрактом для государственных или муниципальных нужд, но которые были созданы при выполнении такого контракта.

Статья 1241. Переход исключительного права к другим лицам без договора

Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к другому лицу без заключения договора с правообладателем допускается в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при обращении взыскания на имущество правообладателя.

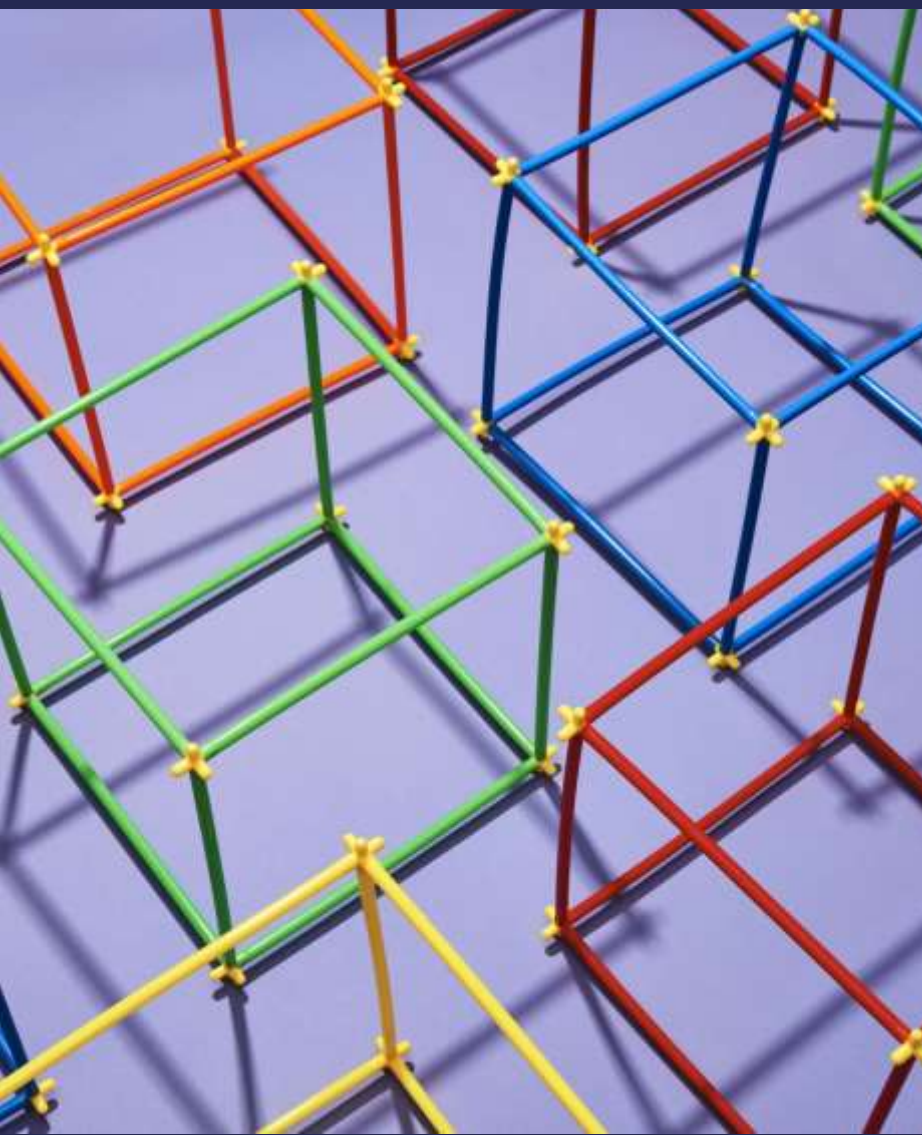


ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ СМЕЖНЫХ ПРАВ

Статья 1307. Договор об отчуждении исключительного права на объект смежных прав

По договору об отчуждении исключительного права на объект смежных прав одна сторона - исполнитель, изготовитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания, изготовитель базы данных, публикатор произведения науки, литературы или искусства либо иной правообладатель передает или обязуется передать свое исключительное право на соответствующий объект смежных прав в полном объеме другой стороне - приобретателю исключительного права.





Статья 1308. Лицензионный договор о предоставлении права использования объекта смежных прав

1. По лицензионному договору одна сторона - исполнитель, изготовитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания, изготовитель базы данных, публикатор произведения науки, литературы или искусства либо иной правообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего объекта смежных прав в установленных договором пределах.

Статья 1308. Лицензионный договор о предоставлении права использования объекта смежных прав

2. Лицензионный договор, по которому предоставляется простая (неисключительная) лицензия на использование объекта смежных прав, может быть заключен в упрощенном порядке (открытая лицензия). К такому договору применяются положения о предоставлении открытой лицензии на использование произведения науки, литературы или искусства (статья 1286.1).

(п. 2 введен Федеральным законом от 12.03.2014 N 35-ФЗ)



ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ
УПРАВЛЕНИЕ
ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМ
ПРАВОМ

Пункт 48 ПП

ВС РФ

2019

48. Исходя из положений пункта 1 статьи 1233 и в силу пункта 1 статьи 1013 ГК РФ исключительное право может быть объектом доверительного управления.

Гражданский кодекс Российской Федерации выделяет два вида управления правом - доверительное управление (глава 53) и коллективное управление авторскими и смежными правами (статьи 1242 - 1244).

Пункт 48 ПП

ВС РФ

2019

В связи с этим при разграничении данных видов управления правом и толковании договора, на котором лицо основывает свое право на обращение в суд, для целей его квалификации необходимо учитывать, что некоммерческая организация в силу пункта 1 статьи 1015 ГК РФ, по общему правилу, не может быть доверительным управляющим.

В то же время только некоммерческим организациям могут быть предоставлены полномочия по управлению правами на коллективной основе (пункт 1 статьи 1242 ГК РФ).

Пункт 48 ПП

ВС РФ

2019

Доверительный управляющий, осуществляя доверительное управление имуществом в интересах учредителя управления (выгодоприобретателя), вправе осуществлять правомочия обладателя исключительного права в пределах, предусмотренных законом и договором (пункт 1 статьи 1020 ГК РФ), и распоряжаться исключительным правом, если иное не предусмотрено договором.

Вместе с тем в отличие от лицензионного договора использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации может осуществляться только в интересах выгодоприобретателя.

Договор о предоставлении полномочий по управлению правами на коллективной основе не может содержать условие по использованию управляющим объектов авторских и смежных прав. Предоставление таких правомочий может составлять предмет лицензионного договора.

Пункт 49 ПП

ВС РФ

2019

49. Право доверительного управляющего на защиту исключительного права следует из права на защиту, принадлежащего учредителю доверительного управления. Соответственно, если учредитель управления является правообладателем и в доверительное управление передается право использования результата интеллектуальной деятельности определенным способом (или всеми способами), то доверительный управляющий вправе как осуществлять переданные ему в управление права, так и защищать их такими же способами, какими обладает правообладатель.

Пункт 49 ПП

ВС РФ

2019

Если же учредитель управления сам является лицензиатом, то правомочия доверительного управляющего зависят от того, переданы ли ему в управление права лицензиата, получившего их по договору исключительной лицензии или же получившего их по договору неисключительной лицензии.

При этом учредитель доверительного управления, передавший исключительное право в доверительное управление, самостоятельно пользоваться предусмотренными Гражданским кодексом Российской Федерации мерами защиты не вправе.

Статья 1254. Особенности защиты прав лицензиата

Статья 1254. Особенности защиты прав лицензиата

Если нарушение третьими лицами исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, на использование которых выдана исключительная лицензия, затрагивает права лицензиата, полученные им на основании лицензионного договора, лицензиат может наряду с другими способами защиты защищать свои права способами, предусмотренными статьями 1250 и 1252 настоящего Кодекса.

(в ред. Федерального закона от 12.03.2014 N 35-ФЗ)