

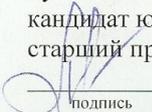
МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ  
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ В ГЭК  
Руководитель ООП  
Кандидат юридических наук, доцент  
 И.А. Никитина  
«02» 06 2017 г.

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА БАКАЛАВРА**  
ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ И ОХРАНЫ СЛУЖЕБНЫХ ПРОИЗВЕДЕНИЙ  
КАК ОБЪЕКТОВ АВТОРСКИХ ПРАВ

по основной образовательной программе подготовки бакалавров  
направление подготовки 40.03.01 «Юриспруденция»

Иконникова Александра Андреевна

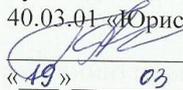
Руководитель ВКР  
кандидат юридических наук,  
старший преподаватель  
 М.П. Имекова  
подпись  
«1» 06 2017 г.

Автор работы  
Студент группы № 06457  
 А.А. Иконникова  
подпись

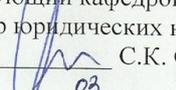
Томск – 2017

МИНОБРНАУКИ РОССИИ  
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ  
Кафедра гражданского права

**УТВЕРЖДАЮ**

Руководитель ООП  
40.03.01 «Юриспруденция»  
 И.А. Никитина  
«19» 03 2017 г.

**СОГЛАСОВАНО**

Заведующий кафедрой,  
доктор юридических наук, профессор  
 С.К. Соломин  
«19» 03 2017 г.

**ЗАДАНИЕ**

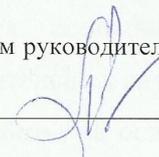
по подготовке выпускной квалификационной работы

студенту Иконниковой Александре Андреевне  
Тема выпускной (квалификационной) работы «Правовой режим использования и охраны  
служебных произведений как объектов авторских прав»  
Утверждена «20» октября 2016 г.  
Руководитель работы: кандидат юридических наук, старший преподаватель Имекова  
Мария Павловна

Сроки выполнения выпускной (квалификационной) работы:

- 1). Составление предварительного плана и графика написания выпускной (квалификационной) работы  
с «20» октября 2016 г. по «31» октября 2016 г.
- 2). Подбор и изучение необходимых нормативных документов, актов и специальной литературы с «01 ноября 2016 г. по «29» января 2017 г.
- 3). Сбор и анализ практического материала с «29» января 2017 г. по «12» марта 2017 г.
- 4). Составление окончательного плана выпускной (квалификационной) работы  
с «13» марта 2017 г. по «19» марта 2017 г.
- 5). Написание и оформление выпускной (квалификационной) работы  
с «20» марта 2017 г. по «29» мая 2017 г.

Встречи дипломника с научным руководителем – ежемесячно (последняя неделя месяца в часы консультаций).

Научный руководитель 

С положением о порядке организации и оформления выпускных (квалификационных) работ ознакомлен, задание принял к исполнению 

## АННОТАЦИЯ

Выпускная квалификационная работа посвящена изучению особенностей правового режима использования и охраны служебных произведений как объектов авторских прав, а также анализу сложившейся судебной практики по решению правовых споров в данной области. Работа состоит из двух частей.

В первой части рассматривается понятие и основные признаки произведений науки, литературы и искусства, охраняемых авторским правом. На основе анализа научной литературы по данной тематике, а также действующих и утративших силу положений гражданского законодательства дается общая характеристика произведений, созданных в порядке выполнения служебных обязанностей; выявляются критерии определения служебного характера произведения.

Также в первой части работы рассматривается вопрос о правах на служебные произведения и их принадлежности. В частности, рассматриваются личные неимущественные права автора служебного произведения, предусмотренные гражданским законодательством, а также специальное право автора на вознаграждение, изучается вопрос принадлежности исключительного права на служебное произведение.

Вторая часть работы посвящена изучению особенностей охраны и защиты прав на служебные произведения. В частности, проводится разграничение понятий «охрана» и «защита» по отношению к субъективным правам, рассматриваются основные виды правонарушений в области авторского права применительно к служебным произведениям.

Во второй части работы на основании исследования судебной практики выявляются основные противоречивые моменты в правовом режиме использования и охраны авторских прав на служебные произведения, которые становятся предметом судебных споров между работниками и работодателями. Исследование материалов судебной практики направлено на выявление

недостаточности нормативно-правового регулирования в сфере и других ограничений, вызывающих проблемы реализации данных норм в практической деятельности, а также оценку перспектив развития российского авторского права в области использования и охраны служебных произведений.

Таким образом, основной результат работы заключается в выявлении основных противоречий правового регулирования отношений, касающихся использования и охраны служебных произведений и определении возможных вариантов преодоления возникающих на практике проблем в целях обеспечения наиболее эффективного функционирования института права интеллектуальной собственности в сфере регламентирования правового режима использования и охраны служебных произведений как объектов авторских прав.

## ОГЛАВЛЕНИЕ

|  |    |
|--|----|
| Введение.....  | 6  |
| 1 Общая характеристика служебного произведения как объекта авторского права .....                        | 9  |
| 1.1 Понятие и признаки служебного произведения.....  | 9  |
| 1.2 Интеллектуальные права на служебные произведения.....  | 23 |
| 2 Осуществление и защита прав на служебные произведения .....  | 34 |
| 2.1 Общая характеристика правового режима охраны и защиты авторских прав на служебные произведения ..... | 34 |
| 2.2 Особенности осуществления и защиты исключительного права на служебные произведения .....             | 41 |
| Заключение .....   | 61 |
| Список использованных источников и литературы .....  | 65 |

## ВВЕДЕНИЕ

Творческий труд представляет собой одну из сложнейших форм деятельности человека, требующей определенной подготовки и особых условий. В настоящее время значительное число людей заняты творческим трудом. Данный вид деятельности, заключающийся в создании качественно новых, ранее не существовавших объектов, прочно вошёл в гражданский оборот, а результаты интеллектуальной деятельности человека приобретают все большую экономическую ценность.

На основе интеллектуального творческого труда формируется и развивается сфера креативной экономики. Согласно статистическим данным, доля данной отрасли в мировой экономике увеличивается с каждым годом. В частности объём продаж в данной сфере вырос, несмотря на условия экономического кризиса. Все это говорит о высокой востребованности творческого капитала человека. По мнению многих исследователей, основанная на интеллектуальном труде экономика в перспективе может стать одной из главных форм социально-экономического развития государств<sup>1</sup>.

В современном российском праве сформировался институт права интеллектуальной собственности, основным назначением которого является регулирование правоотношений по поводу результатов интеллектуальной деятельности человека. Важнейшей характеристикой права интеллектуальной собственности является нематериальный характер объектов, что отличает его от классического права собственности, относящегося к вещным правам.

Особое место в системе права интеллектуальной собственности занимает институт авторского права, регулирующий права авторов произведений науки, литературы и искусства. Основным предназначением данного института является установление режима доступа к результатам интеллектуальной деятельности человека с одной стороны, а также охрана прав и законных

---

<sup>1</sup> Макарова А. Д. Анализ уровня развития креативной экономики в мире // Молодой ученый. 2016. №28. С. 478-481.

интересов автора с другой. Эти идеи находят свое отражение в ст. 27 Всеобщей декларации прав человека:

«1. Каждый человек имеет право свободно участвовать в культурной жизни общества, наслаждаться искусством, участвовать в научном прогрессе и пользоваться его благами.

2. Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является»<sup>2</sup>.

Значительную долю в объеме всех создаваемых произведений науки, литературы и искусства занимают служебные произведения, которые создаются работниками в рамках выполнения трудовых обязанностей. При этом необходимо отметить, что в настоящее время в организациях в полной мере не сформировалась практика как оформления отношений между работниками и работодателями по поводу создания и использования служебных произведений, так и осуществления отдельных выплат сотрудникам за создание ими результатов интеллектуальной деятельности, если это не является их основной обязанностью по трудовому договору. Неопределенность подобного рода отношений, отсутствие базовых представлений об установленном законом режиме охраны результатов интеллектуальной деятельности часто становится причиной конфликтов между работником и работодателем, а также нарушений авторских прав на служебные произведения. Именно поэтому является актуальным вопрос о разработке единого правового механизма, регулирующего подобного типа правоотношения.

Данная работа посвящена изучению правового режима использования и охраны служебных произведений как объектов авторских прав, установленного современным российским законодательству, а также анализу сложившейся судебной практики по решению правовых споров в данной области. **Целью** работы является системное исследование особенностей и проблем

---

<sup>2</sup> Всеобщая декларация прав человека [Электрон. ресурс]: Декларации // Организация Объединенных Наций. URL: [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/declhr.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml) (дата обращения 10.12.2016).

использования и охраны произведений, созданных в процессе выполнения трудовых обязанностей.

В качестве **объекта** данной работы выступают правоотношения между работниками и работодателями по поводу авторских прав на произведения, созданных в порядке выполнения трудовых обязанностей. **Предметом** исследования являются особенности и проблемы правового регулирования отношений по созданию, использованию и охране служебных произведений.

В качестве ключевых этапов работы поставлены следующие **задачи**:

- Изучение понятие произведения и его места в системе объектов, охраняемых авторским правом;
- Исследование истории понятия «служебное произведение» в российском праве и выявление критериев для определение служебного характера произведения;
- Рассмотрение объема прав, возникающих у работника и работодателя в результате создания служебного произведения: личные неимущественные права автора и исключительные права на произведения;
- Определение особенностей использования и охраны служебных произведений на основе анализа материалов судебной практики;
- Выявление проблем и тенденций правового регулирования создания и использования произведений, созданных в порядке выполнения служебных обязанностей.

## 1 Общая характеристика служебного произведения как объекта авторского права

Данная работа нацелена на изучение правового режима использования и охраны служебных произведений как объектов российского авторского права. При этом в центре внимания находятся интеллектуальные права авторов и других субъектов на служебные произведения, особенности их осуществления и защиты в рамках действующего законодательства. Служебное произведение – основное теоретическое понятие данной работы. В законе предусмотрено краткое определение данного понятия, оставляющее достаточное пространство для научных и судебных толкований. Первая часть данной работы посвящена анализу существующих в научной литературе и судебной практике точек зрения и подходов с целью определения понятия и признаков служебного произведения, позволяющих рассматривать его как специфический объект современного российского права интеллектуальной собственности.

### 1.1 Понятие и признаки служебного произведения

Служебное произведение, как и любое другое произведение, созданное творческим трудом человека, является объектом интеллектуальной собственности – то есть результатом интеллектуальной деятельности, которому, согласно действующему законодательству, предоставляется правовая охрана. Исчерпывающий перечень объектов интеллектуальной собственности представлен в ст. 1225 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)<sup>3</sup>. Все объекты интеллектуальной собственности можно разделить на следующие группы, которые в литературе как правило называют институтами интеллектуальной собственности: авторское право;

---

<sup>3</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) (части первая, вторая, третья и четвертая) [Электронный ресурс] // Гарант : информ.-правовое обеспечение. URL: <http://base.garant.ru/10164072/> (дата обращения 10.12.2016).

права, смежные с авторскими; патентное право; другие объекты интеллектуальной собственности; средства индивидуализации юридических лиц, предприятий, товаров и услуг.

Произведения науки, литературы и искусства, в том числе служебные, охраняются авторским правом. В России авторское право регулируется нормами гражданского законодательства, в частности данному вопросу посвящена глава 70 части четвертой Гражданского кодекса РФ. В действующей редакции кодекса легального определения понятия «авторское право» нет, но оно дается, например, в ранее действовавшем Законе Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» 1993 г. В частности, в ст. 1 данного закона установлено, что авторское право – это отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства<sup>4</sup>.

В юридической литературе авторское право обычно понимается в двух смыслах: объективном и субъективном. В *субъективном смысле* авторское право – это совокупность имущественных и личных неимущественных прав, возникающих у авторов в связи с созданием произведения науки, литературы и искусства.

В *объективном смысле* авторское право – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей<sup>5</sup>.

Объектами авторских прав, согласно ст. 1259 Гражданского Кодекса РФ, признаются произведения науки, литературы и искусства. Само понятие

---

<sup>4</sup> Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» [Электрон. ресурс]: КонсультантПлюс: справ. правовая система. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=48633;fld=134;dst=100012,0;rnd=0.9853378189727664> (дата обращения 10.12.2016).

<sup>5</sup> Гражданское право: В 4 т. Том 2: Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права. / [Зенин И. А. и др.]; отв. ред. Е. А. Суханов. М., 2008. С. 277.

произведение в действующем законодательстве не раскрывается, а в юридической литературе, посвященной вопросам авторского права, можно найти множество различных концепций и точек зрения относительно данного понятия, при этом одного общепризнанного определения не выявлено. Причина этого заключается в том, что произведение как результат интеллектуальной деятельности и творческого труда человека является сложным многоплановым объектом, и те или иные определения могут выдвигать на первый план лишь некоторые его характеристики.

Так, например, достаточно часто в работах российских специалистов по авторскому праву встречается определение В.И. Серебровского: «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения»<sup>6</sup>. Из данного определения следует, что для того, чтобы произведение можно было признать объектом авторского права, необходима возможность его воспроизведения. Такое требование действительно предъявлялось к произведениям в советском законодательстве (ст.134 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г.<sup>7</sup>). В законе РФ об авторском праве 1993 года такого требования уже не было, и в действующем Гражданском кодексе в ст. 1259 прямо указано, что объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства, независимо от способа их выражения.

В качестве другого примера можно привести определение Е.А. Суханова: «Под произведением следует понимать любую отвечающую требованиям закона идеальную систему научно-технических категорий (произведения

---

<sup>6</sup> Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М., 1956. С. 32.

<sup>7</sup> Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31.05.1991 N 2211-1) [Электрон. ресурс] // КонсультантПлюс: справ. правовая система. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_972/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_972/) (дата обращения 10.12.2016).

науки), литературных и художественных образов (произведения литературы и искусства)»<sup>8</sup>.

Что касается признаков произведения, то в этом вопросе в литературе достигнуто определенное согласие. В частности, в подавляющем большинстве изученных работ, посвященных объектам авторского права, авторы в первую очередь выделяют следующие признаки произведения:

1. Произведение – результат творческой деятельности автора. При этом объектом авторских прав результат творческой деятельности признается или не признается в каждом конкретном случае, исходя из общих представлений о творчестве. Понятие творчества достаточно трудно поддается определению, не смотря на то, что его значение на первый взгляд представляется очевидным. В юридической литературе основное внимание в определении данного понятия уделяется результату творческой деятельности. Так, например, согласно Э.П. Гаврилову, творчество – это деятельность человека, порождающая нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью, уникальностью<sup>9</sup>. Для авторского права решающее значение имеет результат творческой деятельности, но само творчество в первую очередь остается процессом, который далеко не всегда завершается каким-то определенным результатом. Однако, авторское право не стремится охватить все возможные отношения, связанные с существованием произведений в человеческом обществе. В частности, за рамками правового регулирования остается и сам внутренний процесс создания произведения, то есть то, что по сути и является творчеством.

2. Произведение должно иметь объективную форму выражения, то есть должно стать доступным для восприятия другими людьми (п.3 ст. 1259 ГК РФ). Это не значит, что охраняемым авторским правом объектом может стать только то произведение, которое существует на материальном носителе.

---

<sup>8</sup> Гражданское право: В 4 т. Том 2: Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права ... С. 278.

<sup>9</sup> Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. М., 1984. С. 87.

Охраняться также будут устные произведения – лекции, доклады, прочитанные стихи, независимо от того, были ли они каким-то образом записаны или нет. В п.3 ст. 1259 указаны следующие объективные формы выражения произведения: письменная, устная (публичное произнесение, публичное исполнение и др.), звукозапись, видеозапись, объемно-пространственная форма. Необходимо заметить, что данный список не является исчерпывающим. И, как уже было сказано, произведение является объектом авторского права, независимо от того, в какой конкретно форме оно выражено.

3. Ст. 1259 ГК РФ содержит также положение, которое часто выделяется как еще один признак произведения. Согласно п.1 данной статьи произведения науки, литературы и искусства являются объектами авторского права, независимо их достоинств и назначения. То есть произведение не должно соответствовать каким-либо требованиям, отвечать критериям «качества», быть актуальным, иметь какое-то практическое применение и т.п. Данные характеристики произведения не влияют на предоставление ему авторско-правовой охраны.

Помимо трех перечисленных, многие авторы, например И.А. Близнец и К.Б. Леонтьев выделяют ещё один признак произведения:

4. Произведение должно быть оригинальным, что означает отсутствие объективной возможности его самостоятельного повторения другими авторами. Здесь, по мнению специалистов, решающее значение имеет критерий объективной новизны произведения: если один и тот же результат может быть получен независимо друг от друга различными авторами, ни одно из таких произведений не будет являться объектом авторского права<sup>10</sup>. Презюмируется, что новизна произведения подразумевает и творческий характер деятельности автора, при этом в качестве определенного допущения берется идея, что повторное создание произведения невозможно.

---

<sup>10</sup> Близнец И.А. Авторское право и смежные права / И.А. Близнец, К.Б. Леонтьев. М., 2011. С. 14-16.

Специфическим объектом современного авторского права является служебное произведение. В отличие от других произведений науки, литературы или искусства, которые создаются по личной инициативе автора, служебное произведение, согласно ст. 1295 ГК РФ, создается в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей. Исходя из смысла норм главы 70 ГК РФ, к служебным произведениям можно отнести также любые другие охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности работника, созданные им в рамках выполнения должностных обязанностей.

В отечественном авторском праве понятие «служебное произведение» появилось относительно недавно. В советском законодательстве употреблялся термин «произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания». В частности, в ст.100 «Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» от 8 декабря 1961 г. говорится о том, что автору произведения, созданного в порядке выполнения служебного задания в научной или иной организации, принадлежит авторское право на это произведение<sup>11</sup>. Та же самая норма была предусмотрена и ст. 483 Гражданского кодекса РСФСР от 11 июня 1964 г.<sup>12</sup>.

Впервые понятие «служебное произведение» употребляется в упоминавшемся выше Законе Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» 1993 г. В ст. 14 данного нормативно-правового акта служебное произведение определяется как произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя. То есть в данном Законе впервые идет речь о создании произведения в порядке выполнения служебных обязанностей, а не только служебного задания. Введение этого термина предполагает появление нового критерия для

---

<sup>11</sup> Закон СССР от 08.12.1961 «Об утверждении Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» (вместе с Основами законодательства) [Электрон. ресурс]: нормативно-правовые акты // PPT.RU: Последние новости права России, Санкт-Петербурга и Москвы. URL: <http://ppt.ru/newstext.phtml?id=46307> (дата обращения 11.12.2016).

<sup>12</sup> Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. (ГК РСФСР) [Электронный ресурс] // Гарант : информ.-правовое обеспечение. URL: <http://base.garant.ru/3961097/> (дата обращения 10.12.2016).

определения служебного произведения, предусматривает возможность альтернативы. При этом, как отмечает, например, В.И. Еременко, «соотношение данных терминов, равно как и их определение, не установлено ни в Законе № 5351-1, ни в КЗоТ РСФСР 1971 г. (с 1992 г. – КЗоТ РФ), ни в Трудовом кодексе РФ 2001 г.»<sup>13</sup>.

С 1 января 2008 года Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» утратил силу в связи с вступлением в действие части четвертой Гражданского кодекса РФ. В ст. 1295 ГК РФ, как уже было сказано ранее, под служебным понимается произведение, созданное в пределах установленных для работника трудовых обязанностей. В данном определении уже не используется термин «служебное задание», то есть оно оставляет открытым вопрос, является ли служебным произведение, выполненное по конкретному заданию работодателя.

Некоторые пояснения на этот счет дает Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 5/29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». В частности в п. 39 данного Постановления говорится о том, что при решении вопроса, является ли конкретное произведение служебным, необходимо исходить из положений законодательства, действовавшего на момент создания такого произведения. Следовательно, на произведение, созданное до 31 декабря 2007 года, будет распространяться Закон «Об авторском праве и смежных правах» 1993 г. А для произведений, созданных по конкретному заданию работодателя после вступления в силу четвертой части ГК РФ, действует следующее правило: «если такое задание работодателя в его трудовые обязанности не входило, то созданное произведение не может рассматриваться как служебное – исключительное право на него принадлежит работнику, его использование

---

<sup>13</sup> Еременко В. И. Развитие института служебных произведений в России // Законодательство и экономика. 2013. № 1. С. 5-13.

работодателем возможно лишь на основании отдельного соглашения с работником и при условии выплаты ему вознаграждения»<sup>14</sup>.

В соответствии с положениями главы 70 Гражданского кодекса РФ, служебными могут быть любые произведения литературы, науки и искусства, перечисленные в ст.1259 ГК РФ, а именно: литературные, драматические, музыкальные, аудиовизуальные произведения, произведения изобразительного искусства, архитектуры, фотографические произведения, производные и составные произведения, а также другие результаты интеллектуальной деятельности. Произведения, не являющиеся объектами авторских прав (официальные документы государственных органов, государственная символика, фольклор и т.д.), соответственно не могут являться служебными.

Автором служебного произведения признается работник, который вложил собственный творческий труд в создание данного объекта. В пункте 42 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26.03.2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ» приводится следующее положение: «При рассмотрении судом дела о защите авторских прав надлежит исходить из того, что пока не доказано иное, автором произведения (обладателем исключительного права на произведение) считается лицо, указанное в качестве такового на экземпляре произведения. Необходимость исследования иных доказательств может возникнуть в случае, если авторство лица на произведение оспаривается». Что касается возраста, с которого гражданин может быть признан автором произведения, то по данному вопросу ГК РФ не устанавливает конкретных ограничений. Согласно п.2 ст.26 ГК РФ, несовершеннолетние от 14 до 18 лет могут осуществлять права автора

---

<sup>14</sup> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 5/29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс]: Арбитражная практика // Федеральные арбитражные суды Российской Федерации: Система арбитражных судов Российской Федерации. URL: [http://www.arbitr.ru/as/pract/post\\_plenum/23485.html](http://www.arbitr.ru/as/pract/post_plenum/23485.html) (дата обращения 10.12.2016).

произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителей. За несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних) сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны (ст.28 ГК РФ).

Служебное произведение может быть создано как одним так и несколькими авторами. В таком случае на них будут распространяться нормы ст. 1258 ГК РФ о соавторстве. Необходимо, однако, отметить, что соавторами будут считаться только лица, внесшие непосредственный творческий вклад в создание данного произведения. Если лицо принимало лишь техническое или организационное участие в создании произведения (например, подборка материалов), то оно не приобретает статуса субъекта авторского права и, соответственно, не может считаться соавтором.

Из текста ст.1258 можно выделить следующие признаки соавторства:

1. Совместный труд нескольких лиц, который имеет творческий характер. Созданные соавторами произведения науки литературы и искусства должны быть результатом творческой интеллектуальной деятельности. Только в этом случае они признаются охраняемыми объектами авторского права.

2. Создание единого коллективного произведения. Единство и целостность произведения, над которым работали авторы, устанавливается с учетом его содержания и внутренней формы.

3. Принадлежность авторского права всем, кто создавал данное произведение. Как уже было сказано, в законе содержится положение о том, что авторское право принадлежит соавторам совместно, независимо от того, образует ли их произведение неразрывное целое или состоит самостоятельных частей. Часть произведения признается имеющей самостоятельное значение, если она может быть использована отдельно от других частей этого произведения. Каждому из соавторов принадлежит право использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, если

иное не установлено договором между соавторами. Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. Если произведение является неразрывным целым, то ни один из соавторов не может без достаточных оснований запретить кому-либо использование произведения (ст.1258 ГК РФ).

Таким образом, согласно доктрине российского гражданского права, автором произведения признается физическое лицо, творческим трудом которого данное произведение создано. Все права на произведение считаются принадлежащими автору, при этом закон не требует от автора выполнения каких-то формальностей, сам факт создания произведения уже порождает авторское право. Именно поэтому возникает необходимость отдельного урегулирования отношений между автором и работодателем в тех случаях, когда произведение создается по заданию последнего.

В качестве сравнительного примера можно привести авторское право США, согласно которому автором служебного произведения является не работник, его создавший, а работодатель, по заданию которого произведение было создано. Следовательно, автором произведения может выступать как физическое, так и юридическое лицо, нанявшее данного работника<sup>15</sup>.

Что касается признаков служебного произведения, то для него характерны, как общие признаки, присущие всем видам произведений литературы, науки и искусства, так и специальные признаки, являющиеся своего рода критериями служебного произведения. В частности, в соответствии с рассмотренными выше общими признаками, служебное произведение представляет собой результат творческой деятельности работника, то есть обладает оригинальностью, уникальностью и является неповторимым, а также имеет внешнюю форму выражения, доступную для восприятия. Эти два признака – творческий труд автора и объективная форма выражения – являются

---

<sup>15</sup> Закон США об авторском праве 1976 года [Электронный ресурс] // Всемирная организация интеллектуальной собственности: справочные материалы. URL: <http://www.wipo.int/wipolex/ru/details.jsp?id=15060> (дата обращения 10.12.2016).

наиболее существенными, так как именно они, согласно гражданскому законодательству, являются критериями охраноспособности любого произведения.

Исходя из анализа рассмотренных норм действующих и утративших силу нормативно-правовых актов, можно сформулировать следующие специальные признаки служебного произведения.

В соответствии с положениями Гражданского кодекса РФ, первым и главным признаком служебного произведения является наличие трудовых отношений между автором произведения и работодателем. Трудовые отношения регламентируются Трудовым кодексом Российской Федерации (далее – ТК РФ), в частности ст.15 определяет их как отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы) в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором<sup>16</sup>.

В качестве второго признака служебного произведения можно выделить его создание автором в рамках выполнения трудовых обязанностей. Трудовые обязанности работника определяются трудовым договором. В соответствии со ст. 56 ТК РФ, трудовым договором является соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия

---

<sup>16</sup> Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) [Электрон. ресурс] // КонсультантПлюс: справ. правовая система. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_34683/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/) (дата обращения 10.12.2016).

труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя. Таким образом, важнейшим условием трудового договора является описание трудовой функции работника. Трудовая функция – это, согласно ст. 57 ТК РФ, работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы.

Трудовые обязанности работника могут также содержаться в локальных нормативных актах организации, коллективных договорах, а также определяться нормами трудового законодательства и иными нормативно-правовыми актами. При этом нормы, содержащиеся в локальных актах и ухудшающее положение работника по сравнению с общими требованиями трудового законодательства, не подлежат применению. Работник должен быть в обязательном порядке ознакомлен со своими обязанностями.

При этом необходимо отметить, что на практике в трудовых договорах указываются, как правило должность и общие обязанности работников, а конкретные трудовые функции обычно описаны в должностных инструкциях. При этом автор может создавать произведения и вне пределов своих трудовых обязанностей. Например, по договору авторского заказа, предусмотренного ст. 1288 ГК РФ. Автор также может передать работодателю право на использование произведения, заключив с ним лицензионный договор, регламентированный ст. 1235 ГК РФ. Данные произведения не будут относиться к служебным.

Таким образом, статус произведения и правовые последствия, связанные с его созданием и использованием, напрямую зависят от того, состоит ли автор

в трудовых отношениях, от трудовой функции автора и наличия договора о передаче прав на произведение. Исходя из смысла действующего гражданского и трудового законодательства, произведение является служебным, если оно создано автором, состоящим в трудовых отношениях, и в рамках выполнения его трудовой функции, предусмотренной трудовым договором. При этом в трудовом договоре или должностной инструкции создание результатов интеллектуальной деятельности должно быть обязательно указано в качестве служебной обязанности данного работника.

Необходимо отметить, что многие авторы, исследующие специфику служебных произведений, сходятся во мнении, что определение, данное в ст. 1295 ГК РФ, не раскрывает в полной мере особенностей понятия и признаков служебного произведения, поэтому важную роль в решении этих вопросов играет юридическая наука и судебная практика. Так, например, Е.В. Кайгородцева, обобщая ряд определений, данных в научной литературе, приходит к выводу, что служебное произведение – это произведение науки, литературы и искусства, созданное автором в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания, данного работнику (автору) в пределах установленной для него трудовой функции, принятой им на себя по трудовому договору<sup>17</sup>. При этом служебное задание работодателя должно подразумевать создание именно этого конкретного произведения, так как на практике часто возникают сложности с разграничением произведений, созданных автором в порядке выполнения ими служебных обязанностей и за их пределами. Автор отмечает, что для преодоления данной проблемы работодателю необходимо однозначно определить круг обязанностей работника и раскрыть специфику данного ему служебного задания.

В качестве признаков служебного произведения Е.В. Кайгородцева выделяет, помимо двух уже указанных выше (наличие трудовых отношений и

---

<sup>17</sup> Кайгородцева Е.В. Служебное произведение как частный случай объектов авторского права [Электронный ресурс] // Всероссийская ежегодная научно-практическая конференция: сборник материалов. Киров. 2014. URL: [https://www.vyatsu.ru/uploads/file/1404/sluzhebnoe\\_proizvedenie\\_kak\\_obekt\\_avtorskogo\\_prava.pdf](https://www.vyatsu.ru/uploads/file/1404/sluzhebnoe_proizvedenie_kak_obekt_avtorskogo_prava.pdf) (дата обращения 20.01.2017).

создание произведения в рамках трудовой функции работника, предусмотренной трудовым договором), такой признак как обязательное отражение автором служебного произведения в отчетности перед работодателем, то есть должен быть документально зафиксирован факт его создания. Также автор считает, что произведения, созданные в научно-исследовательских учреждениях и высших учебных заведениях, должны являться плановой работой данной организации или входить в индивидуальный план работы автора. Включение содержания плана в установленную для работника трудовую функцию, по мнению Кайгородцевой, является еще одним признаком для такого рода служебных произведений<sup>18</sup>.

В качестве другого примера можно привести работу авторов Е.А. Ивановой и Ю.В. Антоновой, которые выделяют следующие основные признаки служебного произведения:

- Создание произведения входит непосредственно в трудовые функции работника;
- Личный творческий вклад работника в создание произведения;
- Место создания (на рабочем месте или дома) не влияет на признание произведения служебным;
- Служебное произведение может быть создано как рабочее время, так и за его пределами, при условии, что это входит в обязанности работника;
- Использование материалов или оборудования работодателя не означает, что созданное произведение является служебным;
- Правовой режим не изменяется в случае увольнения работника. Не имеет значения, является ли работник штатным или совместителем<sup>19</sup>.

Таким образом, обобщая все сказанное выше, можно представить систему признаков служебного произведения. В данную систему входят общие

---

<sup>18</sup> Там же.

<sup>19</sup> Антонова Ю.В. О проблеме распоряжение служебным произведением / Ю.В. Антонова, Е.А. Иванова [Электронный ресурс] // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. URL: [http://www.journal-nio.com/index.php?option=com\\_content&view=article&id=1248&Itemid=107](http://www.journal-nio.com/index.php?option=com_content&view=article&id=1248&Itemid=107) (дата обращения 20.01.2017).

признаки, характерные для любого произведения науки, литературы или искусства – и в первую очередь сюда относится оригинальный творческий характер произведения и объективная форма выражения, доступная для восприятия. Кроме того, служебное произведение обладает рядом специфических признаков, позволяющих выделить его в отдельный вид произведений, требующий особого правового регулирования. К таким признакам относятся наличие трудовых отношений между автором и его работодателем, а также создание произведений должно входить в рамки трудовых обязанностей работника.

Если созданное работником произведение соответствует всем перечисленным выше признакам, оно может считаться служебным, что порождает определенные правовые последствия как для автора данного произведения так и для его работодателя. В частности, автор и работодатель обладают определенными правами на служебное произведение, предусмотренными нормами главы 70 ГК РФ. Подробному рассмотрению содержания этих прав посвящен следующий параграф данной работы.

## 1.2 Интеллектуальные права на служебные произведения

Автором любого произведения, в том числе служебного, признается лицо, творческим трудом которого данное произведение было создано. Закон не требует выполнения каких-либо формальностей от лица, создавшего своим творческим трудом произведение; сам факт его создания порождает авторское право (п.4 ст. 1259 ГК РФ). Вне зависимости от возраста и дееспособности, за автором закрепляется ряд определенных прав, с помощью которых достигается индивидуализация личности как автора произведения; возможность использования созданного произведения; устранение неправомерных притязаний к автору со стороны других лиц<sup>20</sup>.

---

<sup>20</sup> С.А. Чернышева. Правоотношения в сфере художественного творчества. М., 1979. С. 56.

Согласно ст.1255 Гражданского кодекса РФ, авторскими правами являются интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства. По своему содержанию авторские права делятся на личные неимущественные и имущественные права. Первая группа прав лишена экономического содержания, данные права являются неотчуждаемыми, могут принадлежать только автору произведения и сохраняются за ним даже в том случае, если он уступил имущественные права другому лицу. Вторая группа прав может принадлежать в силу закона, договора или наследования другим лицам, в том числе юридическим, которые в данном случае также будут являться субъектами авторского права.

К личным неимущественным правам автора относятся:

- право авторства;
- право на имя;
- право на обнародование произведения;
- право на неприкосновенность произведения (ст.1255 ГК РФ).

Отличительной чертой данной группы прав является то, что они, как уже было сказано, неразрывно связаны с личностью автора. В частности право на имя, право авторства и неприкосновенность произведения не переходит по наследству. Наследники или иные, указанные автором, лица могут лишь бессрочно осуществлять защиту этих прав в случае их нарушения (ст.1267 ГК РФ).

Право авторства впервые закреплено Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» 1993 г. Для возникновения этого права у автора необходимо создание творческого произведения независимо от того, относится ли оно к литературе, науке, искусству. Право авторства следует рассматривать, как юридически обеспеченную возможность лица считаться автором своего творения, а также требовать признания этого факта от других лиц<sup>21</sup>.

---

<sup>21</sup> Сергеев А.П.. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. М., 2003. С. 406.

Право на имя тесно связано с личностью автора. Оно дает возможность автору обозначить свое авторство на результат творческой деятельности. Автор свободен в выборе способа обозначения своего имени, хотя по существу эти способы закреплены законом: собственное имя, псевдоним – вымышленное имя, анонимно – без обозначения имени (ст.1265 ГК РФ). Что касается служебных произведений, автор имеет право указывать на них свое имя, равно как и на любых других, так как право на имя относится к личным неимущественным правам. Однако, необходимо отметить, что согласно п.3 ст. 1295 ГК РФ, работодатель, используя служебное произведение, также вправе указать на нем свое имя или наименование, а также требовать этого от других лиц.

Право на обнародование произведения также относится к личным неимущественным правам. В основных понятиях, используемых в ГК РФ (ст.1259) дается толкование обнародования произведения как осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.

В юридической литературе существуют различные точки зрения по поводу принадлежности права на обнародование служебного произведения. Несмотря на то что, данное право относится к группе личных неимущественных прав, которые во всех случаях сохраняются за автором, ряд авторов считает, что вопрос об обнародовании служебного произведения решает работодатель, а, следовательно, ему и принадлежит это право. Например, Е. Бахтина пишет, что авторские права на служебное произведения принадлежат его автору, кроме права на использование данного произведения (исключительное право), а также права на обнародование<sup>22</sup>. Другой точки зрения придерживается М.А. Ключев, который утверждает, что поскольку право на обнародование относится к личным неимущественным правам, то

---

<sup>22</sup> Бахтина Е. Создание и использование служебных произведений после введения в действие 4 части ГК РФ // Право интеллектуальной собственности. 2008. № 1. С. 9.

работодатель не вправе решать вопрос об обнародовании произведения без согласия автора<sup>23</sup>. Более однозначной позиции на этот счет придерживается законодатель. В п.2 ст. 1268 ГК РФ прямо указано, что автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения. Таким образом, закон исключает спор о принадлежности права на обнародование служебного произведения.

Суть права на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора, состоит в том, что при любой форме использования произведения (публичное исполнение, издание, публичный показ, и т.д.) запрещается без согласия автора вносить какие-либо изменения в само произведение, его название, а также в обозначение имени автора. Любые изменения и дополнения при отсутствии согласия автора будут считаться неправомерными, например, предисловия, послесловия, комментарии, иного рода пояснения к произведению, равно как иллюстрации к нему. Законодательный запрет на внесение изменений в произведение позволяет сделать вывод о том, что подобное правило касается и других элементов произведения, например, авторских посвящений, эпиграфов и др. Они не могут изменяться или исключаться из произведения без согласия автора (ст.1266 ГК РФ). Данные ограничения распространяются и на служебные произведения. Так, несмотря на то, что у работодателя есть возможность использовать служебное произведение по своему усмотрению, он также не вправе вносить в него какие-либо изменения.

Пункт 3 ст. 1255 ГК РФ закрепляют за автором также и ряд иных прав, которые возникают в определенных случаях. В частности, сюда относятся право на вознаграждение за служебное произведение, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

---

<sup>23</sup> Ключев М. А. Служебные произведения // Университетское управление: практика и анализ. 2002. № 1. С. 29.

Имущественные права автора представляют собой исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом. Автору предоставляется возможность самостоятельно решать вопрос об обнародовании произведения, определять, в каких формах, объеме и пределах оно будет доведено до широкой общественности. Автор сам реализует право на использование произведения, либо предоставляет третьим лицам доступ к произведению и его использованию. Использование произведения возможно в его первоначальной либо в измененной форме (например, в переводе и переработке), в ходе использования может быть воспроизведена материальная форма, которая является носителем произведения (переиздание книги), а также произведение может быть использовано и без материального носителя (публичное исполнение)<sup>24</sup>.

Согласно ст. 1270 ГК РФ, исключительные права автора на использование произведения включают в себя:

- право на воспроизведение произведения;
- право на распространение произведения любым способом;
- право на прокат оригинала или экземпляра;
- право на импорт экземпляров произведения в целях распространения;
- право на публичный показ произведения;
- право на публичное исполнение произведения;
- право на передачу в эфир для всеобщего сведения;
- право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю, а также ретрансляцию;
- право на перевод произведения или иную переработку произведения (переделку, аранжировку и т.д.);
- практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;
- доведение до всеобщего сведения.

---

<sup>24</sup> Сергеев А.П. Указ. соч. С. 218.

Если лицо использует произведение или его части без согласия автора или не указывает его имя, то в данном случае это будет считаться использованием произведения, нарушающим действующее законодательство. Однако, законом предусмотрен ряд случаев, когда согласие автора и выплата ему вознаграждения не требуется, и такие случаи не будут считаться использованием произведения (ст.1272 – 1279 ГК РФ). В частности, сюда относится:

- распространение оригинала или экземпляров опубликованного произведения;
- свободное воспроизведение произведения в личных целях;
- свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях;
- свободное использование произведения путем репродуцирования;
- свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения;
- свободное публичное исполнение музыкального произведения;
- свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения.

Перечисленные случаи использования произведения являются наиболее распространенными, однако, они не исключают другие способы использования, которые имеют место в настоящее время и возможны в будущем.

Имущественные права переходят по наследству или по завещанию после смерти автора, а также могут быть переданы по договору третьим лицам. При этом не имеет значение, является лицо единственным автором произведения или выступает в качестве одного из соавторов. Таким образом, в авторском праве можно выделить такую категорию субъектов как *правообладатели*. Закон не содержит определения правообладателя, а в литературе данный субъект понимается как физическое или юридическое лицо, которое обладает исключительными авторскими правами на законных основаниях. Соответственно, статусом правообладателя обладают как сами авторы

произведений, так и другие лица. В частности, правообладателями помимо авторов могут также быть:

- лица, которым исключительное право было передано по договору об отчуждении, предусмотренному ст. 1234 ГК РФ;
- лица, получившие исключительное право на основании лицензионного договора (временное предоставление прав, предусмотрен ст. 1235 ГК РФ);
- наследники автора;
- иные лица, в том числе работодатель автора, когда речь идет о служебном произведении.

В частности, согласно п.2 ст.1295 ГК РФ, исключительное (имущественное) право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между автором и его работодателем не предусмотрено иное. По общему правилу данное право возникает у работодателя по умолчанию, что делает его законным правообладателем служебного произведения.

Принадлежащее работодателю исключительное право включает в себя следующие правомочия:

1) Право использовать произведение по своему усмотрению в любой форме и любым не противоречащим закону способом (воспроизводить, распространять, осуществлять прокат или публичное исполнение, сообщать в эфир, перерабатывать и другие перечисленные выше способы, предусмотренные ст.1270 ГК РФ);

2) Работодатель также вправе распоряжаться исключительным правом на произведение: передавать это право путем заключения договора об отчуждении исключительного права или предоставлять другому лицу право использования произведения на основе лицензионного договора.

3) Сообщать автору о сохранении служебного произведения в тайне.

4) доводить произведение до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору.

Данные правомочия, как уже было сказано выше, по общему правилу закрепляются законом за работодателем, однако, эта норма является диспозитивной, то есть соглашением между работником (автором) и работодателем может быть предусмотрено иное. Так, в частности, трудовой договор может сохранять за автором все исключительные права на использование произведения, в договоре могут быть указан порядок выплаты и размеры вознаграждения работнику за создание служебного произведения, могут быть оговорены конкретные способы использования произведения и другие условия.

Общие положения российского авторского права закрепляют принадлежность всех имущественных и неимущественных прав автору произведения. Передача исключительных (имущественных) прав третьим лицам возможна по одному из двух оснований:

- Временное предоставление прав (лицензионный договор, ст. 1235 ГК РФ);
- Полная передача прав (договор об отчуждении исключительных прав, ст. 1234 ГК РФ).

Таким образом, относительно исключительных прав на служебное произведение можно говорить о том, что создание произведения в рамках трудовых обязанностей является аналогией передачи исключительного права работодателю. Согласно положениям ст. 1295 ГК РФ, передача данного права осуществляется на основании закона и не требует заключения договора. Однако, как показывает судебная практика, анализу которой посвящена следующая глава данной работы, при отсутствии такого рода договоров доказательство служебного характера произведения чаще всего вызывает серьезные затруднения. В связи с этим работодателю целесообразно оформлять передачу работником авторских прав в виде заключения специального договора.

Переход исключительного права на служебное произведение происходит в тот момент, когда автор предоставляет готовое произведение работодателю. Законом закреплен срок, в течение которого исключительное право считается принадлежащим работодателю, и этот срок не связан со сроком действия трудового договора между автором и работодателем. Суть исключительного права состоит в возможности работодателя использовать произведение по своему усмотрению в любой форме, любым, не противоречащим закону способом. При этом не имеет значение, осуществляется использование произведения в целях извлечения прибыли или без такой цели.

Положения Гражданского кодекса РФ ограничивают срок использования работодателем служебного произведения. Так, согласно п.2 ст. 1295 ГК РФ, исключительное право на произведение переходит к автору, если работодатель в течение трех лет не начнет использовать произведение, не передаст исключительное право на него другому лицу, или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне. Данный трехлетний срок начинает течь с момента, когда автор предоставляет произведение в распоряжение работодателя. В случае, если указанный срок был пропущен, за работодателем тем не менее сохраняется ряд прав, а именно:

- право на использование произведения способами, соответствующими цели служебного задания, но не выходящими за его пределы;
- обнародовать произведение, если договором между автором и работодателем не предусмотрено иное.

Данные права принадлежат работодателю бессрочно, в том числе в тех случаях, когда автор передал исключительное право на служебное произведение другому лицу.

Следует отметить, что ст. 1295 ГК РФ не дает точных указаний насчет определения и фиксирования даты, с которой произведение считается предоставленным работодателю, чтобы можно было начинать исчисление предусмотренного законом трехлетнего срока. Закрепляется только, что данный срок начинает течь со дня, когда работодатель получил служебное

произведение в свое распоряжение. При отсутствии специального соглашения между работником и работодателем по этому поводу в данном случае возможно применение по аналогии п.4 ст. 1370 ГК РФ (о служебном изобретении, служебной полезной модели и служебном промышленном образце), согласно которой срок отсчитывается со дня письменного уведомления работником работодателя о создании им соответствующего служебного произведения.

Если в течение трех лет работодатель не начал использование произведения, то, как уже говорилось ранее, исключительное право на него возвращается к автору. Работодателю, для того чтобы сохранить данное право за собой, следует в течение указанного срока начать использование произведения, либо передать исключительное право другим лицам, либо сообщить автору о решении сохранить служебное произведение в тайне. Во всех этих случаях автор имеет права потребовать доказательств совершения работодателем того или иного действия. Так, например, доказательством передачи прав третьему лицу будет являться договор об отчуждении исключительного права, предусмотренный ст. 1234 ГК РФ.

Таким образом, обобщая все сказанное в первой главе, можно прийти к выводу о том, что законом установлен правовой режим создания и использования служебных произведений. Для того, чтобы произведение можно было отнести к служебным, оно должно соответствовать общим критериям произведения как объекта авторского права, а также обладать рядом специфических признаков. Сюда относятся в первую очередь творческий характер, обуславливающий оригинальность произведения; объективная форма его выражения, доступная для восприятия; наличие трудовых отношений между автором и его работодателем; а также факт создания данного произведения в рамках трудовых обязанностей автора. Если произведение соответствует перечисленным критериям, то его создание порождает определенный перечень абсолютных и относительных гражданских прав. Сюда

относятся в частности личные неимущественные права, которые закреплены за автором и являются неотчуждаемыми; исключительное право на использование произведения, которое по общему правилу принадлежит работодателю; а также специальное право автора на вознаграждение, которое работодатель обязан выплатить в предусмотренных законом случаях. Однако, несмотря на достаточно четко установленный законом правовой режим, служебные произведения часто становятся предметом судебных споров, связанных с нарушением прав как работников так и работодателей. Следующая глава данной работы посвящена подробному рассмотрению судебных споров и особенностей защиты прав на служебные произведения.

## 2 Осуществление и защита прав на служебные произведения

В первой главе данной работы было рассмотрено понятие служебного произведения и выявлены признаки, которые являются критериями для отнесения того или иного произведения к служебным, а также рассмотрены права, возникающие у автора и работодателя при создании служебных произведений. При этом необходимо отметить, что несмотря на однозначную в целом позицию по данному вопросу в юридической литературе, на практике возникает значительное количество споров между работником и работодателем по поводу использования служебных произведений и принадлежности прав на них. Это связано в первую очередь с тем, что само понятие «служебное произведение» является сложной межотраслевой законодательной конструкцией, которая предполагает применение норм как гражданского, так и трудового права. Сложность правового регулирования отношений по поводу создания и использования служебных произведений обусловлена кроме того недостаточностью нормативно-правовой регламентации, а также отсутствием единой точки зрения на правовую природу и критерии служебного произведения. Анализ особенностей осуществления и защиты прав на служебные произведения на практике посвящена вторая часть данной работы.

### 2.1 Общая характеристика правового режима охраны и защиты авторских прав на служебные произведения

Признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства является одной из основных функций института авторского права. Как было сказано в первой части данной работы, критериями охраноспособности произведения являются творческий характер произведения и внешняя объективная форма его выражения, доступная для восприятия. Любое произведение, соответствующее данным критериям, будет являться объектом авторско-правовой охраны, независимо от его назначения, достоинств

и способа выражения. Таким образом, можно говорить о том, что в российском авторском праве охране подлежит только форма произведения, а его содержание охраняется только в той форме, в которой оно выражено. Именно поэтому из объектов авторского права исключаются идеи, методы, принципы, открытия и т.д. (ст.1259 ГК РФ).

Авторским правом охраняется не только само произведение целиком, но и его части, а также название, если они соответствуют тем же критериям охраноспособности и могут использоваться самостоятельно. В качестве части произведения может выступать любой отрывок, как выделенный из оригинального произведения, так и созданный при помощи творческого труда друга лица. При этом правовая охрана неоригинальных произведений не предусмотрена.

Гражданским кодексом предусмотрены различные возможности охраны произведений и защиты нарушенных прав авторов и иных правообладателей. В юридической литературе нет однозначной позиции по поводу соотношения понятий «защита» и «охрана» применительно к субъективным правам. Некоторыми авторами данные понятия рассматриваются как синонимы и определяются, например, как система правового регулирования общественных отношений, которая предотвращает правонарушения, а в случае их совершения устанавливает ответственность за допущенные правонарушения<sup>25</sup>.

Другая группа авторов исходит из позиции разграничения данных понятий, и понятие «охраны прав» рассматривается сторонниками данной позиции как правило как более широкое. В качестве примера можно привести точку зрения Э.П. Гаврилова, согласно которой охрана – это установление общего правового режима, а под защитой понимаются меры, предусмотренные к применению в случае нарушения или оспаривания гражданских прав<sup>26</sup>. Н.И. Матузов высказывает следующее утверждение: «Вообще охрана и защита

---

<sup>25</sup> Смирнов А. П. Соотношение понятий «охрана прав» и «защита прав» // Вестник Томского государственного университета. 2010. № 331. С. 123.

<sup>26</sup> Гаврилов Э.П. Комментарий Закона об авторском праве и смежном правах. М., 1996. С.217.

субъективного права или охраняемого законом интереса – не одно и то же: охраняются они постоянно, а защищаются только тогда, когда нарушаются. Защита есть момент охраны, одна из ее форм. Эти понятия не совпадают»<sup>27</sup>. Таким образом, проводя разграничение между понятиями «охрана» и «защита» субъективных прав, можно сделать вывод о том, что защита является частью правового режима охраны, установленного законодателем, и предполагает совершение конкретных действий в случае нарушения или оспаривания права. При этом в понятие охраны включаются весь комплекс правовых и иных мер, устанавливающий возможности для использования и реализации субъективных прав.

Если обратиться к четвертой части Гражданского кодекса РФ, то можно заметить, что в данном нормативно-правовом акте понятия «охрана» и «защита» также различаются. В частности, ст. 1267 ГК РФ содержит положения, посвященные охране авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после смерти автора. Данные права охраняются бессрочно, и эта охрана не связана с фактом наличия или отсутствия правонарушений в данной области. В то же время ст. 1250 ГК РФ предусматривает буквально следующее: «Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными настоящим Кодексом, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права», что позволяет говорить о том, что предусмотренные законом меры защиты применяются в случае нарушения соответствующего права.

Таким образом, Гражданским кодексом РФ установлен правовой режим охраны произведений науки, литературы и искусства и предусмотрены способы защиты прав авторов и иных правообладателей в случае нарушения. Защита авторских прав предусмотрена также нормами административного и уголовного законодательства, однако, гражданско-правовые способы защиты являются основными для данного института и именно с их помощью возможно добиться признания интеллектуального права, восстановить положение,

---

<sup>27</sup> Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987. С. 130-131.

существовавшее до нарушения, обеспечить возмещение убытков и компенсацию морального вреда авторам и правообладателям.

На рассматриваемые в данной работе служебные произведения распространяются общие правила охраны и защиты. Так, личные неимущественные права автора служебного произведения защищаются способами, предусмотренными ст. 1251 ГК РФ, а способы защиты имущественных прав, которые могут принадлежать как автору, так и работодателю, закреплены в ст. 1252 ГК РФ. При этом п.2 ст. 1251 ГК РФ предусматривает особенность защиты, касающуюся служебных произведений. В частности, право работодателя обнародовать служебное произведение, а также указывать при его использовании свое имя или наименование (либо требовать такого указания), предоставленное работодателю п.4 ст. 1295 ГК РФ на основе принадлежности ему исключительных прав на данное произведение, защищается способами, предусмотренными ст. 1251 ГК РФ, наравне с личными неимущественными правами, закрепленными за автором.

В частности, в соответствии со ст. 1251 ГК РФ к способам защиты личных неимущественных прав относятся следующие:

- признание права;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечение действий, нарушающих прав или создающих угрозу его нарушения;
- компенсация морального вреда;
- публикация решения суда о допущенном нарушении;
- защита чести, достоинства и деловой репутации автора.

Способами защиты исключительных прав, согласно ст. 1252 ГК РФ, являются:

- признание права;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

- возмещение убытков;
- изъятие материального носителя;
- публикация решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя.

Предусмотренная законом классификация позволяет прийти к выводу о том, что гражданское законодательство допускает общие способы, применимые для защиты любого вида прав, а также специальные способы, которые вытекают из природы защищаемого права и особенностей нарушения.

Посвященная вопросам регулирования интеллектуальных прав четвертая часть Гражданского кодекса РФ не содержит положений, позволяющих определить понятие «нарушение авторского права». Легальное определение содержит ст. 48 действовавшего ранее Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», согласно которому под нарушением авторских прав понимается незаконное использование произведений либо иное нарушение предусмотренных данным законом авторского права, которое влечет за собой гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. При этом нарушитель авторских прав в той же статье данного закона определялся как физическое или юридическое лицо, которое не выполняет его требований.

Действующей редакция Гражданского кодекса РФ в ст. 1250 предусматривает возможность защиты интеллектуальных прав способами, закрепленными в ГК РФ, с учетом существа нарушенного права и последствия данного нарушения. Таким образом, можно говорить о том, что нарушения авторских прав и способы их защиты напрямую связаны с видом авторских прав. Поэтому особенности защиты прав на служебные произведения во многом зависят от специфики самих служебных произведений, а также от характера отношений между работником и работодателем по поводу создания и использования данных произведений.

Исходя из рассмотренной в предыдущей главе данной работы классификации прав на служебные произведения, все нарушения в данной сфере можно разделить на нарушения личных неимущественных прав автора, нарушения имущественных (исключительных прав), а также нарушения права автора служебного произведения на вознаграждение. Необходимо отметить, что данная классификация является условной, так как на практике любое нарушение права на служебное произведение чаще всего так или иначе связано с нарушением имущественных прав. Однако, такое разграничение позволяет выбрать лицу, чьи права нарушены, соответствующий предусмотренный законом способ защиты.

В качестве наиболее распространенных видов нарушений личных неимущественных прав исследователи как правило выделяют такие как плагиат; принуждение к соавторству; нарушение чести, достоинства, деловой репутации автора.

Плагиат – это присвоение авторства чужого произведения, например, обнародование чужого произведения под своим именем. Плагиат относится к самым распространенным видам нарушения авторских прав. За данное правонарушение законодательством предусматриваются различные виды ответственности, вплоть до уголовной. Что касается служебных произведений, в случае их плагиата в целом не обладают какой-то конкретной спецификой и защита авторских прав в таких ситуациях происходит по общим правилам. Можно лишь отметить, что в судебной практике достаточно часто встречаются споры между работниками одной и той же организации по поводу плагиата служебных произведений – подобные споры возникают, когда произведение создано совместным трудом нескольких работников, или в случаях, когда авторство присваивает работник, который по существу своих служебных обязанностей имел доступ к произведению, но не участвовал в его создании.

Другой вид нарушения права авторства – принуждение к соавторству – наиболее распространен именно в сфере служебных произведений и связан с особенностями данного объекта авторского права. Так, например,

С.А. Судариков выделяет самостоятельный подвид данного нарушения – служебное принуждение к соавторству<sup>28</sup>. Оно имеет место в тех случаях, когда работодатель или иной сотрудник организации, занимающий руководящую должность по отношению к автору, принуждает указывать себя в качестве соавтора создаваемых в организации служебных произведений. Либо автор самостоятельно указывает руководителя в качестве соавтора созданного им произведения по различным причинам. Данное правонарушение часто становится предметом судебных споров между сотрудниками одной организации, либо между работником и работодателем. Эти споры чаще всего связаны с противоречием, которое заключается в том, что с одной стороны работодатель не является автором служебного произведения, а с другой – сам закон позволяет работодателю указывать на данных произведениях свое имя или наименование (п.4 ст. 1295 ГК РФ).

Нарушения чести, достоинства и репутации автора очень часто имеют место в тех случаях, когда различным образом искажаются произведения, права на которые переданы автором третьим лицам по закону или договору. Так как сама природа служебного произведения предполагает передачу исключительного права работодателю, то для служебных произведений подобного рода правонарушения также являются актуальными. Работодатель использует созданное по его заказу служебное произведение по своему усмотрению (в рамках предусмотренных законом способов), но в некоторых случаях перевод, исполнение или другая переработка произведения, по мнению автора, нарушает его репутацию и наносит ему моральный ущерб. При этом юристами отмечается, что иногда авторы подают исковое заявление о компенсации морального вреда с целью получить дополнительное вознаграждение, помимо основного, предусмотренного п.3 ст. 1255 ГК РФ<sup>29</sup>.

Возможные виды нарушений исключительного права вытекают из законодательства. Так, например, ст. 1273 – 1279 ГК РФ закрепляют

---

<sup>28</sup> Судариков С. А. Право интеллектуальной собственности : учебник. М., 2008. С. 311.

<sup>29</sup> Там же. С. 313.

возможности свободного использования произведения. Во всех остальных случаях использование произведения без разрешения автора или иного правообладателя является нарушением закона и предоставляет правообладателю защищать свои права способами, предусмотренными ст. 1252 ГК РФ. Такого рода нарушения получили название «пиратство» или «контрафакция» и имеют своей целью получение имущественной выгоды за неправомерное использование произведения.

Подавляющее большинство нарушений авторских прав на служебные произведения так или иначе связаны с вопросом о принадлежности исключительного права на данные произведения. При защите своих прав авторам и работодателям в первую очередь необходимо представить доказательства, подтверждающие, что спорное произведение соответствует критериям служебного. Это позволяет решить вопрос о принадлежности исключительного права и вытекающих отсюда правовых последствий для спорящих сторон. Отдельной группой выделяются правонарушения, связанные с уклонением работодателя, использующего служебное произведение, от выплаты авторского вознаграждения. Особенности судебных споров, вытекающих из данных правонарушений более подробно рассмотрены в следующем параграфе данной работы.

## 2.2 Особенности осуществления и защиты исключительного права на служебные произведения

В настоящее время служебные произведения, созданные работниками в рамках выполнения трудовых обязанностей, часто становятся предметом судебных споров. Исследователи отмечают, что ежегодно растет число судебных исков по поводу принадлежности авторских прав на служебные произведения<sup>30</sup>. Основной проблемой обычно является невозможность доказать

---

<sup>30</sup> Соломоненко Л.А. Авторские права на служебные произведения: монография. М., 2016. С. 29.

служебный характер произведения по тому или иному критерию, связанная с ненадлежащим оформлением отношений между работодателем и работником по поводу результатов интеллектуальной деятельности последнего и, как следствие, отсутствием необходимых документов, подтверждающих позиции сторон.

Так, одним из обязательных признаков служебного произведения, выделенных в данной работе, является его создание автором в рамках выполнения трудовых обязанностей. Обязанности работника определяются трудовым договором, но, как уже говорилось в первой главе, на практике в трудовых договорах указываются, как правило должность и общие обязанности работников, а конкретные трудовые функции обычно описаны в должностных инструкциях. Таким образом, возникает вопрос: как определить, входит ли создание служебных произведений в обязанности работника, если об этом прямо не указано в трудовом договоре?

Позиции юристов на этот счет расходятся. Например, в постатейном комментарии к Гражданскому кодексу РФ под редакцией П.В. Крашенинникова приводится следующий пример: «Согласно трудовому договору с преподавателем его трудовыми обязанностями являются: чтение лекций, проведение семинарских занятий, прием зачетов и экзаменов по определенным дисциплинам. Работодатель поручил преподавателю составить тесты и написать программу по таким дисциплинам. Будут ли такие произведения служебными? Нет, эти произведения служебными не являются и исключительное право на них принадлежат автору. Поэтому если работодатель будет использовать такие произведения без заключения договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора с работником, то его действия будут нарушать исключительные права автора»<sup>31</sup>. Однако, ряд других исследователей придерживаются мнения, что если

---

<sup>31</sup> Авторские и смежные с ними права: Постатейный комментарий глав 70 и 71 Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2010. С. 264-273.

содержание трудовой функции предполагает создание каких-либо произведений, то они будут являться служебными, даже если это не указано в трудовом договоре. Разработка рабочих программ и других учебно-методических материалов является частью трудовых обязанностей педагогического работника. Подтверждение этому можно найти, например, в Едином квалификационном справочнике должностей руководителей, специалистов и служащих, в разделе «Квалификационные характеристики должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и дополнительного профессионального образования»<sup>32</sup>.

Что касается позиции судов по данному вопросу, то здесь в качестве примера можно привести следующий случай. Гражданин Г.А. (далее – истец) обратился в суд с иском к ООО Издательский дом «П.В.» (далее – ответчик) о взыскании компенсации за нарушение его авторских прав. По утверждению истца, ответчик незаконно опубликовал его фотографии (более 200), без заключения договора, некоторые из них были видоизменены без согласия истца. Рассматривая дело, суд установил, что истец работал в издательском доме фотографом по трудовому договору, согласно которому ответчик обладал всеми исключительными правами на произведения истца. На момент подачи иска трудовые отношения были прекращены, при этом суд установил, что часть спорных фотографий была создана в период действия трудовых отношений между сторонами. Таким образом, суд установил, что как минимум часть данных фотографий можно считать служебными произведениями, так как их создание было напрямую предусмотрено трудовыми обязанностями истца. Тем не менее, суд принял решение удовлетворить иск полностью, аргументируя

---

<sup>32</sup> Приказ Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации (Минздравсоцразвития России) от 11 января 2011 г. № 1н «Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел "Квалификационные характеристики должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и дополнительного профессионального образования» [Электронный ресурс] // Российская газета: Федеральный выпуск № 5477 (101). М., 2011. URL: <https://rg.ru/2011/05/13/spravochnik-dok.html> (дата обращения 20.01.2017)

свою позицию в том числе тем, что ответчик не смог доказать наличие у него исключительных прав на спорные фотографии.<sup>33</sup>

Необходимость закрепления отношений по поводу создания служебных произведений в трудовом договоре подтверждается и рядом других постановлений. Так, например, ЗАО «...» (далее – истец) обратилось в суд с иском к ООО «...» о защите исключительных прав на статью, созданную работником истца гражданином Б.В. в рамках выполнения служебных обязанностей. Б.В. подтвердил, что он является автором данной статьи. В качестве доказательств истец представил суду трудовой договор с Б.В. и Положение об электронных рассылках. Суд не нашел в трудовом договоре указания на обязанность Б.В. создавать статьи или иные произведения. В представленном Положении об электронных рассылках было указано, что в обязанность работников истца входит создание статей, однако, по мнению суда, данный документ не доказывает, что спорную статью должен был создать или создал именно Б.В. Таким образом, суд пришел к выводу, что истцу не удалось доказать принадлежность исключительного права на данную статью<sup>34</sup>.

Аналогичным примером является апелляционное определение по делу № 33-102/2016 судебной коллегии по гражданским делам Сахалинского областного суда. Администрация города Южно-Сахалинска (далее – истец) обратилась в суд с иском к Ф.В.Ю. (далее – ответчик) о признании исключительного права на программу для ЭВМ «А.И.С.» за истцом и отсутствия данного права у ответчика. Согласно доводам истца, спорная программа является служебным произведением, исключительное право на которое принадлежит истцу. Программа была создана, когда ответчик состоял в трудовых отношениях с истцом, однако истец заявил, что авторами программы

---

<sup>33</sup> Решение Кировского районного суда г. Хабаровска от 19 мая 2011 года по делу № 2-570/2011 [Электрон. ресурс]: Обзор судебной практики по авторскому праву // Юридическое бюро Юрьева. URL: <http://juryev.ru/intellektualnaya-sobstvennost/346-obzor-praktiki-po-avtorskomu-pravu> (дата обращения 20.01.2017).

<sup>34</sup> Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.09.2011 N 09АП-22565/2011 по делу № А40-38104/11-27-328 [Электрон. ресурс]: КонсультантПлюс: справ. правовая система. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

являются два других его работника. После увольнения ответчик зарегистрировал спорную программу в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, указав себя в качестве единственного автора и правообладателя. В удовлетворении иска по первой инстанции истцу было отказано, после чего он обратился в Сахалинский областной суд с апелляционной жалобой. Однако в удовлетворении апелляционной жалобы истцу также было отказано в связи с тем, что он не предоставил доказательств, подтверждающих что спорная программа была создана работниками при выполнении ими трудовых обязанностей и на основании служебного задания. Рассматривая дело, суд опирался на тот факт, что в трудовых договорах между истцом и его работниками не была предусмотрена передача исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности работодателю, а также на то, что авторство ответчика не было оспорено лицами, указанными истцом в качестве авторов спорной программы<sup>35</sup>.

Таким образом, несмотря на то, из смысла ст. 1295 ГК РФ следует, что всякое произведение, созданное работником в процессе осуществления им предусмотренной трудовым договором или иными документами трудовой функции, анализ судебной практики показывает, что этих критериев недостаточно для того, чтобы произведение было отнесено к служебным. При рассмотрении подобного рода дел для судов является приоритетным п.39.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26.03.2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ», в котором предусмотрено следующее положение: «Для определения того, является ли созданное работником после 31.12.2007 по конкретному заданию работодателя произведение служебным, необходимо исследовать вопрос о том, входило ли

---

<sup>35</sup> Судебная практика по ст. 1295 ГК РФ. Служебное произведение [Электронный ресурс] // РосПравосудие: суды, адвокаты, судебные решения. URL: [https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F\\_1295\\_%D0%93%D0%9A\\_%D0%A0%D0%A4](https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F_1295_%D0%93%D0%9A_%D0%A0%D0%A4) (дата обращения 20.01.2017).

это задание в пределы трудовых обязанностей работника. Если такое задание работодателя в его трудовые обязанности не входило, то созданное произведение не может рассматриваться как служебное – исключительное право на него принадлежит работнику». При этом стороны, участвующие в таком споре, должны предоставить суду следующие доказательства:

- Трудовой договор между работником и работодателем, из которого напрямую следует, что создание конкретного спорного произведения входило в трудовые обязанности работника; либо что все созданные работником произведения в период действия трудового договора являются служебными, следовательно, исключительные права на них принадлежат работодателю.
- Если спорное произведение было создано до конца 2007 года, служебный характер данного произведения нельзя доказать при помощи трудового договора, то вместо него может быть предоставлено служебное задание и отчет о его выполнении. При этом из предоставленных документов должно явно следовать, что работнику было поручено создание именно спорного произведения и работник создал данное конкретное произведение.

Другим не менее часто встречающимся предметом споров является вопрос о выплате вознаграждения автору служебного произведения. Согласно ст. 1255 ГК РФ право на вознаграждение включается в объем прав, принадлежащих автору («В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, автору произведения наряду с правами, указанными в пункте 2 настоящей статьи, принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за служебное произведение, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства»).

Статья 1295 ГК РФ в п.2 закрепляет следующее правило: если работодатель в трехлетний срок начнет использование служебного произведения, на основании закрепленного за ним законодательством исключительного права, или передаст это право другому лицу, то автор имеет

право на вознаграждение. Автор приобретает указанное право на вознаграждение и в тех случаях, когда работодатель принимает решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начинает использование этого произведения в указанный срок. В случае, когда работодатель не совершил ни одного из предусмотренных законом действий, исключительное право возвращается к автору, и работодатель освобождается от обязанности выплачивать автору вознаграждение за служебное произведение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем, согласно ст. 1295 ГК РФ, определяются договором между работником и работодателем, а в случае спора – судом.

Право на вознаграждение за служебное произведение имеет двойственную природу. Оно с одной стороны неотчуждаемо и не переходит по наследству, что характерно для личных неимущественных прав. С другой стороны, в случае заключения между работником и работодателем договора о выплате авторского вознаграждения за использование произведения, все права автора по данному договору и не полученные им доходы переходят к его наследникам.

Сложная правовая природа служебного произведения, регулируемая нормами как гражданского так и трудового права, обуславливает возникновение противоречий и споров при решении вопроса о выплате авторского вознаграждения.

Согласно ст. 129 Трудового кодекса РФ, заработная плата работника представляет собой вознаграждение за труд, в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты. Так как создание служебных произведений включается в содержание трудовой функции работника, то оплачивается данный труд в размере и порядке, установленном трудовым договором. Возникает вопрос: вправе ли работник рассчитывать на дополнительное вознаграждение за создание им служебного произведения, сверх

предусмотренной трудовым договором заработной плате? В юридической литературе существуют различные точки зрения по данному вопросу.

В частности, ряд авторов придерживается мнения, что принятие решения о выплате вознаграждения относится к компетенции работодателя. То есть, если трудовой договор не предусматривает, что работник имеет право на дополнительное вознаграждение за создание служебного произведения, значит, данное вознаграждение включается в заработную плату работника. Данная позиция справедлива для случаев, когда основное содержание трудовой функции работника составляет создание различного рода результатов интеллектуальной деятельности. Например, если работник занимает должность инженера-программиста в фирме и практически все свое рабочее время тратит на разработку программ для ЭВМ. В таком случае заработная плата работника и будет являться его вознаграждением за создание служебных произведений. Однако, если данная функция не является его основной обязанностью по трудовому договору, то создание служебного произведения должно быть оплачено работодателем отдельно, сверх установленной трудовым договором заработной платы.

Сторонники противоположной точки зрения основываются на обязанности работодателя выплачивать дополнительное вознаграждение автору служебного произведения. При этом необходимо заключение с работником отдельного договора, который будет определять размер и порядок данных выплат. При этом авторское вознаграждение по своей сути является либо оплатой труда работника, соответствующей объему и качеству выполненной работы, либо вознаграждением за передачу право на использование результатов данного труда. В частности, такой позиции придерживается А.П. Сергеев, который считает, что автор служебного произведения на основании закона может требовать от работодателя выплаты вознаграждения за передачу им права на использование произведения, кроме предусмотренных законом случаев. Данное право, в отличие от основного большинства авторских прав, является относительным, то есть применимо по отношению к конкретному

лицу, которое использует или намерено использовать произведение автора в своих целях<sup>36</sup>.

Что касается судебной практики по данному вопросу, здесь не сложилось единой точки зрения. В качестве примеров можно рассмотреть несколько случаев.

Гражданин Е.С.П. (далее – истец) обратился в суд с иском к ФГАОУ ВПО «Сибирский федеральный университет» (далее – ответчик) о взыскании вознаграждения за использование ответчиком монографии истца, которая была создана в период, когда истец состоял с ответчиком в трудовых отношениях. В качестве возражения ответчиком был приведен тот факт, что истец не обращался за вознаграждением по поводу данного произведения, а затем был уволен в связи с истечением срока действия трудового договора. По утверждению истца, он, как автор монографии, не был уведомлен о том, что работодатель начал использование произведения. Изучив материалы дела, среди которых был и трудовой договор между истцом и ответчиком, закрепляющий написание монографий, учебников, учебных и учебно-методических и методических пособий в качестве одной из трудовых обязанностей истца, суд пришел к выводу, что спорная монография соответствует всем признакам служебного произведения. На основании представленных доказательств судом была определена дата начала использования произведения работодателем и подтверждено право истца на дополнительное вознаграждение. Так как между спорящими сторонами не было заключено никаких соглашений, определяющих размер и порядок выплаты вознаграждения за данное произведение, а трудовой договор также не содержал такого рода информации, суд определил размер подлежащей выплате суммы на основании срока использования ответчиком монографии, а также данных Регламента назначения и выплат в 2012 году единовременных стимулирующих надбавок, связанных с показателями научного и педагогического труда работников из числа профессорско-преподавательского состава. В компенсации

---

<sup>36</sup> Сергеев А.П. Указ. соч. С. 235-236.

морального вреда истцу было отказано, так как суду не было предоставлено доказательств, подтверждающих причинение истцу морального вреда. Истец не согласился с определенной судом суммой вознаграждения, а также с отказом в удовлетворении остальной части исковых требований, поэтому подал апелляционную жалобу. Однако апелляционная инстанция, рассмотрев материалы дела, оставила решение суда первой инстанции без изменений. Таким образом, в данном случае судом было установлено, что при использовании произведения автор имеет право на дополнительное вознаграждение, сверх заработной платы, даже если создание служебных произведений является постоянной трудовой обязанностью работника. При этом, по мнению данной судебной коллегии, выплата такого вознаграждения является обязанностью работодателя, которую он должен исполнить, даже если работник не обратился с запросом о данной выплате.

В качестве другого примера можно привести ситуацию, когда суд полностью отказал в удовлетворении схожих требования истца. Гражданин С.А.В. (далее – истец) обратился в суд с иском к ООО «Энергопроектмонтаж-3» (далее – ответчик) о взыскании денежных средств за выполненные работы. В обоснование иска истец предоставил доказательства, что по поручению ответчика он участвовал в разработке ряда проектов капитального строительства для ООО «Э.М.». При этом ответчик не заключил с истцом договор на разработку проектов и не оплатил работу истца. В ходе судебного разбирательства истец дополнил иск требованием взыскать с ответчика компенсацию за неправомерное использование результатов интеллектуальной деятельности, так как он никому не передавал права на разработанные им проекты. В качестве возражения ответчик представил доказательства, что состоит в трудовых отношениях с истцом. Истец работает в должности инженера-проектировщика, при этом в должностной инструкции разработка проектов указана как одна из его служебных обязанностей. По трудовому договору работнику установлена сдельно-премиальная оплата труда, выплата которой производилась в полном объеме, без задержек. Изучив материалы дела,

суд пришел к выводу, что спорные проекты являются служебными произведениями, созданными истцом в рамках выполнения его трудовых обязанностей, и исключительные права на них принадлежат ответчику. Вознаграждение за использование данных произведений истец получил от работодателя в виде заработной платы. Таким образом, суд отказал в удовлетворении иска о выплате дополнительного авторского вознаграждения за использование служебных произведений. Апелляционная инстанция, изучив материалы данного дела, согласилась с решением, принятым судом первой инстанции и оставила его без изменения<sup>37</sup>.

Таким образом, при решении вопроса о выплате вознаграждения автору служебного произведения, суды каждый раз исходят из конкретных обстоятельств дела и не придерживаются единой точки зрения. В целом из анализа судебной практики можно сделать вывод, что основной причиной споров по данному вопросу является ненадлежащее оформление отношений между работником и работодателем по поводу создания и использования служебных произведений и, как следствие, отсутствие договоренности по поводу выплаты вознаграждения. Оптимальным вариантом для предотвращения споров является заключение специального договора между работником и работодателем, предусматривающим размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты. Согласно п. 26 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 № 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах», такой договор носит гражданско-правовой характер и на него распространяются общие правила о заключении договоров<sup>38</sup>.

---

<sup>37</sup> Судебная практика по ст. 1295 ГК РФ ... URL: [https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F\\_1295\\_%D0%93%D0%9A\\_%D0%A0%D0%A4](https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F_1295_%D0%93%D0%9A_%D0%A0%D0%A4) (дата обращения 20.01.2017).

<sup>38</sup> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. N 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» [Электронный ресурс] // Российская газета: Федеральный выпуск № 4103(0). М., 2006. URL: <https://rg.ru/2006/06/28/postanovlenie.html> (дата обращения 20.01.2017).

Еще одной проблемой, с которой сталкиваются на практике работодатели и работники, является проблема перехода исключительного права на служебные произведения. В соответствии с п. 2 ст. 1295 ГК РФ, исключительное право на такое произведение, то есть право использовать его всеми предусмотренными ст. 1270 ГК РФ способами, принадлежит работодателю. Таким образом, работодатель является единственным законным правообладателем исключительного права на использование результатов интеллектуальной деятельности работника, и он вправе использовать этот результат по своему усмотрению и в своих интересах, а также свободно распоряжаться принадлежащим ему исключительным правом. Из смысла ст. 1295 следует, что вопрос о принадлежности исключительного права на конкретное служебное произведение в целом сводится к вопросу о том, соответствует ли данное произведение критериям служебного. Однако, на практике возникают и иные проблемы при применении данной нормы.

В частности, одной наиболее очевидных сложностей является некоторая неточность в формулировке статьи закона по поводу принадлежности исключительного права работодателю. Исходя из общих положений Гражданского кодекса РФ об авторском праве, исключительное право на произведение изначально возникает у автора и принадлежит ему вместе с остальным набором предусмотренных законом интеллектуальных прав. При этом автором может быть только физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение (ст. 1228 ГК РФ).

К другим лицам исключительное авторское право, согласно общим положениям, может перейти только в порядке правопреемства, на основаниях, предусмотренных законом, – по договору или по наследству. Таким образом, работодателя можно рассматривать как правопреемника, который получил исключительное право на произведение от автора-работника. Что в таком случае можно считать основанием перехода данного права?

На этот вопрос нельзя ответить однозначно. С одной стороны, исходя из прямого указания ст. 1295 ГК РФ, основанием для перехода исключительного

права к работодателю является сам факт наличия трудовых отношений между работодателем и автором произведения. Этой же точки зрения придерживается и ряд исследователей (например, Э.П. Гаврилов в работе *Права на служебные результаты интеллектуальной деятельности и секреты производства*)<sup>39</sup>.

С другой стороны гражданское законодательство Российской Федерации закрепляет правило, что переход имущественных прав осуществляется только в соответствии с нормами гражданского права, на основании гражданско-правовой сделки или прямого указания закона. Эта позиция также поддерживается в юридической литературе. Например, В.А. Дозорцев считает, что при оформлении отношений, касающихся служебного произведения, обязательно заключение гражданско-правового договора, который станет основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей, в том числе передачи исключительного права на произведение работодателю и права автора на получение от работодателя вознаграждения. Сторонники данной точки зрения отмечают, что она основана на классической теории правопреемства, и при этом не противоречит действующей ст. 1295 ГК РФ о служебных произведениях. Отношения между работником и работодателем оформляются трудовым договором, как того требуют нормы трудового права, а данный договор является основанием для заключения гражданско-правового договора, подтверждающего переход исключительного права<sup>40</sup>.

Существует также третья точка зрения, согласно которой особенности отношений между работником и работодателем по поводу служебных произведений предполагают необходимость заключения смешанного договора, сочетающего в себе признаки разных отраслей права. Судебная практика подтверждает возможность заключения такого рода договоров. Так, например, в п.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 указано следующее: «Если возник спор по поводу неисполнения либо ненадлежащего

---

<sup>39</sup> Гаврилов Э.П. *Права на служебные результаты интеллектуальной деятельности и секреты производства* // *Хозяйство и право*. 2007. № 10. С. 105-118.

<sup>40</sup> Дозорцев В.А. *Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации*. Сборник статей // *Исслед. центр частного права*. М., 2003. С. 297-298.

исполнения условий трудового договора, носящих гражданско-правовой характер (например, о предоставлении жилого помещения, о выплате работнику суммы на приобретение жилого помещения), то, несмотря на то, что эти условия включены в содержание трудового договора, они по своему характеру являются гражданско-правовыми обязательствами работодателя и, следовательно, подсудность такого спора (районному суду или мировому судье) следует определять исходя из общих правил определения подсудности дел, установленных статьями 23 – 24 Гражданского процессуального кодекса РФ»<sup>41</sup>. Таким образом, Верховный Суд РФ признает возможным сочетание в пределах одного документа условий трудового договора и условий гражданско-правового характера. По мнению И.В. Евстафьевой, если в трудовом договоре присутствует оговорка о том, что все вопросы, касающиеся использования служебных произведений, будут регулироваться нормами ст. 1295 ГК РФ, подобный договор также будет считаться смешанным<sup>42</sup>.

Анализ судебной практики по данной проблеме показывает, что суды, обосновывая свои решения, придерживаются в большинстве случаев второй либо третьей точки зрения, то есть соглашаются с необходимостью дополнительного оформления отношений между работником и работодателем гражданско-правовыми средствами. Однако, эта позиция не является единственной.

В качестве примера, иллюстрирующего данное противоречие, можно привести следующие случаи. Автономное учреждение «КТЦ ЮК», которое является законным правопреемником Автономного учреждения «МЦМ» (далее в отношении данных юридических лиц – истец) обратилось в суд с иском к гражданке С.Е.А. (далее – ответчик) о признании недействительным договора об отчуждении исключительного права на служебное произведение,

---

<sup>41</sup> Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17 марта 2004 г. N 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Российская газета: Федеральный выпуск № 3449(0). М., 2004. URL: <https://rg.ru/2004/04/08/kodeks-dok.html> (дата обращения 10.02.2017).

<sup>42</sup> Евстафьева, И. В. Проблемные вопросы перехода исключительного авторского права на служебные произведения // Право и политика. 2011. № 11. С. 1956-1959.

заключенного на основании ст. 1234 ГК РФ. Согласно материалам дела, между истцом и ответчиком был заключен договор об отчуждении исключительного права на использовании коллекции тематических костюмов в пользу истца, при этом истец обязался выплачивать ответчику вознаграждение в размере 5% от доходов за их использование. Однако ответчик в период создания данного произведения являлась работником истца в должности художника-модельера, в непосредственные трудовые обязанности которого входит разработка подобных коллекций. При этом вознаграждение за данную работу выплачивалось ответчику на основании соглашения о ежемесячной доплате за дополнительный объем работ в установленном размере. Исходя из этого факта истец, обращаясь к суду, настаивал на том, что данная коллекция тематических костюмов является служебным произведением, следовательно, обладателем исключительного права на нее является работодатель ответчика. На этом основании истец просил суд признать договор об отчуждении исключительного права недействительным, как заключенный с нарушением требований закона. Рассмотрев материалы дела, суд первой инстанции счел позицию истца обоснованной и принял решение об удовлетворении иска.

Таким образом, данный судебный орган исходил из того, что созданные ответчиком произведения являются служебными, исходя из факта наличия трудовых отношений между истцом и ответчиком и содержания трудовых обязанностей ответчика. Никаких дополнительных доказательств, подтверждающих служебный характер данных произведений, суд не потребовал. А дополнительный договор гражданско-правового характера, определяющий принадлежность исключительного права на данные произведения, был признан недействительным. Однако, судебная практика далеко не всегда придерживается подобной позиции. Подтверждает это и тот факт, что ответчик С.Е.А. после вынесения решения по первой инстанции обратилась с апелляционной жалобой в вышестоящий суд. По мнению ответчика, вывод суда об отнесении спорных коллекций к служебным произведениям является ошибочным, так как противоречит сложившейся

судебной практике по данному вопросу, в том числе позиции Верховного Суда Российской Федерации. Однако апелляционная инстанция не признала аргументы ответчика обоснованными и, рассмотрев материалы дела, оставила решение суда первой инстанции без изменения<sup>43</sup>.

Другим примером является ситуация, когда суды разных инстанций придерживаются диаметрально противоположных позиций по одному и тому же вопросу. Гражданин Б.А.Е. (далее – истец) обратился в суд с иском к ОАО «ДХ» (далее – ответчик) о взыскании компенсации за нарушение авторских прав. По утверждению истца, ответчик на протяжении нескольких лет воспроизводил в промышленности и распространял произведения декоративно-прикладного искусства, созданные гражданином Б.Е.Н., наследником которого является истец. При этом какого-либо договора, подтверждающего переход исключительного права, между ответчиком и автором спорных произведений заключено не было. Возражая требованиям истца, ответчик предоставил суду доказательства того, что автор создал спорные произведения в тот период, когда являлся работником ответчика. При этом ответчик утверждал, что автор создал данные произведения по его служебному заданию и за его счет, что обуславливает переход исключительного права, и документально подтвердил факт своевременных выплат авторских гонораров. Рассмотрев материалы дела, суд счел возражения ответчика обоснованными и принял решение об отказе в удовлетворении иска. С выводами суда первой инстанции согласилась судебная коллегия по гражданским делам вышестоящего суда, которая рассмотрела кассационную жалобу истца и оставила вынесенное решение без изменений.

Однако, истец обратился в судебную коллегию по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, которая в порядке надзора отменила решения первой и кассационной инстанции и отправила дело на новое рассмотрение, аргументировав свою позицию следующим образом. В период

---

<sup>43</sup> Судебная практика по ст. 1295 ГК РФ ... URL: [https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F\\_1295\\_%D0%93%D0%9A\\_%D0%A0%D0%A4](https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F_1295_%D0%93%D0%9A_%D0%A0%D0%A4) (дата обращения 10.02.2017).

создания спорных произведений их автор Б.Е.Н. работал на государственном предприятии ДХЗ, правопреемником которого является ответчик, в должности шлифовщика – алмазчика. Доказательств того, что в служебные обязанности данного сотрудника входило создание произведений декоративно-прикладного искусства предоставлено не было. При этом в период, когда автор работал на предприятии, действовал Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах», согласно которому к служебным произведениям относятся произведения, выполненные работником в пределах его трудовых обязанностей, а также в порядке выполнения служебного задания. Именно на этот факт ссылался ответчик в обосновании своих возражений, однако, по мнению Верховного Суда РФ, достаточных доказательств, подтверждающих аргументы ответчика, им предоставлено не было<sup>44</sup>.

Таким образом, Верховный Суд РФ отменил решения двух нижестоящих судебных инстанций и не признал за работодателем принадлежность исключительного права на спорные произведения, так как работодатель не предоставил соглашения или каких-то других документальных подтверждений, оформляющих отношения между ним и работником по поводу данного работнику служебного задания и перехода исключительного права на созданные работником произведения.

Анализ всех рассмотренных выше, а также других примеров судебной практики позволяет прийти к выводу о том, что по вопросам правового регулирования использования и охраны прав на служебные произведения сложилась несколько противоречивая ситуация. С одной стороны сама природа служебных произведений предполагает, что работодатель, вступая с работником в отношения, связанные с созданием различных произведений науки, литературы и искусства, заинтересован в их использовании, а,

---

<sup>44</sup> Дополнительная информация к ст. 1295 «Служебное произведение» к документу «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)» от 18.12.2006 № 230-ФЗ. Судебная практика. [Электрон. ресурс] // КонсультантПлюс: справ. правовая система. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

следовательно, и в принадлежности ему исключительного права на данные произведения. При этом действующее законодательство закрепляет это право за работодателем, если трудовым или иным договором между ним и работником не предусмотрено иное. По мнению ряда исследователей, нормативное указание на иные договоры расширяет перечень оснований, по которым работник может передать право на служебное произведение, что дает возможность работнику и работодателю заключать наряду с трудовым договоры гражданско-правового характера, определяющие принадлежность исключительного права на служебное произведение. Однако, исходя из данного в законе и расширенного в научной литературе определения служебного произведения, данные дополнительные основания являются излишними, так как ст. 1295 ГК РФ предполагает создание служебных произведений только в пределах трудовых обязанностей работников. Это положение отличает современное законодательство от действовавшего ранее правового режима, который предусматривал возможность создания служебного произведения в порядке выполнения служебного задания, которое могло и не попадать в сферу трудовых обязанностей работника. В настоящее время закон не требует отдельного оформления отношений работника и работодателя по поводу создания и использования служебного произведения, что значительно упрощает переход к работодателю исключительного права на служебные произведения. При этом, так как указанная норма является диспозитивной, то дополнительное соглашение между работником и работодателем необходимо в тех случаях, когда они хотят изменить предусмотренный законом режим использования служебного произведения по своему усмотрению.

С другой стороны, анализ конкретных практических случаев показывает, что суды в редко признают за работодателем принадлежность исключительного права на основании одного лишь трудового договора. Связано это как правило с тем, что трудовые договоры часто содержат лишь общие права и обязанности сторон. А в тех случаях, когда создание служебных произведений закреплено в трудовых обязанностях работника, работодатель часто сталкивается с

трудностями доказательства того, что конкретное спорное произведение также было создано в рамках предусмотренных обязанностей. В большинстве случаев при рассмотрении споров о принадлежности прав на служебные произведения, суды принимают сторону автора. Поэтому, несмотря на прямые указания закона, работодатель заинтересован в том, чтобы определить свои отношения с работником по поводу служебных произведений заключением дополнительного договора гражданско-правового характера, либо включением гражданско-правовых положений в трудовой договор. Данная позиция поддерживается и некоторыми авторами в юридической литературе. Преодоление данного противоречия возможно через уточнение норм Гражданского кодекса РФ, посвященных регулированию правоотношений по поводу служебных произведений, что в целом не является необходимой мерой, либо через обобщение судебной практики и определение единой позиции при рассмотрении данного рода дел, основанной исключительно на требованиях действующего законодательства.

Если же исходить из тех условий, которые сложились в настоящее время, то работнику и работодателю требуется таким образом оформить свои отношения, чтобы максимально подробно предусмотреть все особенности создания и использования служебных произведений во избежание споров. А в случае возникновения спора оформление отношений по поводу служебных произведений будет являться доказательственной базой, необходимой для надлежащей защиты авторских прав работника и работодателя. Таким образом, работодателю следует предусмотреть либо отдельные документы, регулирующие данные отношения (пока судебная практика это допускает), либо расширить содержание существующих документов, включив в них все необходимые пункты, конкретизирующие перечень создаваемых работником служебных произведений, сроки их выполнения и передачи работодателю, порядок и формы отчетности работника об их выполнении. В современном обществе многие сферы бизнеса основаны на использовании результатов интеллектуальной деятельности, поэтому регулирование правоотношений по

поводу служебных произведений является залогом успешной деятельности организации и гарантирует охрану прав авторов и правообладателей.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Современное законодательство об интеллектуальной собственности призвано обеспечить правовое регулирование отношений по поводу объектов, представляющих собой результат интеллектуальной деятельности человека. В частности, авторское право, как институт права интеллектуальной собственности, осуществляет регулирование использования и охраны произведений науки, литературы и искусства – результатов творческой деятельности автора, выраженного в определенной объективной форме.

В данной работе изучалась правовая природа произведения, созданного в рамках выполнения трудовых обязанностей. Основной проблемой работы стало выявление особенностей правового режима использования и охраны служебных произведений как объектов авторского права. Для получения ответа на поставленный вопрос были изучены положения действующего законодательства, основные подходы к проблеме в научной юридической литературе, а также проведен анализ судебной практики по решению правовых споров по поводу принадлежности прав на служебные произведения.

В ходе работы были рассмотрены понятие и основные признаки произведений науки, литературы и искусства, являющихся объектами авторского права. Для определения понятия и критериев служебного произведения изучались действующие и утратившие силу положения законодательства, регулирующие правоотношения по поводу данного объекта, а также подходы к пониманию данного явления в литературе. Проведенный анализ позволил прийти к выводу, что законом установлен правовой режим создания и использования служебных произведений, позволяющий выделить их в самостоятельный вид объектов авторского права. Для того, чтобы произведение можно было отнести к служебным, оно должно соответствовать общим критериям охраноспособного произведения, а также обладать рядом специфических признаков. Сюда относятся в первую очередь творческий характер, обуславливающий оригинальность произведения; объективная форма

его выражения, доступная для восприятия; наличие трудовых отношений между автором и его работодателем; а также факт создания данного произведения в рамках трудовых обязанностей автора.

Создание служебного произведения, как и любого другого произведения науки, литературы и искусства, порождает определенный перечень абсолютных и относительных гражданских прав. Сюда относятся в частности личные неимущественные права, которые закреплены за автором и являются неотчуждаемыми; исключительное право на использование произведения, которое по общему правилу принадлежит работодателю; а также специальное право автора на вознаграждение, которое работодатель обязан выплатить в предусмотренных законом случаях.

Анализ судебной практики по рассмотрению споров о служебных произведениях позволил прийти к выводу о том, что, несмотря на установленный законом режим, достаточно четко разграничивающий права работника и работодателя, между данными субъектами часто возникают конфликты по поводу принадлежности имущественных прав на служебные произведения. И судебные органы, разрешая данные конфликты, не всегда придерживаются единой позиции, что позволяет говорить о недостаточности правового регулирования в области защиты прав на служебные произведения.

Основная группа судебных споров связана с проблемой применения на практике критериев для определения служебного характера произведения. Из этой проблемы напрямую вытекают споры о принадлежности исключительного права на данные произведения, так как если произведение признается служебным, то исключительное право на него по общему правилу закрепляется за работодателем на предусмотренный в законе трехлетний срок. При этом основная сложность для спорящих сторон заключается в доказывании служебного характера произведений. В ряде случаев произведение признается судом служебным на основании трудового договора, но чаще всего судам необходимы дополнительные доказательства, подтверждающие, что именно

спорное произведение создавалось в рамках выполнения работником трудовых обязанностей.

Другой распространенной группой споров являются споры по поводу выплаты вознаграждения автору служебного произведения. Закон закрепляет за автором данное право, однако, не уточняет, может ли вознаграждение быть включено в заработную плату работника или во всех случаях должно выплачиваться отдельно. При данном вопросе в судебном порядке не сложилось единой точки зрения. В целом из анализа судебной практики можно сделать вывод, что основной причиной споров по данному вопросу является ненадлежащее оформление отношений между работником и работодателем по поводу создания и использования служебных произведений и, как следствие, отсутствие договоренности по поводу выплаты вознаграждения. Оптимальным вариантом для предотвращения споров является заключение специального договора между работником и работодателем, предусматривающим размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты.

Преодоление противоречий, возникающих при применении норм, регулирующих правовой режим использования и охраны служебных произведений, возможно через уточнение норм Гражданского кодекса, но в целом это не является необходимой мерой. Другим вариантом решения проблемы может стать обобщение судебной практики и определение единой позиции для судов при рассмотрении подобных дел. А в условиях действующего законодательства и тенденций судебной практики оптимальным вариантом для работников и работодателей является надлежащее оформление их отношений, предусматривающее перечень создаваемых работником служебных произведений, сроки их выполнения и передачи работодателю, формы отчетности работника об их выполнении, а также размер и порядок выплаты авторского вознаграждения. Установление единого порядка регулирования и оформления правоотношения по поводу служебных произведений, а также единой позиции судебной практики позволит обеспечить надлежащую реализацию и охрану прав авторов и их работодателей и, как

следствие, может стать залогом успешного развития сферы экономики, основанной на использовании результатов творческой интеллектуальной деятельности человека.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года [Электронный ресурс] // Конституция Российской Федерации: офиц. сайт. – Электрон. дан. – URL: <http://www.constitution.ru/> (дата обращения 10.12.2016).
2. Всеобщая декларация прав человека [Электрон. ресурс]: Декларации // Организация Объединенных Наций. – Электрон. дан. – URL: [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/declhr.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml) (дата обращения 10.12.2016).
3. Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. (ГК РСФСР) [Электронный ресурс] // Гарант : информ.-правовое обеспечение. – Электрон. дан. – URL: <http://base.garant.ru/3961097/> (дата обращения 10.12.2016).
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) (части первая, вторая, третья и четвертая) [Электронный ресурс] // Гарант : информ.-правовое обеспечение. – Электрон. дан. – URL: <http://base.garant.ru/10164072/> (дата обращения 10.12.2016).
5. Гражданский процессуальный кодекс (ГПК РФ) от 14.11.2002 [Электронный ресурс] // Гарант : информ.-правовое обеспечение. – Электрон. дан. – URL: <http://base.garant.ru/12128809/> (дата обращения 20.01.2017).
6. Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» [Электрон. ресурс]: КонсультантПлюс: справ. правовая система – Электрон. дан. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.
7. Закон СССР от 08.12.1961 «Об утверждении Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» (вместе с Основами законодательства) [Электрон. ресурс]: нормативно-правовые акты // PPT.RU: Последние новости права России, Санкт-Петербурга и Москвы. – Электрон. дан. – URL: <http://ppt.ru/newstext.phtml?id=46307> (дата обращения 11.12.2016).
8. Закон США об авторском праве 1976 года [Электронный ресурс] // Всемирная организация интеллектуальной собственности: справочные

материалы. – Электрон. дан. – URL:  
<http://www.wipo.int/wipolex/ru/details.jsp?id=15060> (дата обращения 10.12.2016).

9. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31.05.1991 N 2211-1) [Электрон. ресурс] // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Электрон. дан. – URL:  
[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_972/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_972/) (дата обращения 10.12.2016).

10. Приказ Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации (Минздравсоцразвития России) от 11 января 2011 г. № 1н «Об утверждении Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих, раздел "Квалификационные характеристики должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и дополнительного профессионального образования» [Электронный ресурс] // Российская газета: Федеральный выпуск № 5477 (101). – М., 2011. – Электрон. дан. – URL: <https://rg.ru/2011/05/13/spravochnik-dok.html> (дата обращения 20.01.2017).

11. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.09.2011 N 09АП-22565/2011 по делу № А40-38104/11-27-328 [Электрон. ресурс]: КонсультантПлюс: справ. правовая система – Электрон. дан. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

12. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17 марта 2004 г. N 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Российская газета: Федеральный выпуск № 3449(0). – М., 2004. – Электрон. дан. – URL: <https://rg.ru/2004/04/08/kodeks-dok.html> (дата обращения 10.02.2017).

13. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. N 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» [Электронный ресурс] // Российская газета:

Федеральный выпуск № 4103(0). – М., 2006. – Электрон. дан. – URL: <https://rg.ru/2006/06/28/postanovlenie.html> (дата обращения 20.01.2017).

14. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 5/29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс]: Арбитражная практика // Федеральные арбитражные суды Российской Федерации: Система арбитражных судов Российской Федерации. – Электрон. дан. – URL: [http://www.arbitr.ru/as/pract/post\\_plenum/23485.html](http://www.arbitr.ru/as/pract/post_plenum/23485.html) (дата обращения 10.12.2016).

15. Решение Кировского районного суда г. Хабаровска от 19 мая 2011 года по делу № 2-570/2011 [Электрон. ресурс]: Обзор судебной практики по авторскому праву // Юридическое бюро Юрьева. – Электрон. дан. – URL: <http://juryev.ru/intellektualnaya-sobstvennost/346-obzor-praktiki-po-avtorskomu-pravu> (дата обращения 12.02.2017).

16. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) [Электрон. ресурс] // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Электрон. дан. – URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_34683/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/) (дата обращения 10.12.2016).

17. Авторские и смежные с ними права: Постатейный комментарий глав 70 и 71 Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. П.В. Крашенинникова. – М.: Статут, 2010. – 480 с.

18. Антонова Ю.В. О проблеме распоряжение служебным произведением / Ю.В. Антонова, Е.А. Иванова [Электронный ресурс] // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. – 2012. – Электрон. версия печат. публ. – URL: [http://www.journal-nio.com/index.php?option=com\\_content&view=article&id=1248&Itemid=107](http://www.journal-nio.com/index.php?option=com_content&view=article&id=1248&Itemid=107) (дата обращения 20.01.2017).

19. Бахметьева А.В. Кто является правообладателем учебников? (путешествие из России в США) / А.В. Бахметьева, Н.И. Добрякова // Человеческий капитал и профессиональное образование. – 2014. - № 2 (10). – С. 4-14.

20. Бахтина Е. Создание и использование служебных произведений после введения в действие 4 части ГК РФ // Право интеллектуальной собственности. – 2008. – № 1. – С. 8-12.

21. Близнец И.А. Авторское право и смежные права / И.А. Близнец, К.Б. Леонтьев. – М., Проспект, 2011. – 275 с.

22. Гаврилов Э.П. Комментарий Закона об авторском праве и смежном правах / Э.П. Гаврилов. – М.: Фонд «Правовая культура», 1996. – 250 с.

23. Гаврилов Э.П. Права на служебные результаты интеллектуальной деятельности и секреты производства // Хозяйство и право. – 2007. – № 10. – С. 105-118.

24. Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития / Э.П. Гаврилов – М., Наука, 1984. – 222 с.

25. Гражданское право: В 4 т. Том 2: Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права. / [Зенин И. А. и др.]; отв. ред. Е. А. Суханов. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – 496 с.

26. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей / В.А. Дозорцев // Исслед. центр частного права. – М.: «Статут», 2003. – 416 с.

27. Дополнительная информация к ст. 1295 «Служебное произведение» к документу «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)» от 18.12.2006 № 230-ФЗ. Судебная практика. [Электрон. ресурс] // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Электрон. дан. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

28. Евстафьева, И. В. Проблемные вопросы перехода исключительного авторского права на служебные произведения // Право и политика. – 2011. – № 11. – С. 1956-1959.

29. Еременко В. И. Развитие института служебных произведений в России // Законодательство и экономика. – 2013. – № 1. – С. 5-13.
30. Жарова А.К. Защита интеллектуальной собственности: учебник для бакалавриата и магистратуры / А.К. Жарова: под общ. ред. С.В. Мальцевой. – 3-е изд. перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2016. – 304 с.
31. Зенин И.А. Право интеллектуальной собственности: учебник для академического бакалавриата / И.А. Зенин. – 9-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2015. – 620 с.
32. Кайгородцева Е.В. Служебное произведение как частный случай объектов авторского права [Электронный ресурс] // Всероссийская ежегодная научно-практическая конференция: сборник материалов: общеуниверситетская секция, БФ, ГФ, ФЭМ, ФАВТ, ФАМ, ФПМТ, ФСА, ХФ, ЭТФ. – Вятский государственный университет. – 2014. – Электрон. версия печат. публ. – URL: [https://www.vyatsu.ru/uploads/file/1404/sluzhebnoe\\_proizvedenie\\_kak\\_obekt\\_avtorskogo\\_prava.pdf](https://www.vyatsu.ru/uploads/file/1404/sluzhebnoe_proizvedenie_kak_obekt_avtorskogo_prava.pdf) (дата обращения 20.01.2017).
33. Ключев М. А. Служебные произведения // Университетское управление: практика и анализ. – 2002. – № 1. – С. 16-30.
34. Макарова А. Д. Анализ уровня развития креативной экономики в мире // Молодой ученый. – 2016. – №28. – С. 478-481.
35. Матузов Н.И. Правовая система и личность / Н.И. Матузов. – Саратов: Изд-во Саратовского ун-та, 1987. – 293 с.
36. Никольский В.А. Правовое регулирование договорных оснований при возникновении исключительного права на служебное произведение // Пробелы в российском законодательстве. – 2012. – № 2. – С. 310-315.
37. Обзор судебно-арбитражной практики по авторскому праву [Электронный ресурс]: Юридическое бюро Юрьева. – Электрон. дан. – URL: <http://juryev.ru/intellektualnaya-sobstvennost/346-obzor-praktiki-po-avtorskomu-pravu> (дата обращения 12.02.2017).

38. Право интеллектуальной собственности: учебник и практикум для академического бакалавриата / под общ. ред. Е.А. Поздняковой. – М.: Юрайт, 2016. – 275 с.

39. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник / А.П. Сергеев. – М.: ООО «ТК Велби», 2003. – 752 с.

40. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права / В.И. Серебровский – М., Изд-во АН СССР, 1956. – 283 с.

41. Смирнов А. П. Соотношение понятий «охрана прав» и «защита прав» // Вестник Томского государственного университета. – 2010. – № 331. – С. 123-125.

42. Соломоненко Л.А. Авторские права на служебные произведения: монография / Л.А. Соломоненко. – М.: Проспект, 2016. – 93 с.

43. Судариков С. А. Право интеллектуальной собственности : учебник / С.А. Судариков – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008. – 368 с.

44. Судебная практика по ст. 1295 ГК РФ. Служебное произведение [Электронный ресурс] // РосПравосудие: суды, адвокаты, судебные решения. – Электрон. дан. – URL: [https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F\\_1295\\_%D0%93%D0%9A\\_%D0%A0%D0%A4](https://rospravosudie.com/law/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F_1295_%D0%93%D0%9A_%D0%A0%D0%A4) (дата обращения 20.01.2017).

45. Чернышева С.А. Правоотношения в сфере художественного творчества / С.А. Чернышева. – М., Наука, 1979. – 165 с.

Уважаемый пользователь! Обращаем ваше внимание, что система «Антиплагиат» отвечает на вопрос, является ли тот или иной фрагмент текста заимствованным или нет. Ответ на вопрос, является ли заимствованный фрагмент именно плагиатом, а не законной цитатой, система оставляет на ваше усмотрение.

## Отчет о проверке № 1

ФИО: Иконникова Александра  
 дата выгрузки: 05.06.2017 13:59:09  
 пользователь: [grassiona@gmail.com](mailto:grassiona@gmail.com) / ID: 4608210  
 отчет предоставлен сервисом «Антиплагиат»  
 на сайте <http://www.antiplagiat.ru>

### Информация о документе

№ документа: 4  
 Имя исходного файла: Иконникова. Правовой режим использования и охраны служебных произведений как объектов авторских прав.docx  
 Размер текста: 1327 кБ  
 Тип документа: Не указано  
 Символов в тексте: 114721  
 Слов в тексте: 14104  
 Число предложений: 760

### Информация об отчете

Дата: Отчет от 05.06.2017 13:59:13 - Последний готовый отчет  
 Комментарий: не указано  
 Оценка оригинальности: 82.22%  
 Заимствования: 17.78%  
 Цитирование: 0%



Оригинальность: 82.22%  
 Заимствования: 17.78%  
 Цитирование: 0%

### Источники

| Доля в тексте | Источник   | Ссылка  | Дата             | Найдено в              |
|---------------|--|---|------------------|------------------------|
| 6.69%         | [1] /64.doc  | <a href="http://rulitru.ru">http://rulitru.ru</a>             | раньше 2011 года | Модуль поиска Интернет |
| 5.14%         | [2] Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства   | <a href="http://psu.ru">http://psu.ru</a>                     | 05.12.2016       | Модуль поиска Интернет |
| 4.52%         | [3] Глава 70. Авторское право - Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). Научно-практический - ред. Ю.А. Дмитриева - Гражданское право - Право на vuzlib.org | <a href="http://pravo.vuzlib.org">http://pravo.vuzlib.org</a> | раньше 2011 года | Модуль поиска Интернет |