

На правах рукописи

Иванов Артем Алексеевич

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВАЯ ОХРАНА СМЕЖНЫХ ПРАВ

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Саратов – 2016

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

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент
Максименко Светлана Тимофеевна

Официальные оппоненты: **Хохлов Вадим Аркадьевич**,
доктор юридических наук, профессор,
ФГБОУ ВО «Самарский государственный
экономический университет», профессор
кафедры гражданского и предпринимательского
права

Свечникова Ирина Васильевна
кандидат юридических наук, доцент,
Поволжский институт управления имени П.А.
Столыпина – филиал ФГБОУ ВО «Российская
академия народного хозяйства и государственной
службы при Президенте Российской Федерации»,
доцент кафедры гражданского права и процесса

Ведущая организация: **Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего
образования «Калмыцкий государственный
университет имени Б.Б. Городовикова»**

Защита диссертации состоится 17 марта 2017 г. в 11:00 часов на заседании диссертационного совета Д-212.239.03 при Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Саратовская государственная юридическая академия» по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, зал заседаний диссертационных советов.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке и на сайте Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Саратовская государственная юридическая академия» (http://test.ssla.ru/diss_d.phtml).

Автореферат разослан «__» _____ 2017 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук



Колодуб Григорий Вячеславович

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Развитие таких средств массовой информации как радио, телевидение, Интернет привело к появлению наряду с институтом авторских прав нового института – прав смежных с авторскими. Если ранее артисты-исполнители сами определяли и контролировали свою аудиторию, необходимости в особой правовой охране их интересов не было, то с появлением и бурным развитием радио, телевидения, средств звуко- и видеозаписи, материальных носителей информации и сети Интернет, ситуация изменилась. Это в свою очередь позволило использовать существующие виды творчества в разных сферах без должных полномочий со стороны вещательных организаций, артистов-исполнителей, студий-издателей. С появлением звуко- и видеозаписи и иных носителей информации, предназначенных для хранения и передачи интеллектуального труда, результат интеллектуальной деятельности оказался отчужденным от исполнителя. Появилась потребность в охране прав исполнителей, вещательных организаций, производителей видео- и звукозаписи. Для эффективности охраны этих новых субъектов интеллектуальной деятельности требовалась несколько новая система охраны их прав, нежели та, которая охраняла авторские права, поскольку их деятельность не носит творческого и оригинального характера, который присущ авторским произведениям. Эти права не просто смежные с авторскими, но и зависимые от них. Права рассматриваемых субъектов обособляются в самостоятельную систему смежных с авторскими прав. Следует также отметить, что появляются новые смежные права, такие как права публикаторов и составителей базы данных, что требует дальнейшего совершенствования системы охраны смежных прав. Исходя из смысла различных источников, посвященных правовому регулированию отношений в сфере смежных прав, справедливо отметить, что если авторское право появляется с момента создания произведения как результата мыслительной и иной творческой деятельности, то смежное право появляется, когда данное

авторское произведение обретает ту или иную форму существования. Именно такая форма и становится объектом охраны смежных прав. Становится актуальной проблема международно-правовой охраны смежных прав. Ведь не секрет, что сегодня в свете развития компьютерных и Интернет-технологий, государственные границы становятся прозрачными, данные отношения усложняются и требуют своей охраны. Более того, Россия вступила в ВТО. Ранее высказывались мнения о том, что одним из препятствий вступления является отсутствие действующей правовой охраны интеллектуальной собственности.

Международные договоры, регулирующие смежные права, появляются лишь с шестидесятых годов прошлого столетия.

Анализ научных исследований, посвященных правовому регулированию смежных прав уже в XXI веке, показывает, что смежные права рассматриваются в основном в купе с правом авторским и, как правило, в гражданско-правовом аспекте, лишь как бы заодно затрагивающие и международные договоры. Возникает необходимость дать понятие международно-правовой охраны смежных прав, в котором должна быть отражена такая характерная ее черта, как связь с национально-правовыми способами защиты смежных прав. Настоящая диссертационная работа ставит перед собой задачу восполнить эти пробелы в исследовании смежных прав.

В отношениях, связанных с осуществлением смежных прав, кроме самих субъектов смежных прав, участвуют иные лица, правовое положение которых остается не вполне ясным. Такова, например, фигура продюсера, играющего на современном этапе значительную роль в интеллектуальной деятельности субъектов смежных прав. Автор уделяет правовому положению продюсера особое внимание, предлагая легально закрепить их правовое положение в ГК РФ.

Отношениям защиты авторских и смежных прав в сети Интернет повезло несколько больше, они чаще привлекают внимание исследователей, поэтому в диссертации им уделен лишь один параграф. Но и здесь еще много

недосказанных моментов, тем более, что многие аспекты проблемы не нашли отражения в Гражданском кодексе РФ, а также на международном уровне. В частности, в диссертации рассматривается вопрос о разработке и принятии международного соглашения «О международном сотрудничестве провайдеров», которое привлечет внимание к таким участникам отношений, связанных со смежными правами в сети Интернет, как провайдеры.

Таким образом, изложенное свидетельствует об актуальности заявленной темы исследования, ее востребованности с научно-теоретических и практических позиций.

Степень научной разработанности темы. Начиная с 1950-х годов, в советской юридической науке рассматривался вопрос о правовом статусе артистов-исполнителей и режиссеров-постановщиков. Выступали за введение охраны результатов исполнительской деятельности такие ученые как: Антимонов Б.С., Ваксберг А.И., Гаврилов Э.П., Грингольц А.И., Дозорцев В.А., Зильберштейн Н.Л., Ионас В.Я., Иоффе О.С., Кириллова М.Я., Корецкий В.И., Мартемьянов В.С., Матвеев Ю.Г., Райгородский Н.А., Савельева И.В., Севастьянова Л.А., Серебровский В.И., Флейшиц Е.А., Чернышева С.А. и др.

В современный период вопросами смежных прав занимался Сергеев А.П. – монография «Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации» 1996 г., Дозорцев В.А. «Тенденции развития исключительных прав в Российской Федерации» 1997 г., Гаврилов Э.П. «Интеллектуальная собственность на телевидении и радио» 1998 г., Липчик Д. «Авторское право и смежные права» 2002 г., Хохлов В.А. «Авторское право: законодательство, теория, практика» 2012 г.

Проводя обзор авторефератов диссертаций посвященных правовому регулированию отношений, связанных со смежными правами, защищавшихся в XXI веке, можно отметить, что даже на сегодняшний день, смежные права рассматриваются в купе с правом авторским и, как правило, в гражданско-правовом аспекте.

Международные договоры по вопросам смежных прав рассматривались в автореферате кандидатской диссертации Осипенко, С. Т. «Смежные права: законодательство и международные договоры Российской Федерации», 2003 г. Смежным правам в международном частном праве Казахстана посвящена кандидатская диссертация Чечиной М.Л. «Смежные права в международном частном праве», 2010 г.

Международные аспекты, присутствие иностранного элемента в отношениях, регулируемых смежным правом, имеют особое значение в условиях распространения Интернет-связи. Сегодня имеет место быть столкновение разных правовых систем государств, чьи граждане и организации участвуют в отношениях, регулируемых смежным правом. Это, в свою очередь, позволяет говорить о создании специальных международно-правовых мер регулирования данных отношений.

Объектом диссертационного исследования являются общественные отношения, осложненные иностранным элементом, возникающие в процессе охраны смежных прав нормами международных договоров и национального законодательства.

Предметом исследования выступают нормы международных договоров и национального законодательства, регулирующие охрану смежных прав в отношениях с иностранным элементом, правоприменительная практика, научные работы по вопросам смежных прав, а также результаты законопроектной работы в сфере интеллектуальных прав.

Цель и задачи исследования. Целью диссертационного исследования является формирование научного представления применительно к теоретическим и практическим проблемам правового регулирования отношений, осложненных иностранным элементом, с использованием объектов смежных прав. Указанное научное достижение включает в себя разработку теоретических положений и практических рекомендаций в области международно-правовой и национальной охраны смежных прав в отношениях с иностранным элементом, выработку предложений по

совершенствованию международного и национального законодательства в области охраны смежных прав в условиях глобализации и использования объектов смежных прав в сети Интернет.

Для достижения поставленной цели требуется решить комплекс взаимосвязанных задач:

- 1) сформулировать авторское понятие смежных прав;
- 2) выявить соотношение понятий охраны и защиты смежных прав;
- 3) разработать понятие международно-правовой охраны;
- 4) сформулировать основные принципы международно-правовой охраны;
- 5) сформулировать дополнительные коллизионные принципы к принципу *lex protectionis*, применяемому в этой сфере транснациональных отношений, определяющие выбор применимого права к международно-правовой охране смежных прав;
- 6) определить правовое положение иных участников интеллектуальных отношений, участвующих в организации и использовании объектов смежных прав, таких как продюсер, оператор связи;
- 7) сформулировать и обосновать пути решения проблемы охраны смежных прав в сети Интернет;
- 8) выработать конкретные предложения по совершенствованию международно-правового регулирования и национального законодательства по проблемам диссертационного исследования.

Методологическая основа диссертации. В ходе исследования использовались общенаучные и частнонаучные методы познания, направленные на достижение цели диссертации и решение поставленных в ней задач. В качестве общенаучных методов, в частности, были задействованы: диалектический, исторический, логический, анализа и синтеза, индукции и дедукции и другие. С помощью *диалектического метода* были рассмотрены и сопоставлены научные подходы к определению сущности понятия «смежные права». *Исторический метод* использовался

при изучении понятия смежных прав и тех детерминант, которые предопределили развитие данного правового института. *Метод системного анализа* применялся при исследовании международных соглашений в сфере международно-правовой охраны смежных прав.

В числе частнонаучных методов познания использовались: формально-юридический, сравнительно-правовой и др. Так, *формально-юридический метод* дал возможность проанализировать действующее гражданское законодательство, в частности, нормы, посвященные способам защиты смежных с авторскими прав. К *сравнительно-правовому методу* автор прибегал при сопоставлении понятий авторского права и права смежного с авторским, при сравнительном анализе Римской конвенции 1961 года с другими международными документами, регламентирующими международно-правовую охрану смежных прав.

Теоретическая основа исследования. Особенности понятия «международно-правовая охрана смежных прав» освещаются в работе с учетом достижений таких отраслей юридической науки, как: гражданское право, международное частное право, теория государства и права.

Теоретической основой исследования являются труды российских и зарубежных исследователей: Б.С. Антимонова, А.В. Баркова, Ф.К. Бейера, Л. Бентли, И.А. Близнеца, М.М. Богуславского, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, Е.В. Вавилина, Б.С. Ваксберга, В. Вейнике, В.В. Витрянского, Э.П. Гаврилова, Д.М. Генкина, А.И. Грингольца, С.П. Гришаева, О.Д. Дворянкина, В.А. Дозорцева, В.И. Еременко, И.А. Зенина, Н.Л. Зильберштейна, В.Я. Ионаса, О.С. Иоффе, А.Ю. Кабалкина, Ю.Х. Калмыкова, М.Я. Кирилловой, И.П. Кожокаря, В.И. Корецкого, Е.А. Крашенинникова, М.И. Кулагина, К.В. Лиджеевой, Д. Липщик, Л.А. Лунца, В.С. Мартемьянова, Ю.Г. Матвеева, А. Милле, Т. Миры, Б.И. Пугинского, Н.А. Райгородского, Н.А. Савельева, И.В. Свечниковой, Л.А. Севастьянова, А.П. Сергеева, В.Р. Скрипко, В.И. Серебровского, Г.Я. Стоякина, Э.Л. Страунинга, Е.А. Суханова, В.А. Тархова, Ю.К. Толстого, М.А. Федотова, Е.А. Флейшиц, Е.В. Халиповой, Дж.

Харрисона, В.А. Хохлова, С.А. Чернышевой, Г.Ф. Шершеневича, И.В. Шестеряковой, И.В. Шугуровой, М.В. Шугурова, В.Ф. Яковлева.

Нормативная и эмпирическая базы исследования. Нормативно-правовую основу диссертации составили: Конституция РФ, международные договоры, регулирующие охрану интеллектуальной собственности и в частности прав смежных с авторскими; российское федеральное законодательство, нормативно-правовые акты, утратившие к настоящему времени законную силу, однако вызвавшие научно-исследовательский интерес с позиции сравнительного анализа с действующими актами. В работе также использованы нормативно-правовые акты зарубежных государств (Греции, Лихтенштейна, Украины, Бельгии, Великобритании, Румынии, Италии, Болгарии, Венгрии, Австрии, Швейцарии, Чили, Китая, Индии, США).

Эмпирической основой исследования послужили: правовые акты Верховного Суда РФ, Высшего арбитражного Суда РФ, Суда по интеллектуальным правам; иная судебная и правоприменительная практика; статистические данные.

Научная новизна результатов диссертационного исследования состоит в том, что в нем в комплексном виде разработаны теоретические положения о международно-правовой охране смежных прав. Так, сформулированы понятие и система принципов международно-правовой охраны смежных прав, дано авторское понятие смежных прав, названы дополнительные коллизионные принципы выбора применимого права к отношениям в сфере охраны смежных прав, осложненных иностранным элементом. Предлагаются авторские подходы к решению проблемы охраны смежных прав в сети Интернет, заключающиеся в наличии свободного доступа к объектам смежных прав. Выработаны конкретные предложения по совершенствованию международно-правового регулирования и национального законодательства по проблемам диссертационного исследования.

Научная новизна подтверждается и находит непосредственное отражение в следующих **положениях, выносимых на защиту**:

1. Сформулирована авторская дефиниция *международно-правовой охраны интеллектуальных прав*. Международно-правовая охрана интеллектуальных прав представляет собой основанную на тесном взаимодействии систему международно-правовых и национальных правовых мер, с помощью которых обеспечивается развитие и защита отношений, осложненных иностранным элементом, с использованием результатов интеллектуальной деятельности, как в нормальном ненарушенном состоянии в регулятивных правоотношениях, так и в нарушенном состоянии в охранительных правоотношениях.

Общее определение с соответствующей заменой субъектов прав, характера прав (смежные), и соответствующих объектов таких прав подходит к определению международно-правовой охраны смежных прав исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций и других правообладателей смежных прав.

2. Сформулирована авторская дефиниция *смежных прав*. Смежные права – это исключительные имущественные права, а в случаях, предусмотренных законом также личные неимущественные права лиц, создающих с использованием объектов авторского права без изменения таковых, а в ряде случаев с изменениями, допустимыми с согласия автора используемого произведения, новую интеллектуальную собственность, дающую возможность довести авторские произведения до широкой публики, для которых предусмотрены меры гражданско-правовой защиты, сходные с мерами защиты авторских прав.

3. В качестве основных начал (принципов) международно-правовой охраны исключительных интеллектуальных прав следует назвать:

а) Принцип преодоления территориального действия исключительных прав.

В соответствии с принципом территориального действия исключительных интеллектуальных прав, смежные права признаются и определяются только в границах того государства, в соответствии с законами которого они появились. Преодоление территориального действия исключительных прав происходит путём международно-правовой охраны исключительных прав с помощью международных соглашений.

б) Принцип национального режима, согласно которому результатам интеллектуальной деятельности, подпадающим под действие международных соглашений, предоставляется такая же охрана, как и результатам интеллектуальной деятельности собственных граждан, а способы защиты интеллектуальных прав регулируются законодательством страны, в которой испрашивается защита.

в) Срочный характер международно-правовой охраны. При этом международные соглашения предусматривают минимальные сроки охраны. Последнее положение находится в соответствии с требованием международных соглашений по установлению минимально допустимого уровня охраны прав, согласно которому любое участвующее в соглашении государство должно гарантировать, что специально предусмотренные этим соглашением права будут предоставляться гражданам и юридическим лицам из других государств – участников соглашения.

г) Принцип взаимности, предусматривающий предоставление одним государством иностранным лицам другого государства режим не менее благоприятный, чем своим физическим и юридическим лицам в отношении защиты исключительных прав при условии того же со стороны этого другого государства.

Этот принцип базируется на принципе международного права - принципе сотрудничества между государствами. Как правило, взаимность подразумевается в сотрудничестве государств. Национальный режим предоставляется без ссылки на взаимность. Однако в ряде случаев взаимность выступает в качестве условия предоставления такого режима. В

отношении таких смежных прав, как права изготовителя базы данных и публикаторов принцип взаимности предусматривается в российском законодательстве.

д) Тесное взаимодействие международно-правовой охраны с национально-правовой охраной, обусловленное предоставлением национального режима правообладателям, чьи права признаются на территории соответствующего государства, и предоставлением Договаривающимся государствам соблюдать собственные правила с помощью различных оговорок, присоединяясь к международному соглашению.

4. Обосновано, что недостаточно полно в законодательстве урегулирован вопрос о правовом положении продюсера в отношениях связанных с использованием результатов интеллектуальной деятельности, что позволяет говорить о необходимости внесения в Гражданский кодекс статьи, регулирующей правовое положение данного субъекта частноправовых отношений. В настоящее время продюсер оказывает существенное влияние на механизм осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей отдельных правообладателей как авторских, так и смежных прав.

5. Подтверждена необходимость того, что в части четвертой ГК РФ должны быть закреплены специальные положения об ответственности за обход технических средств защиты и их незаконное использование, отличающиеся от тех, которые содержатся в статьях 1299 и 1311 ГК РФ.

На практике при определении размера компенсации, практически невозможно установить влияние, которое оказали или могут оказать совершаемые нарушителем действия по обходу или устранению технических средств защиты и открытию доступа к произведению. Поэтому в части 4 ГК РФ необходимо предусмотреть минимальные штрафные санкции за действия, направленные на устранение и обход технических средств защиты авторских и смежных прав. В том случае, когда такие нарушения создают

реальные убытки, потерпевшей стороне должно быть предоставлено право взыскать эти убытки, доказав их наличие и размер.

6. Аргументировано, что комбинированный подход, состоящий в применении традиционных для международного частного права коллизионных привязок вместе с новым для науки коллизионным критерием «местом нахождения сервера», может стать в перспективе эффективным правовым инструментом. В качестве коллизионных привязок при выборе права, применимого к авторским и смежным правоотношениям в информационно-телекоммуникационных сетях, следует использовать такие коллизионные принципы как «место нахождения сервера», «наиболее тесная связь частноправового отношения с правопорядком двух и более государств».

7. Обоснована необходимость разработки и принятия международного соглашения «О международном сотрудничестве провайдеров», которое по своему содержанию должно быть направлено на борьбу с нелегальным распространением объектов интеллектуальной собственности, в частности смежных прав, в файлообменных сетях и на иных Интернет-ресурсах. Процедура непосредственного международного взаимодействия провайдеров требует правового урегулирования в соглашении.

8. Обосновано, что охрана смежных с авторскими прав в информационно-телекоммуникационных сетях без оформления таких отношений в договорную форму является мало эффективной.

Наиболее рациональным является решение вопроса охраны смежных прав в сети Интернет в рамках лицензионного договора через институт открытых лицензий.

В рамках договорной охраны смежных прав в сети Интернет, необходимо подчинить договор праву лицензиара так, чтобы все лицензионные договоры регулировались одним правом.

Проведенное исследование позволило диссертанту сформулировать конкретные предложения по совершенствованию законодательства, в частности:

Предлагается включить в ГК РФ новую статью.

«Статья 1228.1. Продюсер

1. Продюсер – лицо, организовавшее создание объекта авторского или смежного права.

2. В соответствии с заключаемым продюсерским договором к продюсеру переходят исключительные права на использование объекта авторского или смежного права путем заключения двусторонних договоров с авторами произведений или исполнений».

Дополнить п.4 ст.1252 ГК РФ новым абзацем вторым следующего содержания:

«В случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота. По желанию правообладателя, контрафактные материальные носители могут быть переданы ему для дальнейшей реализации».

Дополнить пункт 2 ст. 1299 ГК РФ подпунктом 3 следующего содержания:

«3) Нарушение положений, предусмотренных подпунктом 2 п.2 настоящей статьи, влечет наложение штрафа на граждан в размере от одной до двух тысяч рублей с конфискацией оборудования, орудий и программного обеспечения, используемых для устранения и обхода технических средств защиты авторских прав; на юридических лиц – от тридцати до сорока тысяч рублей с конфискацией оборудования, орудий и программного обеспечения,

используемых для устранения и обхода технических средств защиты авторских прав».

Теоретическая и практическая значимость исследования.

Теоретическое значение диссертации состоит в углублении и развитии сферы научных знаний в области международного частного права, достигнутых путем анализа, обобщения и систематизации научных изысканий, связанных с международно-правовой охраной смежных прав. Сформулированные диссертантом положения, выводы и рекомендации определяют особенности процесса международно-правовой охраны смежных прав в новых современных условиях бурного развития технологий и могут быть использованы при осуществлении дальнейших научных разработок.

Практическая значимость исследования обусловлена тем, что результаты научной работы могут быть использованы в нормотворческой деятельности для совершенствования международных актов, законодательных и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, регулирующих отношения в области использования объектов смежных прав, а также в правоприменительной практике.

Авторские выводы и предложения могут быть использованы при подготовке учебной и учебно-методической литературы по гражданскому и международно-частному праву. Положения диссертации также могут быть применены в процессе преподавания таких учебных дисциплин, как «Гражданское право» и «Международное частное право», в профильных образовательных учреждениях высшего профессионального образования.

Обоснованность и достоверность результатов диссертационной работы обусловлены актуальностью, методологией, сформулированной целью и решенными задачами, точно определенным объектом и предметом исследования, широким спектром использованных библиографических источников; эмпирической базой. Основные наиболее значимые положения, касающиеся смежных с авторскими прав и их международно-правовой охраны, комплексно исследованы и критически оценены с позиции их

соответствия положениям правовой теории, законодательства и правоприменительной практики.

Апробация результатов исследования осуществлялась в следующих формах.

Обсуждение и одобрение диссертации на кафедре гражданского и международного частного права ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия».

Проведение практических занятий по дисциплинам юридического цикла.

Основные идеи, теоретические и практические положения, изложенные в диссертации, нашли отражение в восьми научных статьях, четыре из которых опубликованы в изданиях, рекомендованных ВАК.

Материалы диссертационного исследования были представлены на международных научно-практических конференциях: «Актуальные проблемы применения юридической науки и практики в сфере пресечения недобросовестной конкуренции, связанной с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности», Саратов, 2014 г.; «Наука, образование, общество: тенденции и перспективы», Москва, 2014 г.; «Наука и образование в XXI веке», Москва, 2015 г.

Структура диссертации обусловлена поставленной проблематикой, объектом, предметом, целью и задачами исследования. Работа состоит из введения, двух глав, включающие шесть параграфов, заключения и библиографического списка использованных источников.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность избранной темы, раскрываются степень ее разработанности и научная новизна, цель, задачи, объект, предмет, методологические, теоретические и эмпирические основы исследования; выявляется теоретическая и практическая значимость работы; формулируются положения, выносимые на защиту; приводятся данные об апробации полученных результатов.

Первая глава **«Институт смежных прав в международном частном праве»**, состоит из трех параграфов. В ней исследуется юридическая природа смежных прав, выявляется их взаимосвязь и соотношение с авторскими правами и особенности, позволяющие говорить о самостоятельном институте смежных с авторскими прав; анализируется правовое положение участников правоотношений по регулированию смежных прав, выявляется их правовой статус в этих отношениях; рассматриваются международные договоры и региональные соглашения в сфере охраны смежных с авторскими прав их правообладателей, выявляются их достоинства и недостатки.

В первом параграфе **«Понятие смежных прав и их соотношение с авторскими правами»**, формулируя понятие смежных прав, автор обращает внимание на то, что интеллектуальная деятельность субъектов смежных прав сводится к созданию оригинальной формы объективированного существования авторских произведений без изменения самого авторского произведения. Признака творческого характера такой деятельности, как правило, не требуется, хотя она в той или иной степени присутствует в деятельности артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм.

Анализируя природу различных субъектов смежных прав, диссертант приходит к выводу о том, что правовое положение некоторых из них не исчерпывается нормами о смежных с авторскими правах. Изучив положения международных договоров, нормы национальных законодательств других государств и российское гражданское законодательство, регулирующие правовой статус исполнителей, автор полагает, что любое исполнение

актером, певцом, музыкантом, танцором какого-либо произведения искусства или народного творчества, носит сугубо индивидуальный характер. Это дает основание полагать, что каждое исполнение уникально и не похоже на другое. Следовательно, при исполнении одного и того же произведения разными артистами-исполнителями или дирижерами, у каждого из них исполнение будет носить свой неповторимый авторский характер. Поэтому исполнитель, будучи субъектом смежного права, наиболее близок по своей юридической природе к субъектам авторского права, и результат его интеллектуальной деятельности – исполнение наиболее близкое к объектам авторского права, закрепленное в статье 1259 ГК РФ. Однако, законодатель отнес исполнителя к субъектам смежных прав. Деятельность других субъектов смежных прав не носит творческого характера, хотя и может содержать определенный творческий элемент, результат их деятельности нельзя назвать новым произведением, они лишь предлагают пусть и оригинальные, но технические способы фиксации и передачи авторского произведения, решают организационно-технические вопросы.

Исходя из содержания международных соглашений в сфере авторских и смежных прав, диссертант констатирует тот факт, что термин «продюсер» в них не упоминается. Однако деятельность продюсера в настоящее время имеет большое значение для реализации смежных прав. Автором анализируется природа продюсера и изготовителя фонограмм.

Рассматривая продюсера как лицо, организовавшее создание аудиовизуального произведения, и изготовителя фонограммы через призму объектов авторского (аудиовизуальное произведение) и смежного права (фонограмма), диссертантом предполагается, что у продюсера по сравнению с изготовителем фонограммы более широкие организационные функции. Следовательно, организация создания аудиовизуального произведения подразумевает работу не только со звуком, но и с иными материалами необходимыми для создания произведения. Исходя из анализа объема исключительных прав продюсера и изготовителя фонограмм с точки зрения

прав в отношении объектов интеллектуальной собственности (аудиовизуальное произведение и фонограмма), диссертант приходит к выводу о том, что продюсер и изготовитель фонограммы наделены исключительными правами, но на разных основаниях. Изготовитель фонограммы обладает первоначальным исключительным правом. А продюсер – производным, по договору с авторами. Диссертантом отмечается, что продюсер может одновременно выступать и как продюсер – организатор, и как изготовитель фонограммы. В зависимости от содержания таких договоров, продюсер может оставить за собой исключительные как авторские, так и смежные права. Автором рекомендуется внести в часть четвертую ГК РФ понятие продюсера, так как в п.4 ст. 1263 продюсер упоминается только применительно к изготовителю и организатору аудиовизуального произведения. Диссертант полагает, что в законодательстве недостаточно полно урегулирован вопрос о правовом положении продюсера в интеллектуальных правоотношениях, что позволяет говорить о необходимости внесения в ГК РФ статьи, регуливающей правовое положение продюсера.

В действующем законодательстве отражены два способа (среды) осуществления вещания: посредством эфирного и кабельного сообщения. Однако все большее распространение получает форма вещания через сеть Интернет (web-casting) путем предоставления пользователям широкого доступа к данным записям, развиваются и технологии мобильного вещания, базирующиеся на применении стандарта цифрового эфирного вещания DVB-H. Несмотря на это, правовое положение вещания через Интернет и мобильные телефоны до сих пор не отражено в законодательстве, соответственно, не обеспечивается и правовая охрана таким способам вещания, поскольку они не охватываются нормой статьи 1225 ГК РФ. Хотя теоретическая база таких форм вещания заключается в исключительном праве вещательных организаций на доведение до всеобщего сведения – праве разрешать доступ к данным объектам в цифровой среде, никаких

упоминаний относительно собственно самого вещания через Интернет или с применением мобильных технологий в ГК РФ не содержится. Таким образом, диссертантом делается вывод о необходимости пересмотра действующего положения части четвертой ГК РФ с учетом новых реалий в сфере вещания.

Во втором параграфе **«Международно-правовая охрана и защита смежных прав: соотношение понятий»** диссертант рассматривает охрану прав как понятие в широком и узком смысле. В широком смысле охрана представляет собой регулирование прав, как в ненарушенном, так и в нарушенном состоянии. Само предоставление прав в регулятивных правоотношениях обуславливает необходимость его защиты конкретными средствами в охранительных правоотношениях, а потому включается в систему охраны прав. В узком значении охрана предстаёт как защита нарушенных прав (в том числе предотвращение нарушения) конкретными способами такой защиты в охранительных правоотношениях.

Специфика международно-правовой охраны заключается в следующем:

1. Предметом международно-правовой охраны выступают отношения, осложнённые иностранным элементом, которые в доктрине принято обозначать как международные (в особом нетрадиционном значении этого слова), трансграничные.

2. Сам термин «международно-правовая охрана» предполагает включение в систему такой охраны, прежде всего, источников права международного происхождения, каковыми являются международные договоры как универсального, так и регионального и двустороннего характера.

3. Международные соглашения, как правило, не определяют конкретные способы защиты интеллектуальных прав, оставляя этот вопрос на усмотрение соответствующих национальных законодательств.

4. Территориальный принцип действия исключительных прав на объекты интеллектуальной деятельности и принцип предоставления

национального режима иностранным субъектам интеллектуальных прав на территории РФ предопределяют необходимость тесного взаимодействия в охране интеллектуальных прав в отношениях, осложнённых иностранным элементом, норм международных соглашений и национальных средств защиты интеллектуальных прав. Это обуславливает необходимость постановки задачи анализа не только норм международных договоров, но и национального законодательства в сфере исследуемых отношений.

На основании изложенного автор дает определение международно-правовой охраны интеллектуальных прав (положение 1, выносимое на защиту).

В третьем параграфе **«Международные соглашения как средства охраны смежных прав»** дается характеристика международных договоров в сфере охраны смежных прав.

Вторая глава **«Защита смежных прав в отношениях, осложненных иностранным элементом»**, состоящая из трех параграфов, посвящена актуальным вопросам выбора применимого права к регулированию отношений с использованием объектов смежного права, осложненных иностранным элементом и способам защиты данных прав, в том числе в информационно-телекоммуникационных сетях.

В первом параграфе **«Право, применимое к защите смежных прав»** диссертантом в результате анализа зарубежного и российского законодательства делается вывод о том, что во многих странах действует коллизионный принцип *«lex loci protectionis»* - применение права страны, в отношении которой испрашивается охрана.

Исходя из содержания пунктов 7 и 8 статьи 1211 ГК РФ, диссертант отмечает, что до внесения изменений в статью и появления данных пунктов, выбор применимого права к договору, осложненному иностранным элементом, в случае отсутствия соглашения сторон, привязывался к праву того государства, с которым правоотношения имели наиболее тесную связь. Указывается на тот факт, что сегодня формулировка изменилась.

Применимым правом будет являться право, в котором на момент заключения договора имеет место жительства или основное место деятельности стороны, осуществляющей исполнение. Теперь закон наиболее тесной связи играет роль субсидиарной привязки, на что обращено внимание в пункте 9.

В отношении договора об отчуждении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, аналогично лицензионному договору, применяется право страны, на территории которой действует передаваемое приобретателю исключительное право, а если оно действует на территориях одновременно нескольких стран, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности правообладателя.

Относительно действия смежных прав на территории РФ диссертантом анализируются положения статей 1231, 1321, 1328, 1332, 1336, 1341 ГК РФ.

Во втором параграфе **«Способы защиты смежных прав»** дана характеристика способов защиты смежных прав содержащихся в части четвертой ГК РФ, поскольку международные соглашения, не устанавливая способов защиты, отсылают по этому вопросу к праву страны, где испрашивается защита интеллектуальных прав.

Диссертант особо обращает внимание на такой способ защиты смежных прав как изъятие материального носителя. Автором отмечается, что контрафактный материальный носитель может представлять собой фактически оригинальный товар. Поэтому, автором исследуется норма, содержащаяся в части 3 ст. 32.4 КоАП РФ, аналог которой сейчас отсутствует в гражданском законодательстве. В соответствии с ней обладатель авторских или смежных прав вправе просить о передаче ему конфискованных экземпляров произведений и фонограмм, явившихся предметом правонарушения, предусмотренного ст. 7.12 КоАП РФ. Таким образом, преимуществом применения административной ответственности является возможность не только изъять товары у нарушителя, но и в дальнейшем использовать их. По мнению автора, подобная норма должна

существовать не в административном, а в гражданском законодательстве. Диссертант рекомендует внести в часть четвертую ГК аналог данной нормы, предусматривающую передачу правообладателю конфискованных контрафактных экземпляров. В случае реализации данной нормы в ГК РФ, автору видится в дальнейшем нахождение компромисса между нарушителем-изготовителем и правообладателем путем досудебного урегулирования спора. В качестве доводов диссертантом приводятся примеры норм, содержащихся в законах об авторском праве Индии и Китая.

Проанализировав положения российского и зарубежного законодательства о таком способе защиты исключительных смежных прав, как изъятие материального носителя, диссертант приходит к выводу о внесении в часть четвертую ГК РФ нормы, предусматривающей, по желанию правообладателя, передачу ему конфискованных контрафактных экземпляров.

В ходе анализа закрепленных в гражданском законодательстве технических средств защиты смежных прав, диссертантом обращается внимание на то, что по своей природе сами технические средства защиты смежных прав в отличие от способов, закрепленных в статьях 1250-1253 ГК РФ, не влекут для нарушителя юридических последствий. Они всего лишь, будучи комплексом технологий и устройств, носят ограничительный характер.

Автором отмечается, что нарушитель, обходя технические средства защиты, или нелегально используя их, несет ответственность, изначально предусмотренную для нарушения исключительного смежного права. По мнению диссертанта, существующие меры ответственности, закрепленные в статьях 1299 и 1311 ГК РФ за обход технических средств защиты слишком суровые. Диссертантом утверждается, что за обход технических средств защиты (пусть и приведший к открытию доступа к произведению), а также за их незаконное использование и за нарушение исключительных смежных прав не должна применяться одинаковая мера ответственности. Автором

отмечается, что в части четвертой ГК РФ, должны быть специальные положения об ответственности за обход технических средств защиты и их незаконное использование, отличающиеся от тех, которые содержатся в статьях 1299 и 1311 ГК РФ. Касательно существующих положений закрепленных в статьях 1299 и 1311 ГК РФ, на практике при определении размера компенсации диссертантом рекомендуется учитывать то влияние, которое совершаемые нарушителем действия по обходу технических средств защиты и открытию доступа к произведению оказали или могут оказать на использование произведения.

Третий параграф **«Охрана смежных прав в сети Интернет»** посвящен актуальным вопросам охраны смежных прав в информационно-телекоммуникационных сетях.

Автором выявляются основные источники нарушений в сети Интернет:

1. Сайты, которые без соответствующего разрешения правообладателя осуществляют открытый доступ к материалам, являющимися объектами смежных прав (а некоторые сайты делают это на платной основе, без каких-либо денежных отчислений правообладателям);

2. Локальные сети, дающие возможность обмениваться электронными документами между пользователями. Такие сети создаются самими поставщиками Интернета – провайдерами, для получения прибыли за счет увеличения числа абонентов;

3. Торренты – дающие возможность прямого обмена файлами, содержащих копии фонограмм, между компьютерами пользователей.

Диссертантом выявлен ряд недостатков федерального закона от 02.07.2013 № 187-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях». В законе не прописана детально регламентация торрентов, больше известных как пиринговые сети. Указанные в законе ограничения распространяются только на владельцев сайтов и организации, предоставляющие хостинг-пространство, и не

применимы к индивидуальным пользователям. Привлечение к ответственности организаторов торрент-трекера, пиринговых компаний, не решает проблемы. Пользователи могут продолжать обмениваться файлами между своими компьютерами, минуя сам торрент-трекер, следовательно привлекать к ответственности организаторов таких ресурсов нельзя в силу отсутствия у них вины. В законе не регламентирован вопрос регламентации данных отношений с иностранным элементом.

Диссертантом предлагается внести в федеральный закон от 02.07.2013 № 187-ФЗ коллизионные нормы о выборе применимого права к отношениям авторских и смежных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, основывающиеся на таких коллизионных принципах как «место нахождения сервера», «наиболее тесная связь частноправового отношения с правопорядком двух и более государств».

Уделено внимание федеральному закону Российской Федерации от 24 ноября 2014 года № 364-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и защите информации» и Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации». Путем анализа данного закона диссертантом установлено, что круг объектов, за которые несёт ответственность посредник, расширился. Теперь закон предусматривает объекты авторских и смежных прав кроме фотографических произведений и произведений, полученных способами, аналогичными фотографии. Таким образом, по мнению диссертанта, на сегодняшний день на законодательном уровне впервые решился вопрос ответственности информационного посредника путем нахождения правового компромисса. Найденный компромисс в вопросе ответственности информационного посредника следует существующим международным тенденциям.

Интернет-отношения будут усложняться с каждым годом, всё большее количество людей в них оказываются втянутыми. Диссертантом рекомендуется, в перспективе, разработка международно-правового акта, чьей конечной целью является дальнейшая выработка и унификация

коллизийных норм для разрешения коллизийных проблем в сети Интернет при правовом регулировании и охране авторских и смежных прав.

Рекомендуется в будущем создание международного соглашения «О международном сотрудничестве провайдеров».

Указывается на эффективность надежной правовой охраны смежных прав в сети Интернет в придании таким отношениям договорной формы.

Предлагается в рамках договорной охраны смежных прав, подчинить договор праву лицензиара так, чтобы все лицензионные договоры регулировались одним правом.

В **Заключении** диссертационного исследования подводятся итоги выполненной работы; в обобщенном виде формулируются основные выводы; обозначаются проблемы, нуждающиеся в более глубоких исследованиях в области международно-правовой охраны смежных прав.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

Статьи в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации для публикации результатов диссертационных исследований:

1. *Иванов, А.А.* О некоторых мерах ответственности за нарушение смежных прав [Текст] / А.А. Иванов // Вестник Евразийской академии административных наук. – 2015. – № 3 (32). – С. 43–49. ISSN 2072-3342. (0,6 п.л.).

2. *Иванов, А.А.* Продюсер в отношениях с субъектами авторских и смежных прав [Текст] / А.А. Иванов // Вестник Поволжского института управления. – 2015. – № 4 (49). – С. 63–68. ISSN 1682-2358. (0,5 п.л.).

3. *Иванов, А.А.* Ответственность информационного посредника за нарушение интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационной сети [Текст] / А.А. Иванов // Вестник Поволжского института управления. – 2015. – №2 (47). – С. 48–52. ISSN 1682-2358. (0,6 п.л.).

4. *Иванов, А.А., Кусков, А.С.* Порядок защиты прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации в сфере туризма [Текст] / А.А. Иванов, А.С. Кусков // Юрист. – 2012. – №23. – С. 11-19. ISSN 1812-3929. (0,8 п.л. авторский вклад 0,4 п.л.).

Статьи, опубликованные в иных научных журналах и изданиях:

5. *Иванов, А.А.* Об эффективности технических средств защиты смежных прав [Текст] / А.А. Иванов // Наука и образование в XXI веке: сборник научных трудов по материалам Международной научно-практической конференции (30 января 2015 г.). – Москва: АР-Консалт, 2015. – С. 145–148. ISBN 978-5-9906262-4-9. (0,3 п.л.).

6. *Иванов, А.А.* Неоднородный характер прав организаций эфирного и кабельного вещания [Текст] / А.А. Иванов // Наука, образование, общество: тенденции и перспективы: сборник научных трудов по материалам

Международной научно-практической конференции (28 ноября 2014 г.). – Москва: АР-Консалт, 2014. – С. 131–133. ISBN 978-5-9905930-8-4. (0,2 п.л.).

7. *Иванов, А.А.* Пиринговые сети и федеральный закон от 02.07.2013 №187-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях» [Текст] / А.А. Иванов // Актуальные проблемы применения юридической науки и практики в сфере пресечения недобросовестной конкуренции, связанной с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности: сборник научных трудов по материалам II Международной научно-практической конференции (25 ноября 2014 г.) / ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия». – Саратов: ИП Коваль Ю.В., 2014. – С. 114–118. ISBN 978-5-9905378-6-6. (0,4 п.л.).

8. *Иванов, А.А.* Международно-правовая охрана смежных прав в сети Интернет [Текст] / А.А. Иванов // Человек и право - XXI век. Выпуск 11. – Саратов, 2012. – С. 9-12. ISSN ISBN 5-7924-1012-7. (0,3 п.л.).