

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации  
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ (НИ ТГУ)  
Юридический институт —

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ В ГЭК  
Руководитель ООП  
д.ю.н., профессор

\_\_\_\_\_ Э.П. Гаврилов  
« \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 20 \_\_\_\_ г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА МАГИСТРА  
(МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ)

ПРОИЗВЕДЕНИЯ АРХИТЕКТУРЫ И ГРАДОСТРОИТЕЛЬСТВА КАК ОБЪЕКТЫ  
АВТОРСКОГО ПРАВА

по направлению подготовки 40.04.01 Юриспруденция  
направленность (профиль) «Интеллектуальные и цифровые права»

Афрюткина Анна Алексеевна

Руководитель ВКР  
старший преподаватель, к.ю.н.  
\_\_\_\_\_ А. Ю. Чурилов  
*подпись*

« \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 20 \_\_\_\_ г.

Автор работы  
студент группы № 061985  
\_\_\_\_\_ А.А. Афрюткина  
*подпись*

« \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 20 \_\_\_\_ г.

## ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение .....	5
1 Общая характеристика авторского права.....	9
1.1 Понятие и источники авторского права .....	9
1.2 Объекты и субъекты авторского права .....	22
2 Авторское право на произведения архитектуры и градостроительства .....	44
2.1 Объекты авторского права в области архитектуры и градостроительства .....	44
2.2 Права авторов произведений архитектуры и градостроительства, соавторство.....	50
2.3 Защита авторских прав на произведения архитектуры и градостроительства .....	62
3 Договоры на создание и использование произведений архитектуры	70
3.1 Договоры на создание произведений архитектуры и градостроительства .....	70
3.2 Договоры, направленные на распоряжение исключительным правом на произведение архитектуры и градостроительства.....	80
Заключение .....	91
Список использованных источников и литературы .....	94

## Введение

Актуальность исследования. Архитектура и градостроительство является одним из видов искусства, поэтому наряду с другими произведениями, они подлежат правовой охране.

Правовое регулирование авторского права на произведения архитектуры до 2008 г. осуществлялось нормами главы 4 Федерального закона от 17.11.1995 N 169-ФЗ "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации". В настоящее время их регламентируют нормы части четвертой Гражданского кодекса РФ, многие положения которого характеризуется преемственностью ранее действовавшего законодательства. Изменения в основном коснулись лишь комплекса авторских прав, который стал гораздо больше.

Между тем, стабильность законодательного подхода не свидетельствует о его высоком качестве. Современное состояние правового регулирования договоров на создание и использование произведений архитектуры и градостроительства нуждается в серьезной научной проработке. Как объект интеллектуальной собственности произведения архитектуры и градостроительства обладают существенной спецификой и являются неотъемлемой составляющей экономической системы любого государства. Однако в настоящее время данная сфера общественных отношений не имеет специального регулирования и ограничивается общими нормами Гражданского кодекса РФ, применимыми к конкретному виду договора.

Незаинтересованность законодателя к установлению специальных норм договорного регулирования создания и использования произведений архитектуры и градостроительства может привести к негативным последствиям на практике, когда архитекторы, столкнувшись с незаконным использованием созданных ими произведений, будут неспособны защитить свои права в суде.

Степень изученности темы исследования. В научной литературе отношения, возникающие в сфере интеллектуальной собственности, в том числе и их договорное регулирование, являются предметом изучения широкого круга исследователей: Б.С. Антимонова<sup>1</sup>, П.П.Баттахова<sup>2</sup>, В.С.Витко<sup>3</sup>, Э.П.Гаврилова<sup>4</sup>, О.А.Рузаковой<sup>5</sup>, Л.Н. Хасимовой<sup>6</sup>, А.Ю.Чурилова<sup>7</sup>, Е.В.Шестаковой<sup>8</sup>, В.А. Шуваева<sup>9</sup> и др. Среди авторов, внесших существенный вклад в разработку и выявление проблем, возникающих в сфере договоров на создание и использование произведений архитектуры и градостроительства, следует назвать: Н. М. Голованов<sup>10</sup>, С. Васильева<sup>11</sup>, В.Н. Лисица<sup>12</sup>, В.И. Римшин<sup>13</sup> и др. Между тем, несмотря на

---

<sup>1</sup> Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право / Флейшиц Е.А. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. М.: Статут, 2015. Т. 1. 358 с.

<sup>2</sup> Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной деятельности по законодательству Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010. 214 с.

<sup>3</sup> Витко В.С. Правовая природа договоров о создании произведений науки, литературы и искусства. М.: Статут, 2019. 240 с.

<sup>4</sup> Гаврилов Э.П. Право интеллектуальной собственности. Авторское право и смежные права. XXI век. Сборник публикаций. М.: Издательство "Юрсервитум", 2016. 435 с.

<sup>5</sup> Рузакова О.А. Система договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами: диссертация... д-ра юрид. наук. Москва, 2007. 497 с.; Рузакова О.А. Договоры о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами: учебно-практическое пособие для магистров. - М.: Проспект, 2017. 144 с.

<sup>6</sup> Хасимова Л.Н. Лицензионный договор в праве промышленной собственности Российской Федерации : дисс. ... канд. юрид. наук. Казань, 2006. 197 с.

<sup>7</sup> Чурилов А.Ю. Правовое регулирование интеллектуальной собственности и новых технологий: вызовы XXI века: монография. М.: Юстицинформ, 2020. 224 с.

<sup>8</sup> Шестаков Д.Ю. Интеллектуальная собственность в Российской Федерации теоретико-правовой анализ: теоретико-правовой анализ: дисс... к.ю.н. Москва, 2000. 346 с.

<sup>9</sup> Шуваев В.А. Гражданско-правовое регулирование лицензионного договора на использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации: дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2009. 207 с.

<sup>10</sup> Голованов Н. М. Право интеллектуальной собственности на произведение архитектуры: учеб. пособие / Н. М. Голованов, И. Д. Маркелова; СПбГАСУ. СПб., 2016. 120 с.;

<sup>11</sup> Васильева С. Архитекторы и застройщики: когда в согласии жить не получается // Жилищное право. 2018. № 9. С. 7 - 18.

<sup>12</sup> Лисица В. Н. Правовое регулирование архитектурной деятельности // Жилищное право. 2009. № 8. С. 14-17.

<sup>13</sup> Римшин В. И. Основы правового регулирования градостроительной деятельности: учеб. пособие для строительных вузов / В. И. Римшин. М.: Высшая школа, 2006. 280 с.

повышенное внимание к теме, некоторые вопросы так и не получили должного рассмотрения. Например, не до конца разработанными является перечень специальных условий лицензионного договора о предоставлении права использования произведения архитектуры и градостроительства и их правовая природа.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в сфере интеллектуальной деятельности, связанной с созданием и использованием произведений архитектуры и градостроительства.

Предмет исследования – нормы гражданского законодательства, регулирующие отношения, связанные с передачей (предоставлением) прав по договорам о создании и использовании произведений архитектуры, материалы судебной практики, а также работы отечественных исследователей в области права интеллектуальной собственности на произведения архитектуры и градостроительства.

Целью исследования заключается в выявлении теоретических и практических проблем, возникающих в связи с заключением и исполнением договоров о создании и использовании произведений архитектуры и градостроительства.

Для достижения этой цели были поставлены следующие исследовательские задачи:

- 1) рассмотреть существующие в науке подходы к понятию авторского права;
- 2) проанализировать источники авторского права;
- 3) выделить объекты и раскрыть правовой статус субъектов авторского права;
- 4) дать характеристику объектам авторского права в области архитектуры и градостроительства;
- 5) проанализировать права авторов произведений архитектуры и градостроительства, соавторство;

б) выделить особенности правового регулирования договоров на создание произведений архитектуры и градостроительства;

7) выявить проблемы правового регулирования договоров, направленных на распоряжение исключительным правом на произведение архитектуры и градостроительства.

Нормативную основу исследования составили нормативные правовые акты, регламентирующие вопросы правового регулирования договоров о создании и использовании произведений архитектуры и градостроительства, а также разъяснения Пленумов Верховного суда РФ и Высшего Арбитражного суда РФ.

Эмпирической основой исследования выступили материалы официально опубликованной судебной-арбитражной практики по спорам в сфере создания произведений архитектуры и градостроительства за период 2015-2020 гг.

Методологическую основу при написании работы составили общенаучные методы, такие как: диалектика (всестороннее, абстрактное изучение института интеллектуальной собственности), анализ (рассмотрение отдельных элементов договоров на создание и использование произведений архитектуры и градостроительства), синтез (соединение полученных данных о проблемах правового регулирования договоров на создание и использование произведений архитектуры и градостроительства в единое целое), а также научно-научные: сравнительно-правовой, формально-юридический и т.п.

Структурно работа состоит из введения, трех глав, включающих семь параграфов, заключения и списка использованной литературы. Первая глава посвящена общей характеристике авторского права, вторая – авторскому праву на произведения архитектуры и градостроительства, третья – правовому регулированию договоров на создание и использование произведений архитектуры.

## 1 Общая характеристика авторского права

### 1.1 Понятие и источники авторского права

Словосочетание авторское право может употребляться как в единственном числе, так и во множественном числе – авторские права. Такие лингвистические различия весьма значимы, так в единственном числе речь идёт об объективном праве, а во множественном о субъективных правах автора.

В связи с этим можно говорить о том, что понятие «авторское право» имеет два значения, оно является правовым институтом, а в ином значении совокупностью авторских прав.

В объективном смысле под авторским правом понимается совокупность норм, регулирующих отношения по созданию, использованию произведений науки, литературы и искусства, а также обеспечивающие охрану интеллектуальных прав на указанные объекты. Из этого следует, что в объективном смысле авторское право является правовым институтом.

В свою очередь в субъективном смысле авторские права – это совокупность прав принадлежащих автору произведения, которые согласно статье 1266 Гражданского кодекса РФ можно разделить на исключительные (имущественные права), личные неимущественные (например, право автора на имя) и иные права (право следования, право доступа). Нужно отметить, что в зависимости от характера произведения, права автора имеют свой специфический характер. Как пример можно указать права автора архитектурного произведения, они имеют свою специфику в части использования автором своего произведения для разработки документации для строительства и для реализации архитектурного проекта (статья 1294 Гражданского кодекса РФ). То есть, автор в данном случае обладает исключительным правом на реализацию своего проекта, если в договоре не предусмотрит иное. При создании объекта архитектуры по проекту, решению, права на которые лицу не принадлежат, будет нарушено

исключительное право автора. Подтверждение вышеприведенному отражается в судебной практике, как пример Постановление Суда по интеллектуальным правам от 16.05.2018 № С01-127/2018 по делу № А62-6028/2016.

Нормы авторского права не регламентирует саму творческую деятельность автора – процесс создания произведений. Как отмечается в литературе, «право на творчество - неотъемлемое право человека, на него не могут быть установлены никакие границы закона. В противном случае закон будет противоречить смыслу права и будет неправовым»<sup>14</sup>

Авторское право является составным элементом (гражданско-правовым институтом) подотрасли гражданского права - «Право интеллектуальной собственности».

Объекты гражданских прав регламентированы статьей 128 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в их числе в как самостоятельный объект выделены «охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность)».

Понятие «интеллектуальная собственность» отражено в статье 1225 ГК РФ, путем перечисления элементов входящих в ее состав: «Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных

---

<sup>14</sup> Моргунова Е.А., Рузакова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. Образцы документов. Вопросы и ответы. М.: Изд-во «Право и закон», 2004. С.22.

микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения»

Интеллектуальная собственность – это совокупность прав неимущественных имущественных (исключительных) прав, которые принадлежат автору, результатов интеллектуальной деятельности, а также лицам, которым указанное право перешло.

Институт авторского право регулирует общественные отношения, по создания и использованию произведений литературы, науки, искусства.

В предмет авторского права входят личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие в процессе создания и использования произведений литературы, науки, искусства.

Права автора имеют исключительный характер, они предоставляют их обладателю право на использование и совершение различных действий по распоряжению ими, в тоже время исключают возможность всех иных лиц совершать указанные действия.

Функции института авторского права:

- 1) определяет основания для отнесения произведения литературы, науки, искусства к охраняемым объектам;
- 2) определяет основания для возникновения и порядок осуществления интеллектуальных прав на произведение;
- 3) регулирует отношения по использованию произведения и распоряжению правами на произведение;
- 4) регламентирует охрану интеллектуальных прав на произведение и способы их защиты.<sup>15</sup>

В субъективном смысле авторское право представляет собой имущественные и личные неимущественные права авторов произведений (иных правообладателей). Перечисленные права определяются также как

---

<sup>15</sup> Право интеллектуальной собственности: Т. 2: Авторское право: Учебник / Е.С. Гринь, В.О. Калятин, С.В. Михайлов и др.; под общ. ред. Л.А. Новоселовой. М.: Статут, 2017. С. 25

«авторские права».

Стоит отметить, что существуют также права близкие к авторскому праву, они производны от авторских прав, отсюда и название смежные с авторскими. Отношения связанные с указанными правами регламентирует глава 71 Гражданского кодекса РФ. Необходимость их правовой охраны вызвана развитием технических возможностей.

Под источниками современного авторского права понимается иерархическая организованная система нормативных актов и международных договоров.

На особом месте в системе источников авторского права стоят общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации. Они согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью правовой системы РФ.

В Конституции РФ закреплён принцип приоритета международных договоров по отношению к законодательству РФ.

В теории дискуссионным является вопрос о приоритете международного или национального права, мнение авторов по этому поводу различны.

Н.А Михалева отмечает, что в случае, если международно-правовые нормы будут иметь юридическую силу меньшую, чем закон, то это может привести к нарушению Российской Федерацией своих международных обязательств<sup>16</sup>

А. Б. Борисов напротив утверждает, что высшая юридическая сила Конституций РФ распространяется не только на все внутригосударственные нормативные акты, включая законы, но и на нормы общего и договорного международного права, ставшие частью правовой системы России.<sup>17</sup>

В соответствии с принципом суверенного равенства государств каждое государство свободно выбирает свою правовую систему и, следовательно,

---

<sup>16</sup> Конституционное право России / Под ред. Н. А. Михалевой. М., 2006. С. 331.

<sup>17</sup> Борисов А. Б. Комментарий к Конституции Российской Федерации (постатейный). С комментариями Конституционного суда РФ. М., 2009. С. 93.

определяет порядок взаимодействия своего права с международным. Вместе с тем принцип суверенного равенства определяет, что каждое государство обязано выполнять полностью и добросовестно свои международные обязательства.<sup>18</sup>

В этой связи можно сделать вывод, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации занимают особое место в регулировании авторского права и согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ закреплён принцип приоритета международных договоров по отношению к законодательству РФ.

Основные всемирные конвенции: Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.) и Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г.

Россия является правопреемница СССР, а в связи с этим участницей Всемирной Женевской конвенции об авторском праве с 1973 г.

Выше названная конвенция является первым многосторонним соглашением в области охраны авторских прав, заключённым СССР, что, в свою очередь, способствовало повышению уровня охраны авторских прав внутри страны.

Прежде всего она исходит из принципа национального режима, так как согласно статье 1 Конвенции «Договаривающееся Государство обязуется принять необходимые меры для обеспечения достаточной и эффективной охраны прав авторов и всех других носителей авторского права на произведения научные, литературные, художественные.»

Согласно принципу национального режима опубликованные произведения граждан любого государства-участника Конвенции и любые произведения, опубликованные на территории государства-участника, охраняются в другом государстве-участнике в таком же объёме, какой такое государство предоставляет произведениям своих граждан, впервые

---

<sup>18</sup> Международное право. Общая часть :учебник -для студентов юридических факультетов и вузов/ И.И.Лукашук; -Издание 3-е, переработанное и дополненное. - М.: Волтерс Клувер, 2008. – С. 256

опубликованным на его территории.

Неопубликованным произведениям граждан других государств-участников предоставляется такой же объём охраны, который предоставляется неопубликованным произведениям граждан этого государства. Вместе с этим, лица, постоянно проживающие на территории государства-участника приравниваются к гражданам соответствующего государства.<sup>19</sup>

Таким образом основополагающего принципа национального режима во Всемирной конвенции об авторском праве, имеет большее значение, чем в Бернской конвенции, которая будет рассмотрена ниже, так как Всемирная конвенция об авторском праве содержит не большое количество материальных норм, в основном делает отсылку к национальному законодательству каждого государства-участника.

Также в качестве основных принципов, на которых базируется Всемирная конвенция об авторском праве, можно выделить: принцип государственной охраны авторских прав, принцип соблюдения минимальных формальностей.

По принципу государственной охраны авторских прав государство-участник согласно своему национальным законодательству принимает все меры, необходимые для обеспечения охраны прав авторов и всех других обладателей авторских прав на произведения, при этом предоставляемая в результате принятия названных мер охрана должна быть эффективной.

Вместе с тем, не регламентируется, какие именно меры должно принимать государство-участник для достижения эффективного результата. Предполагается, что каждое государство-участник самостоятельно определяет, насколько целесообразно для его достижения применение гражданско-правовых норм, а также использование административного воздействия или применение уголовного законодательства.

---

<sup>19</sup> Близнец И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права: учебник / под ред. И.А. Близнеца. М.: Проспект, 2011. – С. 221

Так называемый принцип соблюдения формальностей, заключающийся в том, что если в соответствии с национальным законодательством какого-либо государства-участника обязательным условием предоставления охраны произведению признается соблюдение каких-либо формальностей, то в отношении любого произведения, которое впервые опубликовано за пределами территории такого государства и автор которого не является гражданином такого государства, все требования о соблюдении формальностей должны считаться выполненными, если все экземпляры произведения, выпущенные с согласия автора или иного правообладателя, содержат знак © с указанием имени обладателя авторского права и года первого выпуска в свет произведения, которые «должны быть помещены таким способом и на таком месте, которые ясно показывали бы, что авторское право сохраняется».

Названные положения Всемирной конвенции об авторском праве являются прямо противоположными положениям Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, которая предусматривает полную свободу от соблюдения каких-либо формальностей.<sup>20</sup>

Бернскую конвенцию Россия ратифицировала 13 марта 1995г. Однако вначале на территории Российской Федерации не получали правовую охрану произведения иностранных авторов, которые были опубликованы до 13 марта 1995 г в соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. № 1224. Данное ограничение прекратило свое действие согласно Постановлению Правительства РФ от 11 декабря 2012 г. № 1281<sup>21</sup>.

Бернская конвенция охраняет любые произведения в области

---

<sup>20</sup>Гавриленко Е.А.Всемирная конвенция об авторском праве как источник международного права интеллектуальной собственности//. Трансформация права в информационном обществе. Материалы I Всероссийского научно-практического форума молодых ученых и студентов. Ответственный редактор О.А. Пучков. 2019. С. 474-479.

<sup>21</sup> Кубышко М.В. Основные положения Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений: обоснование и аргументация// Образование. Наука. Научные кадры. 2016. № 1. С. 56-60.

литературы, науки и искусства вне зависимости от формы и способа их выражения. Цель Конвенции, как говорится в ее Преамбуле, состоит в обеспечении возможно более эффективным и единообразным путем охраны прав авторов на их литературные или художественные произведения.

Основополагающими принципами Бернской конвенции являются следующие положения:

- каждое государство-участник должно предоставлять произведениям, созданным в других государствах-участниках, такую же охрану, какую оно предоставляет произведениям своих граждан (принцип национального режима);

- предоставление охраны не зависит от соблюдения каких-либо формальностей (принцип автоматической охраны);

- законы каждого государства должны обеспечивать базовые уровни защиты авторских прав (принцип минимальных стандартов).

Некоторые авторы в качестве принципов Бернской конвенции также называют:

- принцип независимости охраны, в соответствии с которым обладание предоставленными правами и их осуществление не зависят от существования охраны в стране происхождения произведения (за исключением специально предусмотренных Конвенцией случаев);

- принцип ретроактивной охраны, согласно которому охрана в течение предусмотренных Конвенцией и законодательством сроков должна предоставляться независимо от даты присоединения страны к Бернской конвенции.<sup>22</sup>

Бернская конвенция обязывает каждое участвующее в ней государство принимать необходимые меры для реализации ее положений в соответствии с национальным законодательством.

Бернская конвенция не устанавливает единого, общего

---

<sup>22</sup> Драгунова С.А., Седашкина Т.И. Право на неприкосновенность произведения Бернская конвенция и законодательство Российской Федерации // Вестник Воронежского государственного университета. Серия: Право. 2020. № 3 (42). С. 131-136.

исключительного права на произведение, предусматривая обязательность предоставления авторам и иным правообладателям только отдельных, минимально гарантируемых исключительных полномочий в отношении отдельных видов действий. Каждое государство может расширять круг предоставляемых прав и сферу их действия, но не должно снижать уровень охраны по сравнению с гарантируемым Бернской конвенцией.<sup>23</sup>

Полагаем, что именно Бернская конвенция является определяющей в системе международной охраны авторских прав.

Также международные соглашения существуют в сфере прав, смежных с авторскими. Наиболее важную роль играет Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 26 октября 1961 г.).<sup>24</sup> Указанная Конвенция вступила в силу для России 26 февраля 2003 г.<sup>25</sup>

Существует Всемирная организация интеллектуальной собственности – ВОИС, она является специализированным учреждением ООН. ВОИС создана в соответствии с Конвенцией об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г.). СССР был в числе государств-учредителей и ратифицировал эту Конвенцию 19 сентября 1968 г.<sup>26</sup>

Договор ВОИС по авторскому праву (Женева, 20 декабря 1996 г.) опирается на Бернскую конвенцию и отражает реалии современности (появление компьютерных программ, баз данных). Россия официально

---

<sup>23</sup> Близнац И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права: учебник / под ред. И.А. Близнаца. М.: Проспект, 2011. С. 84.

<sup>24</sup> Право интеллектуальной собственности: Т. 2: Авторское право: Учебник / Е.С. Гринь, В.О. Калятин, С.В. Михайлов и др.; под общ. ред. Л.А. Новоселовой. М.: Статут, 2017. С. 68.

<sup>25</sup> Постановление Правительства РФ от 20 декабря 2002 г. № 908 «О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций»//Собрание законодательства РФ. 2002. № 52 (2 ч.). Ст. 5217.

<sup>26</sup> Указ Президиума ВС СССР от 19 сентября 1968 г. № 3104-VII «О ратификации Стокгольмского акта Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности» (утратил силу)//Ведомости ВС СССР. 1968. № 40. Ст. 363.

считается участником Договора с 5 февраля 2009 г.<sup>27</sup>

Также существует договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (Женева, 20 декабря 1996 г.). Данный Договор учитывает новейшие тенденции и накопленную практику регулирования отношений в сфере смежных прав. Россия официально считается участником Договора с 5 февраля 2009<sup>28</sup>

В рамках Содружества независимых государств (далее – СНГ) существует рамочное Соглашение стран СНГ "О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав" от 24 сентября 1993 г.

На первом месте в системе национального права среди источников авторского права России стоит Конституция РФ.

В Российской Федерации провозглашено право на свободу творчества (ст. 26 Конституции РФ)<sup>29</sup>

Правовое регулирование интеллектуальной собственности в соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ находится в исключительном ведении Российской Федерации.

Из этого следует, что органы власти субъектов РФ и органы местного самоуправления не могут принимать акты, регулирующие интеллектуальную собственность, а значит и авторское право.

В связи с этим, авторское право регулируется только на федеральном уровне.

---

<sup>27</sup> Распоряжение Правительства РФ от 21 июля 2008 г. № 1052-р «О присоединении Российской Федерации к Договору Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву, принятому Дипломатической конференцией по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в г. Женеве 20 декабря 1996 г.»//Собрание законодательства РФ, 28.07.2008, № 30 (ч. II), ст. 3677

<sup>28</sup> Распоряжение Правительства РФ от 14 июля 2008 г. № 998-р «О присоединении к Договору Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам, принятому Дипломатической конференцией по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в г. Женеве 20 декабря 1996 г.»//Собрание законодательства РФ. 2008. № 29 (ч. II). Ст. 3554.

<sup>29</sup> Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020 // на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.

Как отмечалось ранее, авторское право традиционно относят к институтам гражданского права

В связи с этим, правовые основы авторского права закреплены в главном нормативном акте гражданского права - Гражданском кодексе. Авторские права отнесены к объектам гражданских прав, а также входят в состав понятия «интеллектуальная собственность».

Часть четвертая ГК РФ, вступившая в силу с 1 января 2008 года, подробно регламентирует отношения в сфере интеллектуальной собственности, в том числе и в сфере авторского права.

К основополагающим моментам в регулировании договорных отношений, распространяющимся в частности и на сферу авторского права, можно причислить следующее.

Возможности заключения договора о полном отчуждении всех принадлежащих авторам исключительных прав (ст. 1234 и 1285 ГК РФ). Вместе с тем, законодательство, существовавшее ранее, требовало указывать в авторском договоре конкретные виды прав, способы использования, сроки, территорию, возможность дальнейшей передачи прав и т.д. При том, если из договора прямо не следовало, что переданы исключительные права, то предполагалось, что автор предоставил другой стороне сделки возможность использования его прав только на неисключительной основе.

Согласно ст. ст. 1234, 1235 Гражданского кодекса РФ если в возмездном договоре не определен размер вознаграждения причитающейся автору или же порядок его исчисления, указанный договор будет считаться незаключенным. В связи с этим незаконным можно будет признать использование произведения по указанному договору, а у автора имеется возможность взыскания компенсации за нарушении его прав.

В ранее названных статьях специально указывается, что по общему правилу при несоблюдении письменной формы договора, он признается недействительным. Однако существуют специальные правила, как пример можно привести п. 2 ст. 1286 Гражданского кодекса РФ, который указывает,

что в устной форме может быть заключен договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании.

Законодатель стремится обеспечить дополнительные правовые гарантии выплаты вознаграждения авторам. Так, предусматривается, что при нарушении условий о выплате вознаграждения за предоставление прав на использование произведения правообладатель вправе в одностороннем порядке отказаться от такого договора и потребовать возмещения причиненных ему убытков (ст. 1237 Гражданского кодекса РФ).

Стоит отметить также ряд важных моментов привнесенных в регулировании авторского права частью четвертой Гражданского кодекса РФ.

Согласно ст. 1264 Гражданского кодекса РФ право авторства на проект официальных документов, в том числе на проект официального перевода подобного документа, а также на проект официального символа или знака, принадлежит разработчику. Ему еще предоставляется право обнародовать проект, если это не запрещено государственным органом, органом местного самоуправления муниципального образования или международной организацией, по заказу которых проект разработан<sup>30</sup>.

Важный шаг сделан законодателем в области упорядочивания правового регулирования коллективного управления правами. В частности, прямо указывается, что организации по коллективному управлению: 1) должны основываться на членстве (ст. 1242 Гражданского кодекса РФ); 2) проходить государственную аккредитацию в случае, если они хотят действовать от имени всех правообладателей; 3) обязаны, если они претендуют на получение государственной аккредитации, принимать всех желающих правообладателей в свои члены (ст. 1244 Гражданского кодекса РФ).

К числу важных моментов можно отнести упоминание «персонажа» в

---

<sup>30</sup> Захарьина А.В. Изменения в правовом регулировании и защите авторских прав // Финансовые и бухгалтерские консультации. 2007. N 7. С.40.

качестве одной из охраняемых частей произведения, если в силу своего характера такой персонаж может быть признан «самостоятельным результатом творческого труда автора» (ст. 1259 Гражданского кодекса РФ).

Как пример, признания судом отдельного персонажа как объекта авторских прав можно привести Постановление Суда по интеллектуальным правам от 25.12.2019 N C01-1233/2019 по делу N A67-1980/2019, которым решение Арбитражного суда Томской области от 13.06.2019 по делу N A67-1980/2019 и постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 25.09.2019 по тому же делу оставлено без изменения, кассационные жалобы общества с ограниченной ответственностью "Антонов двор" и общества с ограниченной ответственностью "Телец" - без удовлетворения.

В суде первой инстанции истец ссылался на нарушение ответчиками его прав на произведения путем размещения в сети Интернет предложения к продаже товара, содержащего изображения персонажей анимационного сериала. Решением суда первой инстанции требования истца удовлетворены, поскольку ответчиком-1 без согласия истца использованы спорные персонажи путем их переработки и предложения к продаже в сети Интернет продукции, воспроизводящей эти персонажи, при этом установлено, что администратором домена второго уровня является ответчик-2.

С принятием новой части ГК РФ произошла систематизация действующего законодательства в области интеллектуальной собственности, так как были отменены все ранее действующие законы об интеллектуальной собственности.

Таким образом, законодатель стремится к единообразию в правовом регулировании авторского права по сравнению с ранее действовавшим законодательством.

Судебная практика в сфере авторского права, хоть легально её нельзя отнести к источникам права, играет значительную роль в регулировании авторского права. Постановления Пленума Верховного Суда РФ играют важную роль, поскольку они содержат положения обязательные для

нижестоящих судов. Как пример можно привести Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», действующий в области авторского права.

Таким образом, проведенное исследование позволяет сформулировать следующие выводы. Авторское право — один из институтов гражданского права, входящий в отрасль права интеллектуальной собственности, которая регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства. Авторское право понимается в двух смыслах, в объективном как правовой институт, в субъективном как совокупность субъективных прав автора.

## **1.2 Объекты и субъекты авторского права**

Объект является неотъемлемой составляющей гражданского правоотношения, в связи с тем, что деятельность субъектов гражданских правоотношений, в результате которой появляются, исполняются и меняются гражданские права и обязанности, не может быть безобъектной.

Благо, по поводу которого появляется гражданское правоотношение, в отношении которого имеется субъективное право и соответствующее ему обязательство, является объектом гражданского правоотношения.<sup>31</sup>

Произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от способа их выражения, назначения и достоинства являются объектами авторского права.

Стоит заметить, что законом охраняются как обнародованные произведения, так и необнародованные, но существующие в какой-либо объективной форме.

---

<sup>31</sup> Николаева Т.В. К вопросу о правовом развитии института интеллектуальной собственности в России // Вестн. Волгогр. гос. ун-та. Сер. 5, Юриспруд. 2011. № 2 (15). С. 245.

Легального определения произведения как объекта авторского права, не существует. В научной среде данному понятию дано немало определений, однако полагаем более лаконичным и содержательным определение, данное В.И. Серебровским: «Произведение - это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения»<sup>32</sup>.

Прежде всего, в определении говорится о том, что произведение является благом нематериальным, оно выступает как совокупность идей, мыслей, образов, выраженных в объективной форме.

В связи с этим важно различать само нематериальное благо, которым является произведение и форму его выражения, т.е. ту материальную форму, которая является носителем произведения (например, рукопись, рисунок, и т.д.). При этом связь произведения с материальным носителем, в котором оно выражено, может являться неразрывной. Так, картина и скульптура как результат труда художника настолько тесно связаны с формой, в которую они облечены, что составляют с ней одно неразделимое целое. Но, несмотря на единство, картина и скульптура выступают одновременно как объекты авторского права и как объекты права собственности.

Авторское право охраняет произведения как систему идей, образов, мыслей в связи с возможностью их воспроизведения. Хотя материальные носители произведений могут быть уникальны, авторское право на произведения сохраняется в случае гибели материального носителя, в котором выражается произведение.<sup>33</sup>

Е.А. Салицкая говорит, что в последствии утраты единственного экземпляра произведения не дает права воспроизводить его текст или

---

<sup>32</sup> Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М.: Издательство Академии наук СССР, 1956. С. 45.

<sup>33</sup> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: - 2007 г. – С.351.

отрывки из него без ссылки на первоначального автора<sup>34</sup>

При утрате произведения прекращается право собственности на материальный предмет, в котором было отражено произведение (нотная запись, картина, скульптура и т.д.), вместе с тем у автора сохраняется авторское право на само произведение. У автора есть возможность воссоздать произведение по памяти, продолжает пользоваться охраной принадлежащего ему авторского права.

Практическое значение это имеет в том случае, если сохранялась копия утраченного произведения, или в случае возможности воспроизведения указанного произведения.

Указанный вывод соответствует п. 3 ст. 1259 ГК РФ, который гласит «авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме». В случае существования копии произведения оно как и того требует закон является объективно существующим, так как выражено на материальном носителе.

Действительно, ведь в случае существования копии произведения, точнее, форма изложения чувства как идеальная сущность, является выраженной на материальном носителе и тем самым объективно существует в реальном мире.

Вместе с тем возникает логичный вопрос можно полагать, что при утраты единственного материального носителя произведения авторские права сохраняются.

Для решения поставленного вопроса необходимо различать результат интеллектуального труда (идеальный объект) и произведение (материальный носитель объективно существующий).

В случае гибели объективно существующего носителя, результат интеллектуальной деятельности не может быть связан с ним, поскольку его

---

<sup>34</sup> Салицкая Е.А. Правовая охрана интеллектуальных прав на научно-исследовательские результаты: дис. ... канд. юрид. наук. С. 158 - 159.

существование не прекращается в памяти автора.

Только в случае, когда идеальная форма исчезнет в сознании автора, можно будет говорить об утрате созданного интеллектуального результата при условии потери его единственного материального носителя.

В соответствии с пп. 5 п. 1 ст. 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности.

В этой связи представляется необходимым определить момент создания произведения как объекта авторского права.

Действующее законодательство этот вопрос не регламентирует.

В доктрине преобладает мнение, что под произведением понимается «результат творческой деятельности автора, выраженной в объективной форме». А моментом создания произведения является воплощение результату творческого труда в объективную форму.<sup>35</sup>

Из вышеперечисленного можно сделать вывод, что авторские права на произведение возникают в момент придания идеальному результату творческого труда объективной формы.

Ввиду изложенного сложно говорить о возможности существования авторских прав на произведение в случае утраты его единственного материального носителя.

Согласно п. 3 ст. 1259 ГК РФ, можно заключить что с гибелью единственного материального носителя прекращает существование произведение.

В подтверждение изложенного можно привести позицию Ю. Брумштейна: «Утрата произведений (оригинала и всех копий) фактически приводит к исчезновению авторских прав на них, т.к. они перестают

---

<sup>35</sup> Гаврилов Э.П. Право интеллектуальной собственности. Авторское право и смежные права. XXI век. С. 291

существовать в объективной форме»<sup>36</sup>.

Охраняется нормами авторского права не любое произведение - результата мыслительной деятельности.

Законом предусмотрены признаки охраноспособности произведений, и лишь обладающие указанными признаками произведения являются объектами авторского права. Признаками охраноспособности являются творческий характер произведения и объективная форма его выражения.

Закон охраняется широкий круг произведений, их можно различать по объективной форме, способу воспроизведения, степени самостоятельности и по ряду других оснований.

Статья 1259 ГК РФ очерчивает круг распространённых объектов авторского права, но указанный перечень не является исчерпывающим, что подтверждается позицией Верховного суда РФ, выраженной в п. 80 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Это обосновано спецификой объекта охраны в авторском праве. Ведь авторское право регулирует отношения связанные с результатами творческого труда, а творчество по своей сути является поиском чего-то нового, в том числе и форм, в которых оно выражается.

Статья 1259 ГК РФ регламентирует, что объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

- литературные произведения, речь идет не только о литературно-художественных произведениях, они включают с себя также научные, учебные, публицистические и иные работы;

- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения (предназначены для исполнения на сцене);

---

<sup>36</sup> Брумштейн Ю. Некоторые специальные вопросы, связанные с существованием произведений в объективной форме // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2010. N 5. С. 7.

- хореографические произведения и пантомимы, исполнители указанных произведений изъясняются мимикой, жестикуляцией и пластическими движениями, они относятся к искусству танца;
- музыкальные произведения с текстом или без текста – выражают определенные образы, возникающие у творца, с помощью звуков;
- аудиовизуальные произведения состоят из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначены для зрительного и слухового (при сопровождении звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств. К аудиовизуальным относятся кинематографические произведения и все произведения, выраженные аналогичными средствами (теле- и видеофильмы и т. п.), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации (п. 1 ст. 1263 Гражданского кодекса РФ);
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства, особенностью указанных произведений является одновременное практическое и художественное использование. Под сценарием понимается литературно-драматическое произведение, написанное как основа для постановки, кино- или телефильма, балета, пьесы и т. д.;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам. Хотя при создании указанных произведений основной является техническая деятельность, но также их создание требует творческого подхода;
- другие произведения.

К объектам авторских прав также относятся программы для электронных вычислительных машин (далее – ЭВМ), которые охраняются как литературные произведения. Программы для ЭВМ несомненно являются результатом интеллектуальной деятельности, вместе с тем они обладают существенной спецификой, и напрямую не являются литературными произведениями.

Согласно ст. 1261 ГК РФ программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные изображения. При этом к программам для ЭВМ относятся также операционные системы и программные комплексы.

Произведения могут иметь различные формы выражения в связи со своим творческим характером, поэтому указанный список является открытым. В том случае если произведение отвечает всем требованиям, которые предъявляют нормы авторского права, оно получает охрану в рамках указанного права.

Указанный перечень и не может быть исчерпывающим, в силу характера творческой деятельности, который направлен на создание чего-то нового. Объективная форма выражения произведения не предсказуема, поэтому законодатель не может предусмотреть все формы, в которые могут быть облечены результаты творческого труда.<sup>37</sup>

Вместе с тем, законодатель четко приводит перечень произведений, которые не являются объектами авторского права. В соответствии со статьей 1259 Гражданского кодекса РФ к ним относятся:

- официальные документы государственных органов и органов

---

<sup>37</sup> Кецко Е.В. Правовая характеристика объектов авторских прав // Вестник РГГУ. Серия «Экономика. Управление. Право». 2009. №11. С. 197.

местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;

- произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

- сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Данные исключения несут важную смысловую нагрузку. Они являются неким ограничителем охраноспособности объектов авторского права, за пределы которых не может заходить усмотрение суда в ходе установления охраноспособности объекта.

Между тем, указанные в законе исключения логично объяснимы. Сведения, документы, символы и знаки, как правило, по своей сущности являются результатом творческого труда, и по характеру творческого труда не отличаются от других объектов авторского права. Вместе с тем публичные интересы в отношении названных объектов абсолютно несовместимы с возможностью предоставления им частноправовой охраны. Использование официальных документов, флагов, гербов, орденов, денежных знаков не может быть совмещено с соблюдением авторских прав на них, что служит причиной их отсутствия в числе объектов авторских прав.

Произведения фольклора, признанные народными, не имеют конкретных авторов и по этой причине являются объектами авторских прав.

Сообщения, имеющие исключительно информационный характер, нельзя причислить к такой категории как «произведение». Они по своему смыслу, служат лишь исключительно источником доведения конкретного

факта, например о том, что вылет состоится в 15:00, а новостная передача выйдет в эфир в 19:30. С этой стороны такие сообщения не могут выступать как результат творчества со всеми сопутствующими факторами.

Объектом охраны в области авторского права может выступать исключительно результат мыслительной деятельности, который удовлетворяет критериям охраноспособности. Как уже отмечалось ранее, законодатель не дал легального определения произведению, а лишь перечислил формы его выражения. Но важным является то, что наряду с этим в законе отражены признаки произведения.

Согласно действующему законодательству у объекта авторского права есть два критерия охраноспособности:

- произведение, как объект авторского права, должно быть результатом творческой деятельности;
- произведение должно иметь объективную форму выражения.

Первый критерий творческий характер деятельности, в литературе зачастую творчество определяют как деятельность человека, производящее что-то новое, отличающееся уникальностью.

По мнению большинства ученых, творческий характер произведения, выражается его новизной, в данном случае новизна выступает синонимом оригинальности произведения.<sup>38</sup> Тем самым в отечественной науке существовал подход о том, что критерий оригинальности произведения раскрывается, через его новизну.

А.В. Кашанин говорит о том, что указанный подход не преодолен до сих пор: ни в современной российской науке, ни в судебной практике общей до сих пор не выработано позиции о предпочтительности критерия новизны или оригинальности, зачастую они смешиваются, что приводит к одновременному применению несовместимых критериев.<sup>39</sup>

---

<sup>38</sup> Копылов А.Ю. Творчество как условие охраноспособности произведения // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2019. № 12 (219). С. 58.

<sup>39</sup> Кашанин А.В. Творческий характер как условие охраноспособности произведения в российском и иностранном авторском праве // Вестник гражданского

Наиболее последовательно отстаивает несовместимость требований оригинальности и новизны произведения Э.П. Гаврилов: ««Оригинальность» – тесно связанное с творческим характером, но, тем не менее, самостоятельное требование, которое предъявляется к объекту, охраняемому авторским правом»<sup>40</sup>

Однако в Российской правовой системе оценка охраноспособности произведений не ставилось в зависимость от новизны произведения в соответствии с п. 28 постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 г. № 5/29<sup>41</sup> (ныне утратил силу) «отсутствие новизны, уникальности и / или оригинальности результата интеллектуальной деятельности не может свидетельствовать о том, что такой результат создан не творческим трудом и, как следствие, не является объектом авторского права». <sup>42</sup> Тот же подход выражен в п. 80 Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», действующего в настоящее время.

Как пример, признания конкретно архитектурного решения объектом авторского права можно привести Постановление Суда по интеллектуальным правам от 20.11.2019 N С01-1043/2019 по делу N А62-2870/2018, котором кассационная жалоба была оставлена без удовлетворения, так как суды пришли к правильному выводу о том, что разработки истца в области модульных дымоходов из нержавеющей стали, выраженные в чертежах и схемах, относятся к архитектурным решениям и подлежат защите в качестве объекта авторского права.

---

права. 2007. № 2. С. 48.

<sup>40</sup> Гаврилов Э.П. Комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 г. о вопросах применения законодательства об авторском праве и смежных правах (постатейный). П. 68 // СПС "КонсультантПлюс".

<sup>41</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»// Российская газета. 2009. № 70.

<sup>42</sup> Луткова О. Проблемы охраноспособности произведений с незначительным уровнем творчества и повторных произведений в авторском праве зарубежных государств и РФ // Авторское право и смежные права. 2016. № 8. С. 7.

Ответчик по указанному делу полагал, что разработки истца в области модульных дымоходов из нержавеющей стали, выраженные в чертежах и схемах, не являются архитектурным решением, не обладают признаками творческого труда и не подлежат защите как объект авторского права.

Между тем суды пришли к выводу, что согласно разъяснениям, изложенным в пункте 80 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» при разрешении вопроса об отнесении конкретного результата интеллектуальной деятельности к объектам авторского права следует учитывать, что по смыслу статей 1228, 1257 и 1259 ГК РФ в их взаимосвязи таковым является только тот результат, который создан творческим трудом. При этом надлежит иметь в виду, что, пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом.

Согласно пункту 1 статьи 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются также произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 17.11.1995 N 169-ФЗ "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации" архитектурный проект - архитектурная часть документации для строительства и градостроительной документации, содержащая архитектурные решения, которые комплексно учитывают социальные, экономические, функциональные, инженерные, технические, противопожарные, санитарно-гигиенические, экологические, архитектурно-художественные и иные требования к объекту в объеме, необходимом для разработки документации для строительства объектов, в проектировании которых необходимо участие архитектора. При этом архитектурное решение - авторский замысел архитектурного объекта, его внешнего и внутреннего облика, пространственной, планировочной и функциональной организации,

зафиксированный в архитектурной части документации для строительства и реализованный в построенном архитектурном объекте.

Архитектурные решения являются составной частью проектной документации (пункт 12 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

Согласно части 2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

Таким образом, объектом авторского права является не документация для строительства в целом, а лишь архитектурный проект, то есть архитектурная часть документации, в которой выражено архитектурное решение.

Действующее российское законодательство прямо регламентирует, что новизна служит критерием охраноспособности объектов патентного, но не авторского права (статьи 1350–1352 Гражданского кодекса РФ).

Российское авторское право не признает понятие «параллельного» творчества, т.е. отрицается возможность одновременного появления у двух авторов одинаковых результатов интеллектуальной деятельности. В связи с этим авторское право не оперирует таким понятием как «новизна», поэтому оно использует такие понятия как уникальность, оригинальность.

Существует так называемая «презумпция уникальности» произведения, всякое произведение уникально, до тех пор, пока иное не будет доказано. На истца ложится бремя доказывания, он должен опровергнуть указанную презумпцию, только в этом случае будет признано, что имел место плагиат.

Она находит свое отражение в п. 80 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой

Гражданского кодекса Российской Федерации», однако стоит отметить, что указанная презумпция существовала и ранее в ныне не действующем п. 28 Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ N 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»

Перечисленные положения бесспорно работают в отношении «традиционных объектов авторского права» - произведений литературы, музыки, живописи, хореографии, кинофильмы, между тем существует большое количество объектов авторского права с низким уровнем творческого начала, к ним можно отнести программы для ЭМВ, фото, базы данных. Указанные объекты охраняются с помощью принципов и механизмов авторского права. Таким образом, одинаковый объем защиты предоставляется как «традиционным объектам авторского права» так и объектам со ниже уровнем творческого вклада.

Разумным кажется установление для указанных объектов специальных правил, учитывающих их повторяемость и сниженный творческий уровень.

Критерием охраноспособности произведения как объекта авторского права является выражение произведения в какой-либо объективной форме. Творческий замысел автора, не имеющий никаких проявлений вовне, следовательно, не доступный для восприятия другими людьми, не может являться объектом правовой охраны, так как в объективной действительности творческого результата, т. е. самого произведения, не существует и практическая надобность в его охране отсутствует.

Творческий результат приобретает общественную значимость и статус объекта авторского права, в момент, когда он воплощен в какой-либо объективной форме - письменной (рукопись или нотная запись), устной (публичное произнесение речи, публичное исполнение музыки), звуко- и видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т.п.), изображения (рисунок, чертеж и др.). Другими словами, произведение, которое является объектом охраны авторского права выражено в

объективной форме, отдельной от личности автора и имеющей самостоятельное значение.

К объективной форме выражения в настоящее время законодатель выдвигает единственное требование – она должна быть доступна для восприятия третьими лицами, как пример, в связи с этим устная форма является публичным произнесением, исполнением и т.д., т.е. выражение произведения публично вовне).<sup>43</sup>

Авторско-правовая форма охраны наступает вне зависимости от регистрации прав.<sup>44</sup> Тем самым, охраноспособность у объекта авторского права возникает без регистрации прав в отличии от патентного права. Это связано с тем, что в авторском праве творческий характер выражается в объективном смысле, то есть исключено параллельное творчество, а в патентном, где объекты имеют технический характер исключить параллельное творчество не представляется возможным, в силу этого охраноспособность там связана с регистрацией прав. В авторском праве, согласно позиции законодателя, нет потребности в названной процедуре для придания охраноспособности объекту.

Важно заметить, что законодатель, в силу статьи 1262 Гражданского кодекса РФ, допускает возможность регистрации прав на программы для ЭМВ, а также баз данных. Однако отсутствие регистрации не лишает охраноспособности названных объектов. Возможность государственной регистрации, предусмотренная законодателем, на наш взгляд продиктована сниженным уровнем творческого начала и принципиальной возможностью повторимых результатов.

В отличие от объектов интеллектуальной собственности, подлежащих обязательной государственной регистрации для возникновения прав

---

<sup>43</sup> Право интеллектуальной собственности: Т. 2: Авторское право: Учебник / Е.С. Гринь, В.О. Калятин, С.В. Михайлов и др.; под общ. ред. Л.А. Новоселовой. М.: Статут, 2017. С. 148.

<sup>44</sup> Егорова М.А. Нетрадиционные объекты авторского права: критерии охраноспособности, механизмы защиты/ Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия: Право. 2014. № 1 (15). С. 22.

(изобретения, полезные модели, промышленные образцы), государственная регистрация программ для ЭВМ носит заявительный характер, не требуется проведения никакой экспертизы - только надлежащее составление заявки по правилам, установленным императивно, с предоставлением необходимых материалов, и оплата государственной пошлины.

Важно отметить, что факт государственной регистрации программы для ЭВМ изменяет правовой режим указанного объекта, а именно переход исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ к другому лицу по договору или без договора подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте), в силу ст.1262 ГК РФ. При этом также уплачивается государственная пошлина в размере, установленном Налоговым кодексом РФ.

Если же программа для ЭВМ не проходила государственную регистрацию, то для перехода на нее исключительного права достаточно соблюсти установленные законом требования к оформлению отношений, например заключить в письменной форме договор об отчуждении исключительного права.

Следует обратить внимание на то, что исключительное право на программу для ЭВМ, как на любой другой объект авторского права возникает без каких-либо формальных обязательных действий, а в следствии создания и выражения в объективной форме.

Из вышеназванного следует, что государственная регистрация прав на указанный объект носит факультативный характер.

Субъекты авторского права возможно разделить на 2 группы: авторы и иные правообладатели. Субъектами авторского права выступают лица, которым принадлежит субъективное авторское право в отношении произведения. Обладателями субъективного авторского права могут быть российские граждане, иностранцы, лица без гражданства, их наследники и иные правопреемники. У каждой категории субъектов право на произведение

возникает вследствие различных юридических фактов - создание произведения, переход авторских прав по наследству, заключение авторского договора и т.д.

Авторы произведений выступают первостепенным субъектом авторского права. Автор - это физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Автором произведения может выступать любое физическое лицо независимо от возраста, гражданства и состояния дееспособности.<sup>45</sup> Моментом возникновения авторских прав является момент придания объективной формы выражения полученному творческому результату, которая позволяет иным людям воспринимать произведение. Важно отметить, что в законе нет ограничений для субъектов авторского права, например достижения определенного возраста, дееспособности, обнародования произведения и т.п.

Возможность граждан обладать авторскими правами является составляющей гражданской правоспособности, а она возникает у человека с момента рождения и, в соответствии, не ставится в прямую зависимость от возраста и состояния здоровья человека. Для перехода от абстрактной возможности обладать авторским правом в конкретное субъективное право обязателен юридический факт. Таким фактом может выступать - создание произведения, т.е. юридический поступок.

Юридические поступки могут совершать и недееспособные лица, в связи с этим субъективные авторские права возникают независимо от состояния дееспособности и возраста.

Вместе с тем, авторские права за малолетних и полностью недееспособных граждан осуществляют их законные представители (родители и опекуны). Самостоятельно распоряжаться авторскими правами могут несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет.

Законодательство Российской Федерации и международные договоры в сфере авторского права исходят из принципа, что автором результата

---

<sup>45</sup> Авторское право. Учебник /Под ред. Е.А.Суханова. М., 1993. Т.1. С.218.

интеллектуальной деятельности может выступать только физическое лицо, поскольку юридическое лицо само по себе, являясь правовой фикцией, не может осуществлять творческую деятельность, создавать произведения творчества. Именно физическое лицо (автор) является первоначальным субъектом авторских правоотношений, в результате творческой деятельности которого появляется произведение.

Однако, стоит помнить, что юридическое лицо может признаваться автором произведения, созданного до 03.08.1993. Пункт 30 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» гласит: «На основании части второй статьи 6 Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 года, то есть до вступления в силу Закона об авторском праве, прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения, а если оно не было обнародовано - со дня создания произведения. К соответствующим правоотношениям по аналогии применяются правила части четвертой ГК РФ. Для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений.»

В этом же пункте отражена позиция Верховного Суда РФ где говорится о том, что авторское право иностранных юридических лиц, признаваемых авторами произведений в соответствии с законодательством страны происхождения произведения, охраняется в Российской Федерации в соответствии с положениями статьи 1231 ГК РФ. При этом такие юридические лица обладают интеллектуальными правами на произведение, предусмотренными российским законодательством. При определении срока охраны авторского права иностранных юридических лиц судом, исходя из аналогии закона (пункт 1 статьи 6 ГК РФ), применяются правила, предусмотренные статьей 6 Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Федерации».

Представляется разумным вывод о том что, право, допуская фикцию существования юридического лица как субъекта гражданских правоотношений, наделенного определенным статусом (правами и обязанностями), должно последовательно выстраивать систему его прав и в сфере права интеллектуальной собственности. В.А. Дозорцев рассуждая о фикции авторства юридического лица говорил следующее, «юридическое лицо как субъект авторского права подставлено на место физического лица, замещает его, природу и характер их прав закон конструирует совершенно аналогично».<sup>46</sup>

Если произведение создано совместным творческим трудом двух, а возможно и более лиц, возникает соавторство, как совместное авторское право на произведение. Право соавторства принадлежит нескольким создателям, вне зависимости от того образует произведение единое целое или же состоит из частей, имеющих самостоятельное значение.

Соавторство возникает при наличии ряда условий, который следует из действующего законодательства. Прежде всего, соавторство возникает при условии, если совместными творческими силами нескольких лиц создано единое произведение. Такое коллективное произведение представляет одно неотделимое целое (например, роман, написанный двумя и более авторами). Более сложная ситуации возникает в том случае, когда части произведения имеют самостоятельное значение и могут быть использована независимо друг от друга (например, стихи и музыка в песне, главы учебника, написанного коллективом авторов, и т.п.). Вместе с тем, коллективное произведение не создается путем простого соединения частей, произведенных отдельными авторами. Для возникновения коллективного произведения необходимо логическое взаимодействие формы и содержания его частей, с целью восприятия этих частей как единого произведения.

---

<sup>46</sup> Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: понятие. Система. Задачи кодификации: Сборник статей / Исслед. центр частного права. М.: Статут, 2003. С. 85.

Поэтому в следствии изъятия части коллективного произведения, оно претерпевает существенные изменения или же не может использоваться как целое. Например, можно безболезненно изъять из книги иллюстрации художника, но нельзя издать учебник по гражданскому праву без главы о юридических лицах или сделках.<sup>47</sup>

Соавторство возникает при условии создания произведения совместным трудом нескольких лиц. Под совместным характером труда подразумевается не сам процесс, а именно результат творческого труда.

Соавторы могут трудиться над произведением в разной форме: совместно на протяжении всей работы, каждый может создать обособленную часть или же путем доработки результата одним автором после другого. Значение имеет не то, как работали авторы над произведением, а то, что произведение это результатом их совместного труда.

Важным критерием соавторства является то, что усилия лиц, являющихся соавторами, носили творческий характер. Предоставление автору технической помощи (подбор материалов, вычерчивание схем, графиков и т.п.), организация руководства деятельностью и т.п. не является основанием для признания лиц соавторами.

Также, условием для возникновения соавторства выступает соглашение о возникновении соавторства. Под таким соглашением следует понимать взаимное волеизъявление авторов, направленное на совместную творческую деятельность, в результате которой появляется произведение. Указанное волеизъявление авторов может иметь любую форму и возникнуть на любой стадии работы над произведением. Стоит отметить, что предметом соглашения так же является доработка произведения, в случае возникновения необходимости внесения в произведение изменений и дополнений, которые носят творческий характер. Важно, что соавторство является добровольным и не должно нарушать охраняемые законом авторские права.

---

<sup>47</sup> Сергеев А.Л. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2003. С. 136.

Однако, соавторство не может возникнуть в силу одного лишь соглашения, для его возникновения необходима совместная творческая работа над произведением.

В соответствии с законом существует два вида коллективных произведений из них вытекают и два вида соавторства – нераздельное и раздельное. Нераздельное соавторство возникает, когда произведение создано несколькими соавторами и является единым целым, части такого произведения самостоятельного значения иметь не могут. Раздельное соавторство возникает, когда части коллективного произведения, которое также является единым целым, имеют самостоятельное значение, и у каждой из таких частей известен создавший ее автор.

У названного деления есть практическое значение, оно состоит в том, что при раздельном соавторстве каждый соавтор имеет право самостоятельного распоряжения частью произведения, которая создана им.

Однако, необходимо отличать совместное использование произведений, созданных независимо друг от друга, от раздельного соавторства, ведь первые хоть и связаны, но не до той степени, чтобы составить цельное произведения, т.е. могут существовать раздельно, например роман с иллюстрациями.

Возможны случаи, когда происходит соединение произведений разных авторов и возникает новый объект авторского права, но при этом соавторство не возникает. Примером может служить творческая работа по подборке и систематизации материала результатом которой могут являться энциклопедии, научные сборники, журналы. В данном случае авторы собранных в одном сборнике произведений не выступают соавторами, а рождается новое произведение, созданное творческим трудом его составителей.

Также нет места соавторству в том случае, если с дозволения автора исходного произведения другим лицом на его базе создается новое, творчески самостоятельное произведение (например сценарий на основе

романа).

После смерти создателя произведения его авторские права переходят по наследству, т. е. наследники автора являются субъектами авторского права. Наследовать авторские права можно как по закону, так и по завещанию.

Проведенное исследование субъектов и объектов авторского права позволяет сформулировать следующие выводы:

1) Субъектом первоначального авторского права всегда является гражданин (физическое лицо), который и приобретает весь комплекс исключительных имущественных и личных неимущественных прав. Субъектом производного авторского права является физическое или юридическое лицо, в т.ч. индивидуальный предприниматель, которому переданы авторские имущественные (исключительные или неисключительные) права и использующий их в соответствии с условиями авторского договора. В отношениях, связанных с созданием, использованием и распоряжением авторскими правами, участвует большое число субъектов, которыми могут быть как физические, так и юридические лица.

2) Авторское право регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности — произведений науки, литературы и искусства. Отсутствие законодательного закрепления понятия произведения является существенным недостатком законодательства РФ. Произведение должно отвечать двум требованиям: быть творческим и существовать в какой-либо объективной форме. Необходимо различать сами произведения, имеющие нематериальную сущность, и ту вещественную форму, в которой они воплощены

## 2 Авторское право на произведения архитектуры и градостроительства

### 2.1 Объекты авторского права в области архитектуры и градостроительства

Сфера авторского права – невероятно широка. Сюда включаются и литературные, графические, аудиовизуальные произведения. Если о литературе, фотографиях или картинах говорят достаточно много и часто, то архитектурное направление освещено куда хуже. Вместе с тем, в РФ ежедневно создаются новые архитектурные проекты, по ним возводятся здания, комплексы и мемориалы, на создание привлекательных, функциональных и надежных архитектурных решений тратится много сил, времени и денег. На отдельные объекты, получаемые в результате архитектурной деятельности, распространяется правовой режим охраны авторского права.

Архитектурная деятельность является по своему существу творческой, а не промышленной, это подтверждается и нормами действующего законодательства, так в ст. 1259 ГК РФ архитектурные произведения причислены к объектам авторских прав.

Согласно ГК РФ (ст. 1259), результат творческой деятельности и созданные автором произведения – являются объектами авторского права. Их создатель — физическое лицо, творческими силами которого было создано произведение, обладает комплексом прав по отношению к своему творению. В тексте статьи отдельно указывается, что архитектурные решения, в том числе в виде макетов, проектов или чертежей – также являются объектом авторского права. В этом разделе попробуем осветить, как рассматриваются проектирование объектов архитектуры с точки зрения интеллектуальной собственности.

В указанной статье кодекса произведения архитектуры отмечены как объект авторского права. В рамках такого объекта рассматриваются также чертежи, макеты, проекты и разработанная на данных основаниях

документация. Однако существует и другая проблема, законом, в полной мере, не раскрываются данные понятия, что вызывают разные подходы к толкованию.

Даже в рамках теоретической дискуссии, существует подход, когда здания и сооружения некорректно рассматривать как результат творческой деятельности. В основе такого подхода лежит мысль о том, что результатом творческих усилий было именно составление проекта, по которому проводились строительные работы. Сами строительные работы, в этом случае, не рассматриваются как творческий процесс, относятся скорее к механическому выполнению поставленного задания. С другой стороны, ряд специалистов видит уже реализованный проект, например, построенное здание, как основную объективную форму<sup>48</sup>.

С принятием четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации в непосредственно касающейся регулирование системы авторского права, изменения в правовом регулировании произошли и в отношении авторского права на произведения архитектуры.

С 1 января 2008 г. утратили силу Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» и глава IV «Авторское право на произведения архитектуры» Федерального закона от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации».

В связи с произошедшими изменениями в законодательстве претерпел и определённые изменения перечень объектов авторского права на произведения архитектуры.

Согласно ранее действовавшему законодательству, а именно п. 2 ст. 16 Федерального закона от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации», п. 1 ст. 7 Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», объектами авторского права на произведения архитектуры являлись архитектурный проект,

---

<sup>48</sup> Мерзликина Р. О правовом статусе архитектурных произведений как объектов авторского права // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2015. № 1. С. 11.

разработанная на его основе документация для строительства, а также архитектурный объект».

Вместе с тем согласно ст. 2 Федерального закона «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» архитектурный объект определяется как «здание, сооружение, комплекс зданий и сооружений, их интерьер, объекты благоустройства, ландшафтного или садово-паркового искусства, созданные на основе архитектурного проекта».

Можно сделать вывод, что ранее до принятия четвертой части ГК РФ к объектом авторского права однозначно относились здания и сооружения.

Согласно действующему законодательству, п. 1 ст. 1259 ГК РФ, объектами авторских прав в сфере архитектуры и градостроительства являются произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов.

Произошедшие изменения в законодательстве породили дискуссию относительно объектов авторского права на произведения архитектуры и градостроительства.

О. Ершов полагает, что «построенное по проекту здание (сооружение) не может выступать произведением архитектуры или объектом авторского права»<sup>49</sup>

Сторонником указанной позиции является Хаутов Д.К., он утверждает, что «произведения архитектуры и градостроительства должны иметь объективную форму выражения. Формой выражения такого рода произведений является проект. Построенное по проекту здание (сооружение) не может выступать произведением архитектуры или объектом авторского права»<sup>50</sup>.

А. М. Люкшин выражает противоположную позицию, что

---

<sup>49</sup> Ершов О. Произведения архитектуры и градостроительства как объекты авторского права // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2009. № 4. С. 14.

<sup>50</sup> Хаутов Д.К. Архитектурная деятельность как объект авторского права // Вестник Северо-Осетинского государственного университета им. К.Л. Хетагурова. 2011. N 2. С. 19.

«построенные здания, комплексы зданий являются видом произведения архитектуры».

А.П. Сергеев говорит, что объективной формой выражения произведения являются здания и сооружения.<sup>51</sup>

Шестакова К.Д., тоже полагает, что здание является объектом авторских прав, основываясь на европейском опыте.<sup>52</sup>

Вместе с тем, необходимо учитывать международно-правовую специфику обязательства Российской Федерации по охране произведений архитектуры авторским правом.

Частью правой системы Российской Федерации являются ее международные договоры. В случае если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Россия с 1995г. является участницей Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г.<sup>53</sup> Бернская Конвенция является авторитетным международным актом в области охраны авторского права, в том числе на произведения архитектуры. Её участниками является подавляющее число государств.

В ст. 2 Бернской конвенции говорит о том, что охрана распространяется на «произведения архитектуры» и «иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к архитектуре».

Термин «произведения архитектуры» самой конвенцией не раскрывается.

Вместе с тем в ст. 3 и 4 Бернской конвенции содержат формулировки: «сооружение произведения архитектуры» и «произведения архитектуры, сооруженные...».

---

<sup>51</sup> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ТК "Велби", 2003. 752 с.

<sup>52</sup> Шестакова К.Д. К вопросу об объекте авторского права в области архитектуры // Вестник Санкт-Петербургского университета. 2010. N 4. С. 10.

<sup>53</sup> Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886// Бюллетень международных договоров. 2003. N 9.

Исходя из обычного значения слов, можно сделать вывод, о том, что речь идет о зданиях и сооружениях, которые можно построить.

В этой связи можно сделать вывод, что Бернская конвенция, а равно ее участники, признают произведения архитектуры объектом охраны авторского права и предоставляют установленный Конвенцией минимальный режим охраны таких произведений во внутренних законодательствах.

В поддержку позиции что здания, сооружения являются объектом авторских прав можно привести системное толкование норм действующего законодательства.

В соответствии со ст. 1273 ГК РФ о свободном воспроизведении в личных целях, которое «допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения ..., за исключением: воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений». Указанная норма прямо называет здания произведениями архитектуры. Согласно ст. 1292 ГК РФ регламентирует право автора произведения архитектуры требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото- и видеосъемку произведения».

Более подробно рассмотрим архитектурный проект как объект авторского права. Его использование, изменение или переработка требуют соответствующего разрешения правообладателя.

Архитектурный проект – одна из первичных и наиболее важных форм объективизации результата интеллектуальной деятельности архитектора. От его качества во многом зависят достоинства и недостатки будущего объекта архитектуры.

По мнению А.А. Заславского архитектурный проект «есть результат творческой самореализации личности в архитектурном искусстве, представляющий собой воплощенную в объектах материального мира оригинальную совокупность графических и текстовых знаков и символов, а также условных объемно-пространственных структур, отображающих

композиционное построение архитектурного объекта, художественное оформление его внешнего и внутреннего облика.»<sup>54</sup>

В литературе существует мнение, что архитектурный проект состоит из двух основных элементов: решения архитектора по поводу внутреннего и внешнего вида объекта и решение по поводу реализации архитектурного замысла. В этой связи предложено считать произведением искусства только первый элемент, носящий творческий характер и охранять его нормами авторского права. В отношении второго элемента высказана позиция о том, что он не носит творческого характера и охранять его следует нормами административного и иных отраслей права.<sup>55</sup>

Ценной частью высказанной позиции представляется выделение как отдельного элемента решения архитектора по поводу внутреннего и внешнего вида объекта, однако по поводу творческого характера второго элемента невозможно согласиться с позицией автора.

Представляется, что именно решение архитектора в отношении способов реализации архитектурного замысла и делает этот замысел проектом, а не оставляется просто чертежом, макетом.

Полагаем, что решение архитектора по поводу внутреннего и внешнего вида объекта и решение по поводу реализации архитектурного замысла носят творческий характер и должны охраняться авторским правом.

Важно отметить, что Гражданский кодекс не предусматривает критериев отнесения архитектурного проекта к произведению. Полагаем, следует обращаться к общим признакам охраноспособности объектов авторского права.

Как представляется, критериями отнесения архитектурного проекта к произведению, охраняемому авторским правом, могут служить творческий характер и форма выражения в объективном мире.

---

<sup>54</sup> Заславский А.А. Авторское право в области архитектурной деятельности: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. Екатеринбург, 2001. С. 25.

<sup>55</sup> Правовое регулирование архитектурной деятельности: дис., канд. юрид. наук: Тарту, 1984. С. 80.

Творческий характер выражается в признаки создание творческим трудом автора, т. е. в зарождении чего то нового путем затраченных умственных усилий, т.е. организационные, консультационные действия нельзя назвать творческой деятельностью.

Результаты творческого труда, которые выступают как архитектурные произведения и охраняются авторским правом могут также выражаться в форме: макета, набор изображений; отдельного чертежа, схемы, имеющих оригинальный и творческий характер.

Стоит отметить, что авторские права на дизайн проект интерьера или здания – не единственная возможность защитить свою интеллектуальную собственность. Некоторые решения, в этой сфере, могут быть патентоспособными как промышленный образец.

Подводя итог, можно констатировать, что архитектурное произведение может иметь различные формы воплощения, каждая из которых с точки зрения авторских прав обладает охраноспособностью.

Но ввиду отсутствия легального определения архитектурного произведения в договорных отношениях автор может оказаться в проигрышной ситуации, также в этой связи высока вероятность нарушения авторских прав. Следовательно, необходима оптимизация законодательства в виде закрепления легального понятия архитектурного произведения.

## **2.2 Права авторов произведений архитектуры и градостроительства, соавторство**

В соответствии со ст.1225 ГК РФ интеллектуальной собственностью являются произведения искусства, к которым ст. 1259 ГК РФ относит «произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов».

Как отмечает Потоцкий Д.В.: «основной особенностью архитектурных произведений как объектов права интеллектуальной собственности и,

одновременно, основным отличием от иных объектов, является то, что, в отличие от музыкальных или художественных произведений, нацеленных на массовое использование, большинство архитектурных работ не создается абстрактно, просто так, с надеждами на их массовое распространение, а создается в соответствии с определенными существующими условиями, к которым относятся функциональные и правовые требования по строительству, физические условия и характеристики окружающей среды, бюджетные ограничения и существующие и доступные технологии строительства, а также зачастую они создаются согласно требованиям клиентов.<sup>56</sup>

Закон «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» определяет архитектурный проект как часть строительной документации, содержащую архитектурные решения, в этой связи только указанная часть будет охраняться авторским правом. Авторским правом защищается авторский замысел, в отношении произведений архитектуры и градостроительства это внешний и внутренний облик объекта, его пространственная, планировочная и функциональная организация.

Авторское право у архитектора возникает в момент придания его произведению материальной формы, т. е. когда произведение воплощается в форму и становится предметом объективного мира. Формой может выступать набросок будущего здания, его макет, чертеж. Как известно для возникновения авторских прав не требуется государственная регистрация.

Ю. Брумштейн отмечает, что для возникновения авторского права необходимо наличие оригинальных, творческих элементов в объекте проектирования.<sup>57</sup>

Произведения архитектуры как объекты авторского права обязательно

---

<sup>56</sup> Авторское права на архитектурные объекты по законодательству зарубежных стран. Потоцкий Д.В.// Право и образование. 2013. № 12. С. 114.

<sup>57</sup> Брумштейн Ю. Анализ проектной деятельности в области строительства с точки зрения законодательства об авторском праве // ИС. Авторское право и смежные права. 2005. №10. С. 54.

должны обладать принципиально важным признаком - творческим характером. Только в этом случае они будут подлежать охране.

По российскому и международному законодательству архитектор обладает двумя категориями прав:

- личными неимущественными;
- исключительными (имущественными).

Гражданский кодекс РФ выделяет следующие личные неимущественные авторские права на архитектурный проект:

- право авторства;
- право автора на имя;
- право на неприкосновенность произведения.

В отечественной цивилистике право авторства определяется как юридически обеспеченная возможность лица считаться автором произведения и вытекающая отсюда возможность требовать признания данного факта от других лиц.<sup>58</sup>

Это значит, что архитектор имеет право использовать или разрешать другим лицам использовать свое сооружение под своим настоящим именем, псевдонимом или анонимно. Он всегда будет признаваться автором, вне зависимости от любых обстоятельств. Никто не вправе вносить какие бы то ни было изменения в проект, макет или эскиз без разрешения архитектора, даже в том случае, если эти изменения улучшили бы проект. Вернемся здесь еще раз к тому, что является объектом авторского права в архитектуре. Речь не идет о всей проектной документации на строительство объекта, а только о конкретной ее части, которая описывает творческий замысел автора.

Эти права бессрочны и неотчуждаемы.

Имущественные - исключительные - права архитектора заключаются в следующем:

---

<sup>58</sup> Люкшин А.М. Авторское право на произведения архитектуры: автореф. дисс.. к.ю.н. Санкт-Петербург, 2004. С. 10.

- возможности использовать свое произведение любым способом, не запрещенным законом;
- возможности разрешать или запрещать использовать свое произведение другим людям как с целью получения прибыли, так и без таковой.

Закон (ст. 1270 ГК РФ) определяет следующие способы использования архитектурного проекта (макета, чертежа и т.п.):

- практическая реализация проекта, то есть строительство здания или иного объекта архитектуры;
- воспроизведение произведения - изготовление чертежей по макету или эскизу или, наоборот, макета по чертежам и т.п., фотографирование, сканирование или копирование произведения, скачивание на электронный носитель, если чертеж или макет сделан в цифровом виде;
- передача проекта или его копий другим лицам (дарение, продажа и т.п.);
- публичная демонстрация и доведение произведения до всеобщего сведения (например, публикация на открытом электронном ресурсе);
- переработка.

Все это можно делать только с согласия автора - архитектора.

Авторское право на архитектурный проект допускает возможность его реализации в форме реального сооружения без согласия автора (правообладателя), но только в том случае, если проект был правомерно обнародован, и делается это в личных целях.

После использования права автора на практическую реализацию проекта, возникает иной объект – здание, сооружение, в этой связи возникает логичный вопрос, а как же охраняется само здание, какая правовая природа у этого объекта в авторском праве.

В литературе по этому поводу, как уже приводилась ранее, существуют полярные мнения.

Так вполне логичным представляется следующее высказывание:

«построенное по проекту здание (сооружение) не может выступать произведением архитектуры или объектом авторского права. Построенное здание можно рассматривать только в качестве второй формы отображения произведения архитектуры, поскольку первой является проект. С момента создания архитектурного проекта можно говорить о том, что произведение уже существует, и значит, именно проект должен рассматриваться в качестве формы объективного выражения произведения архитектуры».<sup>59</sup>

Размышляя о том, что здание предлагается рассматривать в качестве второй формы отображения произведения, возникает вопрос о том, является ли здание производным произведением.

Рассмотрим понятие производного произведения. Согласно пп. 1 п. 2 ст. 1259 ГК РФ - «производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения».

Из этого можно сделать вывод, что здание не может быть производным произведением если оно воплощено в точности по архитектурному проекту без какой-либо доработки, ведь оно будет являться воплощением проекта в иную форму, а не его переработкой.

Однако, как быть с тем фактом, что зданию, сооружению на практике предоставляется правовая охрана в рамках авторского права, это полностью подрывает изложенную концепцию о том, что здание не может выступать произведением архитектуры.

Обратимся к положениям ГК РФ и судебной практике.

Согласно ст. 1276 ГК РФ не является правонарушением воспроизведения и распространения изготовленных экземпляров, сообщения в эфир или по кабелю, доведения до всеобщего сведения в форме изображений произведений архитектуры, градостроительства и произведений садово-паркового искусства, расположенных в месте, открытом для свободного посещения, или видных из этого места.

---

<sup>59</sup> Правовая охрана произведений архитектуры. Думанская А., Попова О.П.//Ученые заметки ТОГУ. 2013. Т. 4. № 4. С. 1092.

Анализ судебных постановлений показывает, если рассмотреть конкретный пример<sup>60</sup>, суд, что отсутствует противоправность, в случае, когда размещаются фотографии памятника и здания, которые изображены в местах, открытых для свободного посещения.

При рассмотрении другого дела<sup>61</sup> суд пришел к выводу, что церковь как произведение архитектуры являлась основным и единственным объектом на фотографии, но она находится в месте свободном для посещения, что не является нарушением авторских прав.

Очевидно, что в указанных актах суд рассматривает само строение (здание, сооружение) в виде самостоятельного произведения архитектуры, а также подтверждает, что законодатель в ст. 1276 ГК РФ предоставляет правовую защиту произведению архитектуры в форме здания, сооружения.

В продолжение разрешения существующей в литературе дискуссии, обозначенной ранее в работе двумя противоположными позициями, одна из которых сводится к игнорированию архитектурного объекта (здания, сооружения) с точки зрения защиты авторских прав, вторая состоит в признании объекта, равно как и проекта, подлежащим защите.

В этой связи актуально в качестве примера нарушения прав на практическую реализацию архитектурного произведения привести исследование о так называемых архитектурных близнецах.<sup>62</sup> Полное "списывание" наружных элементов уже существующего здания, создание архитектурного близнеца - это такой же плагиат, как и копирование проекта.

В таком случае повторение внешней формы здания его геометрический образ, силуэт, цветовое и фактурное решение, композиционно значимые элементы, а также световая обработка здания будет являться нарушением

---

<sup>60</sup> Определение Верховного Суда РФ от 6 марта 2008 г. по делу N 51-Г08-12 // [www.vsrif.ru](http://www.vsrif.ru) (дата обращения: 04.05.2021)

<sup>61</sup> Определение Верховного Суда РФ от 28 ноября 2011 г. по делу N 51-Г11-48 // [www.vsrif.ru](http://www.vsrif.ru) (дата обращения: 04.05.2021)

<sup>62</sup> Коротич А.В. Архитектурные близнецы: проблема охраны авторских прав на произведения архитектуры // Академический вестник УралНИИпроект РААСН. 2010. N 3. С. 44.

прав автора, хоть и не полная реализация архитектурного проекта, является нарушением прав автора. Это позволяет нам ещё раз сказать о, том что позиция признания здания, сооружения объектом авторского права является рациональной.

Интеллектуальные права — это не что-то эфемерное и непонятное, а хороший капитал, в связи с этим они активно участвуют в гражданском обороте.

В этой связи очевидно, что по поводу распоряжения указанными правами возникает потребность в заключении договоров.

Кроме того, произведения архитектуры как объекты авторского права можно депонировать.

Регистрация произведений архитектуры и градостроительства является факультативной, она осуществляется негосударственными организациями.

Например, востребованным является депонирование осуществляемое Российским авторским обществом<sup>63</sup>, в нем могут быть зарегистрированы с выдачей свидетельства в числе прочего архитектурные проекты.

Закон не связывает с депонированием наступление каких-либо последствий. Такая регистрация лишь указывает на существование в определенного произведения в определенный момент времени.

Важно заметить, что презумпция авторства не действует в отношении самого факта депонирования. Основанием применения указанной презумпции, установленной ст. 1257 ГК РФ может служить оригинал или экземпляр произведения, в том, случае если он был представлен на депонирование.

Указанный способ регистрации нужен для возникновения временного приоритета права на объекты интеллектуальной собственности. Депонирование обеспечивает фиксирование даты и времени наличия у автора своего произведения. В случае депонирования произведения до

---

<sup>63</sup> Рузакова О.А. Проблемы государственной регистрации в гражданском праве // Законодательство. 2002. N 2. С. 25.

обнародования или передачи его заказчику, то такие действия послужат доказательством того, что лицо, которое их произвело, являлось первым владельцем объекта, а это подтверждает его авторство.

Интернет-сервисы достаточно многообразны. В качестве механизма депонирования они, как правило, используют собственные системы фиксации времени и данных о произведении на сайте. Их услуги состоят в получении при регистрации объектов интеллектуальных прав "меток времени", которые могут рассматриваться как доказательство существования защищаемого объекта на момент регистрации.<sup>64</sup>

Самым простым способом депонирования, которое позволит подтвердить возникновение прав автора на произведение архитектуры, градостроительства, является электронное. Для реализации указанного способа необходимо зарегистрироваться на сайте и подтвердить свою личность (приложить скан-копию паспорта), пройти авторизацию в системе, а после загрузить файл, содержащий проекта или макета в систему. Для подтверждения факта депонирования произведения получается свидетельство, которое впоследствии может быть использовано в спорных ситуациях для доказательства своих прав произведение.

Таким образом, регистрация авторских прав является способом фиксации, факта существования произведения в определенный момент времени в определенном виде. Депонирование в случае судебных разбирательств облегчает доказывания права авторства.

Объектом охраны авторского право являются произведения, которые, обладают творческим характером (который предполагается, если не доказано иное); и выражены в объективной.

В области дизайна и архитектуры к объектам, охраняемым авторским правом, в частности, относятся: здания, сооружения, интерьер, архитектурные проекты, чертежи, изображения, макеты (2D, 3D).

---

<sup>64</sup> Новоселова Л.А., Рузакова О.А. Значение и функции регистрации авторских прав в Российской Федерации и за рубежом // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2017. N 3. С. 336.

При этом если речь идет о такой форме выражения, как проектная документация на строительство, то авторское право защищает не все ее содержимое, а то, что находит свое выражение в разделе «Архитектурные решения», в котором закрепляется авторский замысел в отношении внешнего и внутреннего облика архитектурного объекта, его пространственной, планировочной и функциональной организации. Любые технические характеристики объекта в силу отсутствия творческого характера не подлежат защите авторским правом<sup>65</sup>.

Указанный вывод находит свое подтверждение в письме ФАС России «О разъяснении законодательства»<sup>66</sup>, в котором разъясняется, что документация для строительства в целом не является объектом авторского права, объектом охраняемым авторским правом является лишь архитектурный проект, в котором выражено архитектурное решение.

Данные выводы также находят свое отражение в судебной практике<sup>67</sup> «исследовав и оценив все представленные по делу доказательства, в том числе условия договора на выполнение проектных работ, установили, что спорная рабочая документация не содержит в себе объекта, охраняемого авторским правом, поскольку является документацией, сопутствующей последующей реализации замысла, положенного в основу архитектурного проекта.»

Важной особенностью произведений архитектуры и градостроительства является то, что указанные произведения могут быть выражены в разных формах. Они могут быть выражены в форме макета, проекта или уже реализованного здания. То есть как объект правовой охраны

---

<sup>65</sup> Право интеллектуальной собственности: учебник и практикум для академического бакалавриата / Е. А. Позднякова [и др.]; под общ. ред. Е. А. Поздняковой. 2-е изд., испр. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2019. С. 58.

<sup>66</sup> Письмо ФАС России от 31.07.2013 N АК/29883/13 «О разъяснении законодательства» // <https://ppt.ru/docs/pismo/fas/n-ak-29883-13-94951> (дата обращения: 04.05.2021)

<sup>67</sup> Определение Верховного Суда РФ от 24.04.2017 N 305-ЭС17-3662 // [www.vsrif.ru](http://www.vsrif.ru) (дата обращения: 04.05.2021); Определение Верховного Суда РФ от 24.04.2017 N 305-ЭС17-3662 по делу N А40-214554/2015 // [www.vsrif.ru](http://www.vsrif.ru) (дата обращения: 04.05.2021)

произведение может быть одно, но материальных форм выражения иметь несколько.

Из этого следует, что возникновение и переход авторских прав не зависит от передачи материального носителя, в котором произведение авторского права выражено. Например, передача дизайн-проекта на электронном носителе не влечет за собой автоматического перехода авторских прав.

Разрешение вопроса о принадлежности авторских прав напрямую связано с возможностью законного использования произведения, в том числе путем его копирования, переработки, реализации в форме строительства, публикации, распространения среди третьих лиц. Без явно выраженного согласия обладателя авторских прав такое использование считается незаконным. При этом вопреки расхожим домыслам отсутствие запрета не считается согласием.

В связи с тем, что вопрос принадлежности авторских прав имеет такое большое значение, необходимо иметь базовое представление о том, что авторские права подразделяются на две категории: исключительное (имущественное) право и личные неимущественные права<sup>68</sup>.

Исключительное право – это отчуждаемое право, которое позволяет использовать произведение (копировать его, демонстрировать, перерабатывать, использовать при разработке документации для строительства, осуществлять практическую реализацию архитектурного проекта). Использование произведения без согласия правообладателя является нарушением его исключительного права и позволяет последнему требовать выплаты компенсации (в том числе в двойной стоимости произведения), запрета использования произведения или, например, возмещения убытков. Срок действия исключительного права равен сроку

---

<sup>68</sup> Право интеллектуальной собственности. Международно-правовое регулирование: учеб. пособие для бакалавриата и магистратуры / И. А. Близнец [и др.]; под ред. И. А. Близнеца, В. А. Зимина; отв. ред. Г. И. Тыцкая. М.: Издательство Юрайт, 2019. С. 86.

жизни автора и 70 лет после его смерти. После истечения этого срока произведения могут использовать все желающие без каких-либо ограничений.

Обладатель исключительного права может распорядиться им, заключив с кем-нибудь лицензионный договор (предоставление третьему лицу на время возможности использовать произведение определенными в договоре способами) либо договор отчуждения права (по аналогии с «куплей-продажей»).

Особенно важно помнить об авторских правах в тех случаях, когда произведение создается по заказу третьего лица (договор авторского заказа, договор подряда на разработку проектной документации и т. п.).

Помимо исключительного права, существуют также и личные неимущественные права авторов, то есть тех дизайнеров и архитекторов, чьим непосредственным творческим трудом создавались произведения. Такие права, в отличие от исключительного права, нельзя передать по договору, и отказ от них не имеет правовой силы. Среди таких прав можно назвать право признаваться автором произведения, право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, право на неприкосновенность произведения (защита от внесения незначительных изменений), право авторского контроля и надзора<sup>69</sup>.

По поводу природы права авторского контроля Президиумом Верховного суда были даны следующие разъяснения: «право на авторский контроль (п. 2 ст. 1294 ГК РФ) по своему содержанию не является имущественным правом, имеет своей целью при реализации создание дополнительной правовой защиты от искажения авторского замысла и целостности произведения. Это право участия в реализации проекта его автора (и только автора), которое не предназначено для передачи другому

---

<sup>69</sup> Слесарюк Н.В. Произведения архитектуры: соотношение со смежными объектами авторского права и вопросы соавторства // Право и экономика. 2012. № 9. С. 47–51.

лицу.»<sup>70</sup>

Например, по поводу право признаваться автором произведения, неуказание или исключение имени автора с экземпляра произведения без его согласия является нарушением его личных неимущественных прав и влечет ответственность (моральный вред, запрет использования произведения, восстановление положения до нарушения права). Чтобы избежать проблем с авторами произведений рекомендуется заручиться их письменным согласием на удаление их имени с экземпляров или внесения изменений в произведение. Личные неимущественные права автора в отличие от исключительного права действуют бессрочно.

Очень часто на практике у заказчиков при реализации созданных дизайн-проектов или архитектурных концепций может возникнуть желание переработать проект, например, удешевив отделочные материалы, сократив объем декоративных элементов, тем самым изменив первоначальный авторский замысел создателя. При этом далеко не каждый дизайнер или архитектор готов пойти на такие изменения в силу того, что изменения не всегда соответствуют эстетическим представлениям автора проекта и могут сказаться на его деловой репутации. Именно в случае столкновения интересов заказчика и исполнителя в этой сфере возникает риск нарушения авторских прав. Поэтому так важно еще при заключении договора грамотно прописать все условия относительно того, кто, как и в каком объеме имеет право использовать созданное произведение и кто в итоге является правообладателем исключительного права<sup>71</sup>.

Напоследок, отметим, что еще одним крайне важным моментом является урегулирование отношений с работниками дизайнерских компаний, архитектурных бюро и т. п. Дело в том, что одно наличие трудового договора

---

<sup>70</sup> Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. N 11

<sup>71</sup> Щербак, Н. В. Авторское право: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / Н. В. Щербак. М.: Издательство Юрайт, 2018. С. 96.

с работником еще не означает, что все результаты его труда вместе с авторскими правами на них автоматически принадлежат работодателю. Более того не играет решающей роли и тот факт, что работник создавал что-то на своем рабочем месте, в рабочее время или за счет ресурсов работодателя.

Прежде всего, необходимо удостовериться, что трудовая функция работника определена в трудовом договоре, и в нее входит создание соответствующих произведений. Кроме того, важно определить размер вознаграждения работника именно за создание объектов авторского права. Можно прямо установить, что сумма такого вознаграждения входит в заработную плату работника, либо, скажем, определить ее в твердой сумме или проценте от итоговой стоимости произведения.

### **2.3 Защита авторских прав на произведения архитектуры и градостроительства**

При нарушении исключительных прав на произведения архитектуры и градостроительства, защита указанных прав может быть реализована следующими способами.

Путем предъявления требований:

- 1) о признании исключительного права (к лицу, которое отрицает или оспаривает исключительное право);
- 2) о пресечении действий, нарушающих исключительное право или создающих угрозу его нарушения (к лицу, совершающему действия, нарушающие исключительное право или осуществляющему необходимые к ним приготовления);
- 3) об изъятии контрафактного материального носителя произведения архитектуры (к изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю);
- 4) о публикации решения суда о допущенном нарушении исключительного права с указанием действительного правообладателя (к

нарушителю исключительного права).

Также, помимо использования приведенных выше способов защиты нарушенного исключительного права на произведения архитектуры и градостроительства, автор или иной правообладатель имеет право требовать на свое усмотрение от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- 1) в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;
- 2) в двукратном размере стоимости контрафактных материалов;
- 3) в двукратном размере стоимости использования исключительного права, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование исключительного права (ст. 1301 ГК РФ).

Если нарушены личные неимущественные права автора произведения архитектуры, градостроительства, защита указанных прав может быть реализована способом предъявления требований:

- 1) о признании личного неимущественного права (к лицу, отрицающему или оспаривающему наличие личного неимущественного права);
- 2) о восстановлении положения, существовавшего до нарушения личного неимущественного права (к лицу, нарушившему личное неимущественное право);
- 3) о пресечения действий, нарушающих личное неимущественное право или создающих угрозу его нарушения (к лицу, нарушающего личное неимущественное право или создающего угрозу его нарушения);
- 4) о публикации решения суда о допущенном нарушении личного неимущественного права (к лицу, допустившему нарушение личного неимущественного права);
- 5) о компенсации морального вреда, причиненного нарушением личного неимущественного права (к лицу, причинившему моральный вред).

Как известно проблема компенсации морального вреда является более обсуждаемой в литературе, рассмотрим ее подробнее<sup>72</sup>. Ст. 151 ГК РФ гласит, что моральный вред может быть причинен гражданину действиями, нарушающими его личные неимущественные права или посягающими на принадлежащие гражданину нематериальные блага, которыми гражданину причиняются физические или нравственные страдания. Указанная норма исключает причинение морального вреда юридическому лицу.

Необходимо обратить внимание, что Конвенция о защите прав человека и основных свобод, ратифицированная Российской Федерацией в 1998 году, допускает возможность компенсации морального вреда организациям. Так в ст. 41 Конвенции указано на справедливую компенсацию потерпевшей стороне вне зависимости от того, является указанная сторона физическим или юридическим лицом. Руководствуясь приведенным положением, Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ) удовлетворяет иски по требованиям, связанным с причинением морального вреда юридическим лицам. Так, в постановлении от 6 апреля 2000 года по делу «Комингерсолль С.А.» (Comingersoll S.A.) против Португалии» было отмечено, что суд не может исключать возможность присуждения компенсации за моральный вред коммерческой организации, поскольку длительная неясность, возникшая из-за неисполнения третьим лицом своих обязательств в разумный срок, должна причинять компании, ее директорам и акционерам значительное неудобство.

В отечественной судебной практике присутствуют случаи удовлетворения требований о компенсации морального вреда<sup>73</sup>.

При этом суды основывались на ч. 4 ст. 15 Конституции РФ о приоритете международных норм перед национальными. Вместе с тем

---

<sup>72</sup> Беляева В.А., Губайдуллина Э.Х. Защита авторских прав в Российской Федерации // Аллея науки. 2017. № 9. С. 638 .

<sup>73</sup> Бирюков, П. Н. Право интеллектуальной собственности: учебник и практикум для академического бакалавриата / П. Н. Бирюков. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. С. 71.

высшие судебные инстанции отменяли указанные судебные акты, говоря о том, что не возможно перетерпевание физических и нравственных страданий юридическим лицом. По видимости руководствуясь тем, что юридическое лицо – это все же «фикция», а не реальный субъект права.

Следует отметить, что закрепленная в законе возможность юридических лиц приобретать и осуществлять личные неимущественные права порождает необходимость в их защите. В случае отрицания указанного нарушается принцип равенства участников гражданских правоотношений, регламентированный п. 1 ст. 1 ГК РФ. В этой связи необходимо говорить не о не о взыскании морального вреда, причиненного юридическому лицу, а о взыскании иного вреда, нематериального, имеющего свое особое содержание, вытекающее из существа нарушенного личного неимущественного права юридического лица и характера наступивших последствий.

К личным неимущественным правам юридического лица относятся: право на фирменное наименование, коммерческое обозначение, выбор вида деятельности, тайну переписки, информацию, деловую репутацию, коммерческую и служебную тайну, автономию принятия решений и др. Соответственно, их также необходимо защищать в случае нарушения, в том числе посредством денежной компенсации, что целесообразно отразить в ст. 151 ГК РФ, назвав ее «Компенсация морального и иного неимущественного вреда».

Названное также можно отнести и к архитектурным организациям, им наряду с приведенными личными неимущественными правами принадлежит право указывать при использовании служебного произведения имя или наименование работодателя либо требовать такого указания (п. 4 ст. 1295 ГК РФ).

Защита иных прав авторов произведений, в отличие от исключительных и личных неимущественных, Гражданским кодексом не регламентирована. Это является его серьезным недостатком, который должен

быть преодолен с учетом особенностей нарушенного иного права. Так, что касается права следования, то оно сочетает в себе элементы как исключительных прав (действуют в пределах сроков, установленных законом для исключительных прав) (ст. 1281 ГК РФ), так и личных неимущественных прав (непередаваемо и неотчуждаемо) (ст. 1293 ГК РФ).

Соответственно, мерами защиты данного права должны быть как отдельные меры, характерные для защиты исключительных прав, так и меры, характерные для защиты личных неимущественных прав. Таковыми могут быть:

1) применительно к нарушению сроков действия права следования, принадлежащего архитектору (его наследникам):

- признание права (к лицу, которое отрицает или оспаривает сроки действия права следования);

- пресечение действий, нарушающих сроки действия права следования или создающих угрозу их нарушения (к лицу, совершающему соответствующие действия или осуществляющему необходимые к ним приготовления);

- возмещение убытков либо вместо них выплата компенсации (к лицу, нарушившему сроки действия права следования, чем причинило ущерб архитектору (его наследникам));

2) применительно к нарушению требований о непередаваемости и неотчуждаемости права следования, принадлежащего архитектору:

- признание права (к лицу, которое отрицает или оспаривает наличие у архитектора права следования);

- восстановление положения, существовавшего до нарушения требований о неотчуждаемости и непередаваемости права следования (к лицу, нарушившему указанные требования);

- пресечение действий, нарушающих требования о непередаваемости и неотчуждаемости права следования или создающих угрозу нарушения этих требований (к лицу, нарушающего или создающего угрозу нарушения

данных требований);

- публикация решения суда о допущенном нарушении требований о непередаваемости и неотчуждаемости права следования (к лицу, допустившему такое нарушение);

- компенсация морального вреда, причиненного нарушением требований о непередаваемости и неотчуждаемости права следования (к лицу, причинившему моральный вред)<sup>74</sup>.

Право доступа можно защитить теми же способами, которые используются при нарушении личных неимущественных прав, поскольку это право неотчуждаемо и непередаваемо, не переходит по наследству, действует только в течение жизни автора. Особенность защиты права доступа состоит в том, что при отказе собственника (владельца) от предоставления автору возможности воспроизведения его произведения автор может обратиться в суд с требованием о понуждении собственника (владельца) к предоставлению такой возможности. Это требование, по сути дела, представляет собой требование о присуждении к исполнению обязанности в натуре, поскольку собственник понуждается к исполнению своей обязанности.

Право на вознаграждение за служебное произведение, с одной стороны, тесно связано с исключительным правом на его использование, а с другой – с личными неимущественными правами, поскольку неотчуждаемо и непередаваемо и не переходит по наследству. Размер и порядок выплаты вознаграждения за служебное произведение на практике определяется как трудовым договором между работодателем и работником-архитектором, так и гражданско-правовым, соответственно, защита нарушенных прав применительно к этим случаям различается. Если вознаграждение автору включено в заработную плату, предусмотренную трудовым договором, то согласно ст. 236 Трудового кодекса РФ, работодатель, задержавший выплату

---

<sup>74</sup> Жарова, А. К. Защита интеллектуальной собственности: учебник для бакалавриата и магистратуры / А. К. Жарова; под общ. ред. А. А. Стрельцова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2019. С. 122.

заработной платы, обязан выплатить не только образовавшуюся задолженность, но и денежную компенсацию, которая составляет не менее 1/300 действующей ставки рефинансирования Центробанка России от невыплаченной суммы за каждый день просрочки, начиная с 1-го дня.

В соответствии с п. 55 Постановления пленума Верховного суда России от 17.03.2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» начисление процентов в связи с несвоевременной выплатой заработной платы не исключает права работника на индексацию сумм задержанной заработной платы в связи с их обесцениванием вследствие инфляционных процессов<sup>75</sup>.

Если выплата вознаграждения за служебное произведение предусмотрена гражданско-правовым договором, то работодатель при невыплате вознаграждения или нарушении сроков его выплаты обязан не только уплатить сумму задолженности, но и проценты за пользование чужими денежными средствами, предусмотренные ст. 395 ГК РФ, которые начисляются на сумму, причитающуюся автору, в размере ставки рефинансирования Центрального Банка России.

Право использования технических средств защиты авторских прав обеспечивается способом, прямо указанным в п. 3 ст. 1299 ГК РФ, – возмещение убытков или выплата компенсации по выбору автора или иного правообладателя. В этом смысле совершение действий, запрещенных в отношении технических средств защиты, приравнивается к нарушению исключительных прав автора. Возможность требовать в данном случае выплаты убытков или компенсации ограничена.

Нельзя воспользоваться этими способами защиты в случае, когда Гражданский кодекс разрешает использование произведения без согласия правообладателя (п. 4 ст. 1299 ГК РФ). Следует заметить, что выбор между требованием о возмещении убытков и требованием о выплате компенсации

---

<sup>75</sup> Зенин, И. А. Право интеллектуальной собственности в 2 ч. Часть 2: учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. 10-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. С. 50.

не зависит от того, сопровождается ли нарушение положений о технических средствах защиты нарушением авторских прав или не сопровождается, главное, чтобы у правообладателя возникли убытки. Убытки, однако, могут и не возникнуть. Так, например, нарушитель может предпринять меры по устранению ограничений, установленных с помощью технических средств, удалить информацию, которая идентифицирует произведение, автора или иного правообладателя. Эти действия не затрагивают имущественные интересы правообладателя, однако могут затронуть личные неимущественные права автора. Тем не менее, в соответствии с п. 3 ст. 1300 ГК РФ в данном случае автор также может требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации, хотя никаких убытков здесь не предполагается.

Правильнее было бы требовать компенсации морального вреда, на что прямо ориентирует ст. 151 ГК РФ, указывающая, что, если гражданину причинен моральный вред действиями, нарушающими его личные неимущественные права, суд может возложить на нарушителя обязанность соответствующей денежной компенсации. Таким образом, налицо коллизия между требованием ст. 151 ГК РФ и требованием ст. 1300 ГК РФ, которую необходимо устранить.

Следует также рассмотреть понятие «средство защиты», которое нужно отличать от способов и форм. К средствам относятся правовые инструменты, с помощью которых возможно организовать защиту нарушенных прав. В.В.Бутнев рассматривает средства защиты в качестве инструментов, приводящих в действие способы защиты<sup>76</sup>.

В качестве средств защиты можно выделить иск, жалобу, обращение, требование. Их классификация напрямую зависит от выбранного способа защиты. Судебный иск как средство защиты – это, с одной стороны, обращенное к суду требование об отправлении правосудия, и обращенное к

---

<sup>76</sup> Бутнев В.В. Механизм защиты субъективных прав // Lex russica. 2014. N 3. С. 277.

ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношений – с другой.

### 3 Договоры на создание и использование произведений архитектуры

#### 3.1 Договоры на создание произведений архитектуры и градостроительства

В настоящее время создание произведений архитектуры и градостроительства происходит на основе заключения договора авторского заказа, который ранее именовался авторским договором заказа в нормах Закона РФ от 09.07.1993 N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах"<sup>77</sup>. Новое название договора подвергается в литературе обоснованной критике. Действительно, следует согласиться с авторами, которые утверждают, что его нельзя признать полностью удачным<sup>78</sup>, поскольку словосочетание «авторский заказ» могут быть истолкованы, что автор выступает в качестве заказчика. В качестве альтернативы можно было бы предложить иное наименование договора, например, договор на создание произведения, однако отсутствие указания на автора в этом случае будет существенным недостатком.

Характерной особенностью договора авторского заказа является его предмет, который определяется как действия по созданию произведения<sup>79</sup>.

На основании положений ст. 1288 ГК РФ договор авторского заказа на создание произведений архитектуры и градостроительства следует определить как соглашение, по которому одна сторона (автор/архитектор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение (архитектурный проект/произведение градостроительного искусства и сопутствующую документацию) на материальном носителе или в иной форме.

---

<sup>77</sup> Закон РФ от 09.07.1993 N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (утратил силу)

<sup>78</sup> См., например: Жильский Н.Н., Голованов Н.М. Проблемы договора авторского заказа на произведение архитектуры // В сборнике: Приоритетные направления развития российской науки. Материалы III всероссийской научно-практической конференции. Отв. ред. Зарайский А.А., 2020. С. 82-89.

<sup>79</sup> Вайпан В.А., Любимов А.П. Новое регулирование охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности М.: Право и экономика 2008. С.201.

Договор авторского заказа является консенсуальным и взаимным. Возмездность договора определяется соглашением сторон<sup>80</sup>. Квалифицирующими признаками договора авторского заказа архитектуры и градостроительства являются:

1) специфический субъектный состав, где в роли исполнителя выступает автор;

2) наличие особой цели заключения договора – создание произведения архитектуры и градостроительства и передача исключительных прав по его использованию заказчику.

По существенным условиям договора можно выделить два вида договора авторского заказа: договор, по которому будет отчуждение права и договоры, по которым права отчуждения не возникает.

В связи с этим существенным условием договора, по которому будет отчуждение права, будет выступать

1) предмет договора – действия по созданию произведения архитектуры и градостроительства, авторские права на которые подлежат передаче;

2) условие об отчуждении заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором в случае намерения сторон заключить соглашение о распоряжении исключительным правом. Когда договором авторского заказа предусматривается отчуждение заказчику исключительного права, к такому договору применяются правила ст. ст. 1234 и 1285 ГК РФ о договоре об отчуждении исключительного права - как общие (ст. 1234), так и специальные (ст. 1285).

Все существенные условия должны быть согласованы сторонами, при отсутствии хотя бы одного из них договор не признается заключенным.

При заключении договора авторского заказа на создание произведений

---

<sup>80</sup> Голованов Н.М. Право интеллектуальной собственности на произведение архитектуры и его защита в судах Российской Федерации: учебное пособие / Голованов Н.М., Маркелова И.Д. Санкт-Петербург: Санкт-Петербургский государственный архитектурно-строительный университет, ЭБС АСВ, 2016. 248 с.

архитектуры и градостроительства без отчуждения права стороны ограничиваются согласованием условий предмета договора.

К числу существенных условий договора авторского заказа на создание произведений архитектуры и градостроительства вне зависимости от условия передачи права относятся:

1) срок, на который передается право на использование произведения архитектуры и градостроительства. Срок может быть установлен на весь срок действия авторского права на произведение, либо на любой другой промежуток времени;

2) срок исполнения договора. Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным (п. 1 ст. 1289 ГК РФ). Так, Постановлением Девятого ААС от 23.08.2012 N 09АП-22787/12 было отказано в удовлетворении требований истца по причине незаключенности договора авторского заказа ввиду отсутствия согласования срока использования произведения<sup>81</sup>;

3) вознаграждении автора, которое может устанавливаться двумя способами: твердой денежной сумме и в виде процента от использования произведения. Договора авторского заказа может быть и безвозмездным, однако в этом случае такая характеристика должна явно следовать из текста и не вызывать сомнений. Иными словами, в отношении договора авторского заказа установлена презумпция возмездности. В случае если оговорки о безвозмездном характере договора нет, то стороны должны указать размер и способ вознаграждения автору.

Право автора на вознаграждение согласно абз. 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ связано не с объектом авторского права, а с правом его использования.

На практике стороны согласовывают и ряд других условий договора. В частности, целесообразно согласовать условие о территории действия договора авторского заказа. Данное условие не является существенным,

---

<sup>81</sup> Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда N 09АП-22787/12 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. –Версия Проф. Электрон. дан. М., 2021. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

однако сторонам следует определиться с вопросом о территориальных границах переданного авторского права, в случае если заказчик планирует использовать произведение за пределами Российской Федерации.

Кроме территории, сторонам необходимо согласовать и условие о характере имущественных авторских прав, которые подлежат передаче по договору авторского заказа и порядке их перехода. В договоре должно быть указано какого рода права передаются по договору – исключительные или неисключительные. Если такого указания нет, то действует презумпция неисключительности лицензии.

При согласовании порядка перехода авторских прав на произведение архитектуры и градостроительства, стороны должны определиться с перечнем авторских прав, которые позволят заказчику использовать приобретенное произведение. Если право не названо в договоре, то считается, что оно не передано автором. Можно выделить несколько способов перехода авторских прав в пользу заказчика:

- а) полное отчуждение авторских прав на произведение архитектуры/градостроительства;
- б) частичное отчуждение исключительного права на произведение архитектуры/градостроительства;
- в) авторские права на произведение архитектуры/градостроительства не переходят к заказчику ни в каком объеме.

Договору авторского заказа имеет много общего со служебным произведением в рамках которого также может быть создано произведение архитектуры и градостроительства.

В силу ст. 1295 ГК РФ авторские права на произведения, созданные в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору.

Для признания произведения архитектуры и градостроительства служебным необходимо установить:

- 1) наличие трудовых отношений между автором и работодателем, что

может быть подтверждено трудовым договором, записью в трудовой книжке, приказом о приеме на работу и т.д.;

2) круг должностных обязанностей автора. В случае если в обязанности автора не входит создание произведений, оно не может быть признано служебным, даже если создано в рабочее время;

3) время создания произведения. Если произведение создано в свободное от работы время, оно не является служебным, а все права на него принадлежат автору.

При признании произведения служебным исключительное право на его использование любыми законными способами (воспроизведение, тиражирование, распространение и др. (ст. 1270 ГК РФ) принадлежит работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Работодатель должен распорядиться своим правом в трехлетний срок, иначе оно возвращается к автору. Автор же имеет встречное право на вознаграждение (ст. 1295 ГК РФ).

Однако часть прав (неимущественных) принадлежит автору и не может быть отчуждена. Это право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения. Иные права (имущественные) могут быть переданы работодателю (ст. 1255 ГК РФ). Порядок, объем и условия передачи прав регулируются ГК РФ и соглашением сторон.

Произведения архитектуры и градостроительства могут быть созданы посредством заключения государственного (муниципального) контракта на создание произведений архитектуры и градостроительства. Правовое регулирование этого вида государственного контракта осуществляется нормами ст. 1298 ГК РФ, которые применяются при создании любых произведений для публичных нужд, Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"<sup>82</sup>, а также

---

<sup>82</sup> Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"

соответствующими положениями Бюджетного кодекса РФ<sup>83</sup>.

В юридической литературе предпринята попытка дифференциации способов создания произведений архитектуры и градостроительства по государственному (муниципальному) контракту. Так, А.А. Храмкин, О.М. Воробьева, А.Н. Евсташенков полагают, что создание произведений архитектуры и градостроительства возможно при исполнении обязательства:

1) возникшего из договора подряда, целью которого является разработка проектной документации для строительства. Создание произведения архитектуры может произойти вследствие исполнения подрядной деятельности;

2) возникшего на основании заключения самостоятельного договора на создание архитектурного проекта для государственных (муниципальных) нужд. При таком способе создание произведения архитектуры является основной целью государственного контракта<sup>84</sup>.

Однако высказанная позиция представляется сомнительной, поскольку разработка документации является предметом подряда на выполнение проектных и изыскательских работ (ст. 758 ГК РФ), а не «классического» договора подряда.

Между тем, в литературе авторы придерживаются озвученного подхода. Так, по мнению О.А. Ковтонюк, выделение способов создания произведения архитектуры имеет прикладное значение, поскольку определяют субъекта исключительного права. При создании произведения архитектуры в процессе исполнения договора подряда исключительные права на него не могут принадлежать автору (подрядчику), выполняющему заказ для публичных нужд в рамках служебного задания, так как оно принадлежит работодателю. Во втором случае, напротив, произведение

---

// Собрание законодательства РФ. 2013. N 14. Ст. 1652.

<sup>83</sup> Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 N 145-ФЗ (ред. от 27.12.2019) // Собрание законодательства РФ. 1998. N 31. Ст. 3823.

<sup>84</sup> Госзаказ. Строительство. Проектирование. Ремонт / [А.А. Храмкин, О.М. Воробьева, А.Н. Евсташенков и др.]. 2е изд. испр. и доп.; под общ. ред. А.А. Храмкина. М.: ИД «Юриспруденция», 2011. 728 с.

создается архитектором, который одновременно является его автором, поэтому весь комплекс исключительных прав принадлежит ему<sup>85</sup>.

Такое положение противоречит п. 1 ст. 1298 ГК РФ, который устанавливает принадлежность исключительного права исполнителю как автору, если иное не установлено государственным или муниципальным контрактом. Думается, что в целях устранения противоречий следует изменить его редакцию, дополнив указанием на то, что исключительное право на произведение не может принадлежать исполнителю, если оно создано в рамках служебного задания: «Исключительное право на произведение ... принадлежит исполнителю, являющемуся автором либо иным выполняющим государственный или муниципальный контракт лицом, *если оно не является служебным произведением, а также если государственным или муниципальным контрактом не предусмотрено....*».

В договорах на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (далее – НИОКР), заключаемых по государственному оборонному заказу, государственным заказчиком прямо не предусматривается создание результатов интеллектуальной деятельности. Согласно части 3 статьи 772 Гражданского кодекса РФ права исполнителя и заказчика на результаты работ, которым предоставляется правовая охрана как результатам интеллектуальной деятельности, определяются в соответствии с правилами раздела VII Гражданского кодекса РФ.

В государственных контрактах указывается, что права на результат НИОКР (этапа НИОКР), включая права на РИД, полученные, созданные при выполнении НИОКР (этапа НИОКР), принадлежат Российской Федерации, от имени которой выступает заказчик.

Отметим, что государственные заказчики при определении условий государственных контрактов должны руководствоваться требованиями, предусмотренными Постановлением Правительства Российской Федерации

---

<sup>85</sup> Ковтонюк О.А. Источники правового регулирования отношений, возникающих из государственного контракта // Евразийский юридический журнал. 2019. № 12 (139). С. 179.

от 22.04.2009 N 342 "О некоторых вопросах регулирования закрепления прав на результаты научно-технической деятельности"<sup>86</sup>, которым предусматривается обязанность государственных заказчиков по установлению условий в государственных контрактах о закреплении исключительных прав на РИД за Российской Федерацией, если: результаты научно-технической деятельности изъяты из оборота; Российская Федерация приняла на себя осуществление финансирования работ по доведению результатов научно-технической деятельности до стадии практического применения, завершающейся этапом постановки продукции на производство, включающим подготовку производства, изготовление установочной серии и квалификационные испытания и т.д.

Заключение государственного (муниципального) контракта на создание произведения архитектуры происходит по результатам проведения конкурса тех условиях, которые изначально были определены в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, а также в конкурсной документации. Если после заключения контракта будут обнаружены недостатки в расчетах, то исполнитель вправе требовать расторжения контракта. Так, Пятый арбитражный апелляционный суд признал правомерным требование исполнителя о расторжении контракта по основанию представления непригодного локально сметного расчета. Как следует из материалов дела, заказчик не изучил фактическое состояние объекта работ и предложил технологию, которая не позволит качественно сделать работы. Несмотря на то, что исполнитель своевременно уведомил о выявленных фактах заказчика, последний не согласился изменить условия<sup>87</sup>.

Существенные условия государственного контракта на создание

---

<sup>86</sup> Постановление Правительства РФ от 22.04.2009 N 342 (ред. от 18.03.2020) "О некоторых вопросах регулирования закрепления прав на результаты научно-технической деятельности" // Собрание законодательства РФ. 2009. N 18 (2 ч.). Ст. 2242.

<sup>87</sup> Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 02.11.2016 N 05АП-7125/2016 по делу N А24-1704/2016 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. –Версия Проф. Электрон. дан. М., 2021. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

произведений архитектуры перечислены в ст. 110.1 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Согласно указанной норме контракт должен содержать условия, согласно которым:

1) исключительное право использовать произведение архитектуры и градостроительства принадлежит публичному образованию, от имени которых заключен контракт, независимо от способа создания произведения;

2) заказчику принадлежит право использования проектной документации объекта капитального строительства, разработанной на основе произведения архитектуры, без согласия автора.

Статья 1298 ГК РФ закрепляет возможность принадлежности исключительного права на произведение архитектуры за публично-правовым образованием, от имени которого выступает государственный или муниципальный заказчик<sup>88</sup>. Данная норма, по мнению О.Г.Ершова<sup>89</sup> несет в себе правовую неопределенность для субъекта исключительного права. Автор опирается на ст. 125 ГК РФ, где сказано, что органы государственной власти и местного самоуправления в пределах своей компетенции выступают от имени соответствующего публичного образования. Однако установленная законом сфера компетенции органов государственной и муниципальной власти не включает в себя решение вопросов, связанных с осуществлением исключительных прав на произведения. Следовательно, для устранения пробелов в законодательстве необходимо указать на соответствующее полномочие, внося необходимые дополнения в нормативные правовые акты, например, главу 3 Федерального закона от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской

---

<sup>88</sup> Васильева С. Архитекторы и застройщики: когда в согласии жить не получается // Жилищное право. 2018. N 9. С. 7 - 18.

<sup>89</sup> Ершов О.Г. Произведение архитектуры, созданное по государственному или муниципальному контракту // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2015. № 2. С. 36-41.

Федерации»<sup>90</sup>.

Между тем, данная позиция лишена аргументов, поскольку в настоящее время в системе органов исполнительной власти функционирует Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения при Министерстве юстиции Российской Федерации, находящееся в ведении Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатента). Правовое регулирование вопросов, связанных с осуществлением исключительных прав на произведения, осуществляется целым рядом нормативных правовых актов, например, Постановлением Правительства РФ от 03.08.2012 N 793 "О распоряжении исключительным правом Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии"<sup>91</sup>.

Проблемы правового регулирования государственного (муниципального) контракта на создание произведений архитектуры на этом не заканчиваются. Так, Закон не содержит перечня и порядка заключения гражданско-правовых договоров, посредством которых исполнитель обеспечит переход прав от своих работников и третьих лиц публично-правовому образованию.

Проведенное исследование договоров на создание произведений архитектуры и градостроительства позволяет сделать следующие выводы:

1) договор авторского заказа на создание произведение архитектуры и градостроительства представляет собой соглашение, по которому одна сторона (автор/архитектор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение (архитектурный

---

<sup>90</sup> Федеральный закон от 06.10.2003 N 131-ФЗ (ред. от 29.12.2020) "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2003. N 40. Ст. 3822.

<sup>91</sup> Постановление Правительства РФ от 03.08.2012 N 793 (ред. от 06.03.2015) "О распоряжении исключительным правом Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии" // Собрание законодательства РФ. 2012. N 33. Ст. 4680.

проект/произведение градостроительного искусства и сопутствующую документацию) на материальном носителе или в иной форме. Его существенные условия ставятся в зависимость от намерения сторон распорядиться исключительным правом. По своей правовой природе договор является возмездным, консенсуальным и взаимным, а его особыми признаками выступает субъектный состав и цель сторон при заключении договора;

2) установлено, что если произведение архитектуры и градостроительства создано в рамках трудовых отношений, в рабочее время, лицом, в круг должностных обязанностей которого входит создание служебных произведений, права на произведение возникают не только у автора-создателя, но и у его работодателя, которому принадлежит исключительное право на его использование;

3) выявлены многочисленные проблемы при заключении государственного (муниципального) контракта на создание произведений архитектуры. Так, наблюдается явный перевес сил, позволяющих государственному заказчику отказаться от исполнителя, который выиграл конкурс при возникновении любых разногласий, отсутствует порядок заключения гражданско-правовых договоров, посредством которых исполнитель обеспечит переход прав от своих работников и третьих лиц публично-правовому образованию.

### **3.2 Договоры, направленные на распоряжение исключительным правом на произведение архитектуры и градостроительства**

К группе договоров, направленных на распоряжение исключительным правом на произведение архитектуры и градостроительства, относятся договор авторского заказа на создание произведений архитектуры и градостроительства и лицензионный договор о предоставлении права использования произведения архитектуры и градостроительства.

Договор об отчуждении оригинала произведения архитектуры и градостроительства является способом распоряжения исключительным правом и осуществляется на основании соглашения, по которому отчуждатель обязуется передать оригинал произведения приобретателю, обязанному принять его и уплатить обусловленную денежную сумму.

В силу двойственности объекта авторского права при передаче оригинала право собственности на оригинал возникает у его приобретателя. Что касается интеллектуального исключительного права, оно по общему правилу не переходит по договору, а сохраняется за автором (а после его смерти – его наследниками). Правда, иное (условие о переходе к приобретателю не только вещного, но и исключительного права) может быть установлено соглашением.

В целях развития рынка художественных ценностей, обеспечения доступности произведений искусства для общества в п. 2 ст. 1291 ГК установлено, что даже если договор не предусматривает перехода исключительного права к приобретателю оригинала, отдельные элементы этого права у него все же появляются. Он, в частности, может сам демонстрировать произведения архитектуры, передавать их на другие выставки, фотографировать (копировать) их для издания каталога организуемой выставки либо каталога своей коллекции.

Сторонами договора выступают:

1) правообладатель, в качестве которого могут выступать:

- автор – при непосредственном создании произведения собственными усилиями;
- наследник автора – в случае его смерти;
- работодатель автора – в случае создания служебного произведения;
- иной собственник оригинала;

2) приобретатель оригинала произведения – гражданин, достигший возраста полной дееспособности, принимающий на себя соответствующие

обязанности по договору.

Перечень существенных условий договора об отчуждении оригинала произведения архитектуры будет отличаться в зависимости от того сохраняется ли за архитектором или иным правообладателем исключительное право на произведение. Если такое право сохраняется, то в число существенных условий в обязательном порядке будет входить только предмет договора, если право не сохраняется, то оно добавляется к предмету. Цена договора в любом случае будет существенным условием, если стороны заключают возмездный договор. Таким образом, к числу существенных условий договора об отчуждении оригинала произведения архитектуры в любом случае относится предмет договора – оригинал произведения архитектуры, представляющий собой индивидуально-определенную вещь, идентифицируемую подробным описанием признаков: названием, указанием на вид произведения, материальный носитель изготовления, размерами, стилем и другими качественными характеристиками.

Оригиналу произведения противопоставляются воспроизведенные на его основе копия, снимок, список, подражание, подделка<sup>92</sup>. Названные правовые категории по-разному определяются в нормах Гражданского кодекса РФ и иных правовых актах. Если следовать логике п. 2 ст. 1274 ГК РФ, то копию произведения следует определить как воспроизведение оригинала в виде одного и более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме. Иная трактовка содержится в Постановлении Правительства Российской Федерации от 19 апреля 2008 года №285 «Об утверждении Правил выплаты автору вознаграждения при публичной перепродаже оригиналов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений», п. 2 которого устанавливает, что объектом перепродажи

---

<sup>92</sup> Оноприенко О.Ф. Понятие «Оригинал» в российском законодательстве об интеллектуальной собственности // Вестник Удмуртского университета. Серия «Экономика и право». 2016. №5. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-original-v-rossiyskom-zakonodatelstve-ob-intellektualnoy-sobstvennosti> (дата обращения: 15.03.2021).

являются оригиналы произведений живописи, скульптуры, графики, дизайна, графических рассказов, комиксов и других произведений изобразительного искусства, оригиналы авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений, собственноручно написанных автором либо напечатанных с помощью технического устройства и подписанных им, а также копии (повторы) произведений изобразительного искусства, которые были сделаны самим автором или под его руководством, подписаны или иным способом отмечены автором (далее - оригиналы произведений)<sup>93</sup>.

Вопрос о повторах произведения, которые сделаны иными лицами, в том числе с разрешения или без разрешения автора, в Постановлении обходится стороной. Данный пробел в законодательстве необходимо устранить, так как это имеет важное практическое значение

Развивая положения законодательства следует сделать вывод о том, что в отличие от оригинала произведения, его копии представляют собой «экземпляры, которые могут быть и индивидуально определенными и родовыми вещами»<sup>94</sup>. Это означает, что если предметом договора выступает копия, то речь идет о другом виде договора, а не о договоре об отчуждении оригинала произведения архитектуры и градостроительства.

Демонстрируя неоднозначный подход к понятию «копии», законодатель не останавливается на их видах, хотя копии, сделанные самим автором (авторские копии), имеют более высокую ценность, чем сделанные другими лицами (собственно копии) вне зависимости от наличия разрешения автора произведения.

По общему правилу архитектор вправе создавать неограниченное

---

<sup>93</sup> Постановление Правительства РФ от 19 апреля 2008 г. N 285 "Об утверждении Правил выплаты автору вознаграждения при перепродаже оригиналов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений" // Собрание законодательства РФ. 2008. N 17. Ст. 1880.

<sup>94</sup> Рожкова М.А. О некоторых вопросах оборота исключительных прав и материальных носителей объектов интеллектуальной собственности // Журнал российского права. 2014. №9 (213). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-nekotoryh-voprosah-oborota-isklyuchitelnyh-prav-i-materialnyh-nositeley-obektov-intellektualnoy-sobstvennosti> (дата обращения: 15.03.2021).

количество экземпляров созданного им произведения вне зависимости от любых обстоятельств: сохранения исключительного права на произведение, отчуждения оригинала в собственность третьего лица и т.д. Если стороны договариваются о запрете повторов оригинала автором или ограничении количества экземпляров, то это условие подлежит обязательному включению в текст договора.

В отношении повторов произведений, сделанных другими лицами, возможны два варианта поведения.

1) действия, связанные с получением разрешения на копирование произведения от правообладателя исключительного права. При выполнении копии следует указывать исходное имя архитектора-автора, а также имя копииста. В случае если архитектор посчитает, что сделанные копии не отвечают критериям качества исходного оригинала произведения, он вправе потребовать исключения его имени с копии произведения.

Участники отношений должны заключить между собой договор с указанием количества экземпляров произведений, а также суммы вознаграждения, выплачиваемого автору, его наследникам или иному правообладателю.

2) свободное копирование обнародованного оригинала произведения архитектуры в личных или учебных целях. В этом случае копиист не связан обязательствами по выплате вознаграждений автору и заключением договора на использование произведения.

Правовое разграничение оригинала произведения, копий и авторских копий необходимо в целях внесения правовой определенности в последствия их отчуждения.

1) при отчуждении оригинала произведения действуют следующие правила:

если оригинал произведения архитектуры отчуждает автор-архитектор, то по общему правилу за ним сохраняется и исключительное право на произведение;

если оригинал произведения архитектуры отчуждает иной правообладатель, то исключительное право на произведение переходит к приобретателю;

при отчуждении авторской копии или копии произведения исключительные права сохраняются за автором или иным правообладателем. Отступления от этого правила недопустимы, в договоре нельзя предусмотреть иной вариант.

2) отсутствие исключительного права на произведение не мешает приобретателю оригинала произведения архитектуры без согласия автора или иного правообладателя совершать комплекс действий: демонстрировать, воспроизводить оригинал произведения и передавать его для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами (абз. 1 п. 2 ст. 1291 ГК РФ); использовать в качестве иллюстрации, публично показывать и распространять без цели извлечения прибыли (абз. 2 п. 2 ст. 1291 ГК РФ). Собственник копии данными правомочиями не обладает.

Если исключительное право на произведение было передано приобретателю, то он получает право и на его переработку, поскольку в соответствии со ст. 1285 ГК РФ исключительное право на произведение переходит только в полном объеме. В отношении авторского экземпляра произведения и авторской копии закон не содержит упоминания о возможности внесения изменений или переработки. Думается, что учитывая этот пробел, сторонам необходимо урегулировать обозначенный вопрос в договорах о приобретении авторского экземпляра произведения или его копий.

Заключение лицензионного договора о предоставлении права использования произведения архитектуры и градостроительства представляет собой распространенный способ распоряжения исключительным правом автора или иного правообладателя на принадлежащее ему произведение архитектуры, суть которого состоит в том, что архитектор (иной правообладатель) предоставляет другой стороне право

использования произведения в установленных договором пределах.

Сторонами лицензионного договора выступают:

лицензиар – автор-архитектор, его соавторы, другие правообладатели исключительного права, например, наследники умершего автора. Следует заметить, что в законодательстве подробно регламентируется порядок совместного осуществления прав соавторов произведения, однако ничего не сказано об общих правах правообладателей. Данный пробел следует устранить, поскольку это может привести к существенному нарушению прав участников лицензионного договора;

лицензиат – любой субъект гражданского права, достигший возраста полной дееспособности и не имеющий ограничений в ее объеме, приобретающий исключительное право на произведение архитектуры<sup>95</sup>. Чаще всего лицензиатами являются юридические лица или физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность<sup>96</sup>.

Пределами использования произведения архитектуры по договору могут стать: «способы использования произведения, срок его использования, территория, в пределах которой действует предоставленное право<sup>97</sup>».

Существенными условиями лицензионного договора о предоставлении права использования произведения архитектуры и градостроительства, отсутствие которых влечет признание договора незаключенным, являются:

1) предмет – характер предоставляемого права и способы использования произведения с указанием основных характеристик самого произведения архитектуры. Право использования произведения архитектуры, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

---

<sup>95</sup> Куприянова Л.М., Николюкин С.В. Особенности лицензионного договора // Современный юрист. 2019. № 3 (28). С. 38.

<sup>96</sup> Калиничева Е.П. Лицензионный договор как основание возникновения обязательства: дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2011. С. 97.

<sup>97</sup> Голованов Н.М. Особенности лицензионных договоров о предоставлении права использования произведения архитектуры // Евразийский Союз Ученых (ЕСУ). 2020. № 72. С. 44.

Способами использования произведения архитектуры согласно п. 2 ст. 1270 ГК РФ являются:

воспроизведение произведения, то есть изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме;

распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

публичный показ произведения;

импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;

прокат оригинала или экземпляра произведения;

публичное исполнение произведения;

сообщение в эфир, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению;

сообщение по кабелю, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств;

ретрансляция;

перевод или другая переработка произведения;

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

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

2) размер вознаграждения, уплачиваемый автору за использование произведения. При согласовании данного условия сторонам следует остановиться на сроках и порядке исчисления вознаграждения, решить вопрос о возможности в некоторых случаях использования произведения безвозмездно. Вознаграждение может быть установлено в твердой денежной сумме, в процентах от полученной прибыли за использование произведения, а также в форме периодических платежей. Если лицензиат не использует

произведение архитектуры предусмотренными в договоре способами и не получает выручки от данного вида деятельности, это не является основанием для отказа в требованиях лицензиату о выплате вознаграждения. На это указывается в п. 40 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации"<sup>98</sup>.

Законодатель выделяет два вида лицензии и соответственно лицензионных договоров: договор о предоставлении простой (неисключительной) лицензии и лицензионный договор о предоставлении исключительной лицензии.

Заключение договора о простой лицензии применительно к производству архитектуры означает следующие характеристики лицензионного договора:

1) лицензия простой (неисключительной) лицензии предполагает форму договора присоединения, условия которого доступны неопределенному кругу лиц и размещены соответствующим образом, например, в Интернете, в СМИ и т.д.;

2) акцептом условий договора могут стать определенные действия лицензиара, например, нажатие клавиши, подтверждающей согласие во всплывающем окне на сайте правообладателя;

3) лицензиар может предоставить лицензиату право на использование принадлежащего ему произведения архитектуры для создания нового произведения архитектуры, которое можно будет использовать в пределах и на условиях, предусмотренных открытой лицензией;

4) если договором не предусмотрено иное, открытая лицензия является: безвозмездной, заключаемой на срок пять лет и действующей в пределах мирового пространства.

Несмотря на подробную правовую регламентацию лицензионного

---

<sup>98</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2019. N 7.

договора о предоставлении права использования произведения архитектуры, законодательство в рассматриваемой сфере нуждается в определенной корректировке.

Во-первых, порядок ознакомления последующих лицензиатов с условиями первоначальной лицензии не регламентирован законом. Хотя отсутствие такой обязанности первоначального лицензиата, заключающего сублицензионные договоры, может повлечь нарушение исключительного права лицензиара.

Во-вторых, не решен вопрос о привлечении к ответственности лицензиара, заключившего лицензионный договор о предоставлении исключительной лицензии, и продолжающего выдавать открытые лицензии. В этом случае открытая лицензия по иску первоначального лицензиата может быть признана недействительной, а пользователи открытой лицензии, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны будут возместить убытков обладателю исключительной лицензии, независимо от их вины.

И хотя п. 4 ст. 1250 ГК РФ позволяет предпринимателям, после подтверждения своей невиновности предъявить регрессный иск о возмещении понесенных убытков, не разумнее ли в изложенной ситуации привлечь к ответственности лицензиара, предоставившего недействительную открытую лицензию, и взыскать с него все то, что причитается в таких случаях к нарушителям прав по исключительной лицензии?<sup>99</sup>.

В-третьих, относительно территории действия открытой лицензии существует правовая коллизия: в п. 3 ст. 1286.1 ГК РФ законодатель устанавливает общее правило: если в договоре не указана территория действия, открытая лицензия действует на всем мировом пространстве; п. 3 ст. 1235 ГК РФ, напротив, говорит о том, что «использование результата интеллектуальной деятельности только на территории Российской

---

<sup>99</sup> Иванов О. И. Проблемы применения свободных лицензий в Российской Федерации: правовой аспект. <https://nauchkor.ru/uploads/documents/591d43f15f1be73cccc25081.pdf> (дата обращения: 15.03.2021).

Федерации». Данное противоречие необходимо устранить.

Проведенное исследование договоров, направленных на распоряжение исключительным правом на произведение архитектуры и градостроительства, позволяет сформулировать следующие выводы:

1) правовое регулирование договора об отчуждении оригинала произведения архитектуры и градостроительства нуждается в совершенствовании. Необходимо уточнить вопросы, касающиеся существенных условий договора в зависимости от того, сохраняется ли за архитектором или иным правообладателем исключительное право на произведение; определить объем передаваемых по договору прав и комплекс обязанностей сторон договора;

2) следует внести определенность и устранить пробел в отношении понимания оригинала произведения, копий и авторских копий. Разграничение указанных категорий необходимо провести по причине выявленных в разделе различий в правовых последствиях обладания произведением архитектуры;

3) в отношении правового регулирования лицензионного договора о предоставлении права использования произведения архитектуры и градостроительства внесено предложение об установлении обязанности ознакомления последующих лицензиатов с условиями первоначальной лицензии в целях правовой защиты прав первоначального лицензиара;

4) для защиты прав лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и получивших открытую лицензию по договору от лицензиара, ранее выдавшего исключительную лицензию, необходимо установить возможность привлечения его к ответственности за признание таких лицензий недействительными.

## Заключение

Проведенное исследование произведений архитектуры и градостроительства как объектов авторского права, договоров на их создание и использование позволяет сформулировать следующие выводы:

1) авторское право — один из институтов гражданского права, входящий в отрасль права интеллектуальной собственности, которая регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с созданием и использованием произведений науки, литературы, искусства. Авторское право понимается в двух значениях, в объективном как правовой институт, в субъективном – как совокупность субъективных прав автора;

2) субъектом первоначального авторского права всегда является гражданин (физическое лицо), который и приобретает весь комплекс исключительных имущественных и личных неимущественных прав. Субъектом производного авторского права выступает физическое или юридическое лицо, в т.ч. индивидуальный предприниматель, которому переданы авторские имущественные (исключительные или неисключительные) права и использующий их в соответствии с условиями авторского договора. В отношениях, связанных с созданием, использованием и распоряжением авторскими правами, участвует большое число субъектов, которыми могут быть как физические, так и юридические лица.

3) авторское право регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности — произведений науки, литературы и искусства. Существенным недостатком выступает отсутствие в законодательстве РФ определения понятия произведения. Произведение должно соответствовать двум критериям: иметь творческий характер и быть выраженным в какой-либо объективной форме. Необходимо отличать само произведение, как нематериальное благо, и вещественную форму его выражения.

4) архитектурное произведение может иметь различные формы воплощения, каждая из которых с точки зрения авторских прав обладает охраноспособностью. Ввиду отсутствия легального определения архитектурного произведения в договорных отношениях автор может оказаться в проигрышной ситуации, также в этой связи высока вероятность нарушения авторских прав. Следовательно, необходима оптимизация законодательства в виде закрепления легального понятия архитектурного произведения;

5) в настоящее время создание произведений архитектуры и градостроительства происходит на основе заключения договора авторского заказа, отличительными чертами договора авторского заказа на создание произведение архитектуры и градостроительства являются особый субъектный состав и цель сторон при заключении договора;

6) если произведение архитектуры и градостроительства создано в рамках трудовых отношений, в рабочее время, лицом, в круг должностных обязанностей которого входит создание служебных произведений, права на произведение возникают не только у автора-создателя, но и у его работодателя, которому принадлежит исключительное право на его использование;

7) выявлены многочисленные проблемы при заключении государственного (муниципального) контракта на создание произведений архитектуры. Так, наблюдается явный перевес сил, позволяющих государственному заказчику отказаться от исполнителя, который выиграл конкурс при возникновении любых разногласий, отсутствует порядок заключения гражданско-правовых договоров, посредством которых исполнитель обеспечит переход прав от своих работников и третьих лиц публично-правовому образованию;

8) к группе договоров, направленных на распоряжение исключительным правом на произведение архитектуры и градостроительства, относятся договор авторского заказа на создание

произведений архитектуры и градостроительства и лицензионный договор о предоставлении права использования произведения архитектуры и градостроительства.

9) выяснено, что правовое регулирование договора об отчуждении оригинала произведения архитектуры и градостроительства нуждается в совершенствовании. Необходимо уточнить вопросы, касающиеся существенных условий договора в зависимости от того, сохраняется ли за архитектором или иным правообладателем исключительное право на произведение; определить объем передаваемых по договору прав и комплекс обязанностей сторон договора;

10) следует внести определенность и устранить пробел в отношении понимания оригинала произведения, копий и авторских копий. Разграничение указанных категорий необходимо провести по причине выявленных в разделе различий в правовых последствиях обладания произведением архитектуры;

11) в отношении правового регулирования лицензионного договора о предоставлении права использования произведения архитектуры и градостроительства внесено предложение об установлении обязанности ознакомления последующих лицензиатов с условиями первоначальной лицензии в целях правовой защиты прав первоначального лицензиара;

12) для защиты прав лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность и получивших открытую лицензию по договору от лицензиара, ранее выдавшего исключительную лицензию, необходимо установить возможность привлечения его к ответственности за признание таких лицензий недействительными.

## Список использованных источников и литературы

1. Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886// Бюллетень международных договоров. – 2003. – N 9.
2. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020 // на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1994. – N 52 (часть 1). – Ст. 5492.
4. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 20.04.2021) // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 1 (ч. 1). – Ст. 3.
5. Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" // Собрание законодательства РФ. – 2013. – N 14. – Ст. 1652.
6. Федеральный закон от 06.10.2003 N 131-ФЗ (ред. от 29.12.2020) "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. – 2003. – N 40. – Ст. 3822.
7. Постановление Правительства РФ от 19 апреля 2008 г. N 285 "Об утверждении Правил выплаты автору вознаграждения при перепродаже оригиналов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений" // Собрание законодательства РФ. – 2008. – N 17. – Ст. 1880.
8. Постановление Правительства РФ от 20 декабря 2002 г. № 908 «О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных

организаций»//Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 52 (2 ч.). – Ст. 5217.

9. Распоряжение Правительства РФ от 21 июля 2008 г. № 1052-р «О присоединении Российской Федерации к Договору Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву, принятому Дипломатической конференцией по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в г. Женеве 20 декабря 1996 г.»// Собрание законодательства РФ. – 2008. – № 30 (ч. II). – Ст. 3677.

10. Распоряжение Правительства РФ от 14 июля 2008 г. № 998-р «О присоединении к Договору Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам, принятому Дипломатической конференцией по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в г. Женеве 20 декабря 1996 г.»//Собрание законодательства РФ. – 2008. – № 29 (ч. II). – Ст. 3554

11. Закон РФ от 09.07.1993 N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993. – N 32. – Ст. 1242.

12. Указ Президиума ВС СССР от 19 сентября 1968 г. № 3104-VII «О ратификации Стокгольмского акта Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности» (утратил силу)//Ведомости ВС СССР. 1968. № 40. Ст. 363.

13. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2019. – N 7.

14. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»// Российская газета. – 2009. – № 70.

15. Определение Верховного Суда РФ от 6 марта 2008 г. по делу N 51-Г08-12 // [www.vsrfl.ru](http://www.vsrfl.ru) (дата обращения: 04.05.2021)

16. Определение Верховного Суда РФ от 28 ноября 2011 г. по делу N 51-Г11-48 // [www.vsrfl.ru](http://www.vsrfl.ru) (дата обращения: 04.05.2021)
17. Постановление ФАС Московского округа от 2 сент. 2019 г. по делу № А40-127669/10-84-811 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. Версия Проф. Электрон. дан. М., 2021. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.
18. Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 02.11.2016 N 05АП-7125/2016 по делу N А24-1704/2016 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. Электрон. дан. М., 2021. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.
19. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда N 09АП-22787/12 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. Электрон. дан. М., 2021. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.
20. Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015// Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2015. – N 11
21. Письмо ФАС России от 31.07.2013 N АК/29883/13 «О разъяснении законодательства» // <https://ppt.ru/docs/pismo/fas/n-ak-29883-13-94951> (дата обращения: 04.05.2021)
22. Авторское право. Учебник /Под ред. Е.А.Суханова. – М., 1993. – Т.1. – 410 с.
23. Авторское права на архитектурные объекты по законодательству зарубежных стран. Потоцкий Д.В.// Право и образование. – 2013. – № 12. – С. 112-116.
24. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право / Флейшиц Е.А. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. – М.: Статут, 2015. – Т. 1. – 358 с.
25. Баттахов П.П. Служебные результаты интеллектуальной

деятельности по законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2010. – 214 с.

26. Беляева В.А., Губайдуллина Э.Х. Защита авторских прав в Российской Федерации // Аллея науки. – 2017. – № 9. – С. 638 - 641.

27. Близнац И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права: учебник / под ред. И.А. Близнаца. – М.: Проспект, 2011. – 308 с.

28. Бирюков, П. Н. Право интеллектуальной собственности: учебник и практикум для академического бакалавриата / П. Н. Бирюков. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Издательство Юрайт, 2018. — 315 с.

29. Брумштейн Ю. Анализ проектной деятельности в области строительства с точки зрения законодательства об авторском праве // ИС. Авторское право и смежные права. – 2005. – №10. – С. 54-58.

30. Бутнев В.В. Механизм защиты субъективных прав // Lex russica. – 2014. – N 3. – С. 274 – 283.

31. Вайпан В.А., Любимов А.П. Новое регулирование охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности – М.: Право и экономика 2008. – 294 с.

32. Васильева С. Архитекторы и застройщики: когда в согласии жить не получается // Жилищное право. – 2018. – N 9. – С. 7 - 18.

33. Витко В.С. Правовая природа договоров о создании произведений науки, литературы и искусства. – М.: Статут, 2019. – 240 с.

34. Гаврилов Э.П. Право интеллектуальной собственности. Авторское право и смежные права. XXI век. Сборник публикаций. – М.: Издательство "Юрсервитум", 2016. – 435 с.

35. Гаврилов Э.П. Комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 19 июня 2006 г. о вопросах применения законодательства об авторском праве и смежных правах (постатейный). П. 68 // СПС "КонсультантПлюс".

36. Голованов Н.М. Особенности лицензионных договоров о предоставлении права использования произведения архитектуры //

Евразийский Союз Ученых (ЕСУ). – 2020. – № 72. – С. 44-48.

37. Голованов Н. М. Право интеллектуальной собственности на произведение архитектуры: учеб. пособие / Н. М. Голованов, И. Д. Маркелова; СПбГАСУ. – СПб., 2016. – 120 с.

38. Голованов Н.М. Право интеллектуальной собственности на произведение архитектуры и его защита в судах Российской Федерации: учебное пособие / Голованов Н.М., Маркелова И.Д. – Санкт-Петербург: Санкт-Петербургский государственный архитектурно-строительный университет, ЭБС АСВ, 2016. – 248 с.

39. Госзаказ. Строительство. Проектирование. Ремонт / [А.А. Храмкин, О.М. Воробьева, А.Н. Евсташенков и др.]. 2е изд. испр. и доп.; под общ. ред. А.А. Храмкина. – М.: ИД «Юриспруденция», 2011. – 728 с.

40. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: понятие. Система. Задачи кодификации: Сборник статей / Исслед. центр частного права. – М.: Статут, 2003. – 385 с.

41. Дружинина И. Архитектор и его риски и споры // Трудовое право. – 2020. – N 1. – С. 57 - 66.

42. Егорова М.А. Нетрадиционные объекты авторского права: критерии охраноспособности, механизмы защиты/ Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия: Право. – 2014. – № 1 (15). – С. 21-28.

43. Ершов О. Произведения архитектуры и градостроительства как объекты авторского права // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2009. – № 4. – С. 14-17.

44. Жарова, А. К. Защита интеллектуальной собственности: учебник для бакалавриата и магистратуры / А. К. Жарова; под общ. ред. А. А. Стрельцова. — 4-е изд., перераб. и доп. — М.: Издательство Юрайт, 2019. — 341 с.

45. Жильский Н.Н., Голованов Н.М. Проблемы договора авторского заказа на произведение архитектуры // В сборнике: Приоритетные направления развития российской науки. – Материалы III всероссийской

научно-практической конференции. Отв. ред. Зарайский А.А., 2020. – С. 82-89.

46. Заславский А.А. Авторское право в области архитектурной деятельности: дисс. ... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2001. – 220 с.

47. Захарьина А.В. Изменения в правовом регулировании и защите авторских прав // Финансовые и бухгалтерские консультации. – 2007. – № 7. – С.40-44.

48. Зенин, И. А. Право интеллектуальной собственности в 2 ч. Часть 2: учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 10-е изд., перераб. и доп. — М.: Издательство Юрайт, 2018. — 169 с.

49. Иванов О. И. Проблемы применения свободных лицензий в Российской Федерации: правовой аспект. <https://nauchkor.ru/uploads/documents/591d43f15f1be73cccc25081.pdf> (дата обращения: 15.03.2021).

50. Калиничева Е.П. Лицензионный договор как основание возникновения обязательства: дис. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2011. – 210 с.

51. Кашанин А.В. Творческий характер как условие охраноспособности произведения в российском и иностранном авторском праве // Вестник гражданского права. – 2007. – № 2. – С. 48-52.

52. Кецко Е.В. Правовая характеристика объектов авторских прав // Вестник РГГУ. Серия «Экономика. Управление. Право». – 2009. – №11. – С. 195-201.

53. Ковтонюк О.А. Источники правового регулирования отношений, возникающих из государственного контракта // Евразийский юридический журнал. – 2019. – № 12 (139). – С. 179-182.

54. Копылов А.Ю. Творчество как условие охраноспособности произведения// Имущественные отношения в Российской Федерации. – 2019. – № 12 (219). – С. 56-62.

55. Куприянова Л.М., Николюкин С.В. Особенности лицензионного договора // Современный юрист. – 2019. – № 3 (28). – С. 38-41.

56. Коротич А.В. Архитектурные близнецы: проблема охраны авторских прав на произведения архитектуры // Академический вестник УралНИИпроект РААСН. – 2010. – N 3. – С. 44-46.

57. Лисица В. Н. Правовое регулирование архитектурной деятельности // Жилищное право. – 2009. – № 8. – С. 14-17.

58. Луткова О. Проблемы охраноспособности произведений с незначительным уровнем творчества и повторных произведений в авторском праве зарубежных государств и РФ // Авторское право и смежные права. – 2016. – № 8. – С. 5 – 16.

59. Люкшин А.М. Авторское право на произведения архитектуры: автореф. дисс.. к.ю.н. Санкт-Петербург, 2004. – 21 с.

60. Мерзликина Р. О правовом статусе архитектурных произведений как объектов авторского права // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2015. – № 1. – С. 11–21.

61. Моргунова Е.А., Рузакова О.А. Авторское право: Комментарий законодательства. Образцы документов. Вопросы и ответы. – М.: Изд-во «Право и закон», 2004. – 363 с.

62. Николаева Т.В. К вопросу о правовом развитии института интеллектуальной собственности в России // Вестн. Волгогр. гос. ун-та. Сер. 5, Юриспруд. – 2011. – № 2 (15). – С. 245-248.

63. Новоселова Л.А., Рузакова О.А. Значение и функции регистрации авторских прав в Российской Федерации и за рубежом // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2017. – N 3. – С. 334 - 349.

64. Оноприенко О.Ф. Понятие «Оригинал» в российском законодательстве об интеллектуальной собственности // Вестник Удмуртского университета. Серия «Экономика и право». 2016. №5. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-original-v-rossiyskom-zakonodatelstve-ob-intellektualnoy-sobstvennosti> (дата обращения: 15.03.2021).

65. Позднякова, Е. А. Авторское право: учебник и практикум для академического бакалавриата / Е. А. Позднякова. — 2-е изд., перераб. и доп.

— М.: Издательство Юрайт, 2017. — 243 с.

66. Права авторов произведений искусства: как ими пользоваться и как защищать: научно-методическое пособие. – Ярославль: Изд-во «Российские справочники», 2017. – 128 с.

67. Правовая охрана произведений архитектуры. Думанская А., Попова О.П.//Ученые заметки ТОГУ. – 2013. – Т. 4. – № 4. – С. 1092-1094.

68. Право интеллектуальной собственности: Т. 2: Авторское право: Учебник / Е.С. Гринь, В.О. Калятин, С.В. Михайлов и др.; под общ. ред. Л.А. Новоселовой. – М.: Статут, 2017. – 418 с.

69. Право интеллектуальной собственности: учебник и практикум для академического бакалавриата / Е. А. Позднякова [и др.]; под общ. ред. Е. А. Поздняковой. 2-е изд., испр. и доп. – М.: Издательство Юрайт, 2019. – 321 с.

70. Право интеллектуальной собственности. Международно-правовое регулирование: учеб. пособие для бакалавриата и магистратуры / И. А. Близнац [и др.]; под ред. И. А. Близнаца, В. А. Зимина; отв. ред. Г. И. Тыцкая. — М.: Издательство Юрайт, 2019. — 252 с.

71. Право интеллектуальной собственности: учебник для академического бакалавриата / Л. А. Новоселова [и др.]; под ред. Л. А. Новоселовой. — М.: Издательство Юрайт, 2016. — 302 с.

72. Правовое регулирование архитектурной деятельности: дис., канд. юрид. наук. – Тарту, 1984. – 265 с.

73. Римшин В. И. Основы правового регулирования градостроительной деятельности: учеб. пособие для строительных вузов / В. И. Римшин. – М.: Высшая школа, 2006. – 280 с.

74. Рожкова М.А. О некоторых вопросах оборота исключительных прав и материальных носителей объектов интеллектуальной собственности // Журнал российского права. – 2014. – №9 (213). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-nekotoryh-voprosah-oborota-isklyuchitelnyh-prav-i-materialnyh-nositeley-obektov-intellektualnoy-sobstvennosti> (дата

обращения: 15.03.2021).

75. Рузакова О.А. Система договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами: диссертация... д-ра юрид. наук. Москва, 2007. 497 с.; Рузакова О.А. Договоры о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами: учебно-практическое пособие для магистров. – М.: Проспект, 2017. – 144 с.

76. Рузакова О.А. Проблемы государственной регистрации в гражданском праве // Законодательство. – 2002. – N 2. – С. 23 - 28.

77. Сергеев А.Л. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – М., 2003. – 752 с.

78. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. – М.: Издательство Академии наук СССР, 1956. – 308 с.

79. Слесарюк Н.В. Произведения архитектуры: соотношение со смежными объектами авторского права и вопросы соавторства // Право и экономика. – 2012. – № 9. – С. 47–51.

80. Фалалеев А. Суть договора авторского заказа по Гражданскому кодексу // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. – 2011. – N 1. – С. 20-22.

81. Хасимова Л.Н. Лицензионный договор в праве промышленной собственности Российской Федерации : дисс. ... канд. юрид. наук. – Казань, 2006. – 197 с.

82. Хаутов Д.К. Архитектурная деятельность как объект авторского права // Вестник Северо-Осетинского государственного университета им. К.Л. Хетагурова. – 2011. – N 2. – С. 18-22.

83. Чурилов А.Ю. Правовое регулирование интеллектуальной собственности и новых технологий: вызовы XXI века: монография. – М.: Юстицинформ, 2020. – 224 с.

84. Шестаков Д.Ю. Интеллектуальная собственность в Российской Федерации теоретико-правовой анализ: теоретико-правовой анализ: дисс...

к.ю.н. – Москва, 2000. – 346 с.

85. Шестакова К.Д. К вопросу об объекте авторского права в области архитектуры // Вестник Санкт-Петербургского университета. – 2010. – N 4. – С. 10-12.

86. Шуваев В.А. Гражданско-правовое регулирование лицензионного договора на использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации: дисс. ... канд. юрид. наук. – Москва, 2009. – 207 с.

87. Щербак, Н. В. Авторское право: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / Н. В. Щербак. — М.: Издательство Юрайт, 2018. — 182 с.

# Отчет о проверке на заимствования №1



Автор: [anna.afryutkina@yandex.ru](mailto:anna.afryutkina@yandex.ru) / ID: 4375107

Проверяющий: [anna.afryutkina@yandex.ru](mailto:anna.afryutkina@yandex.ru) / ID: 4375107

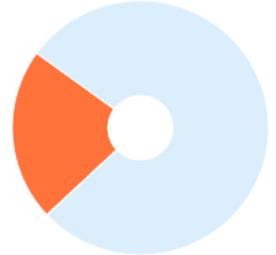
Отчет предоставлен сервисом «Антиплагиат» - [users.antiplagiat.ru](https://users.antiplagiat.ru)

## ИНФОРМАЦИЯ О ДОКУМЕНТЕ

№ документа: 31  
 Начало загрузки: 20.05.2021 05:38:32  
 Длительность загрузки: 00:00:04  
 Имя исходного файла: Афрюткина А.А. - Приоизведения архитектуры и градостроительства как объекты авторского права.pdf  
 Название документа: Афрюткина А.А. - Приоизведения архитектуры и градостроительства как объекты авторского права  
 Размер текста: 177 кБ  
 Символов в тексте: 181426  
 Слов в тексте: 21499  
 Число предложений: 1998

## ИНФОРМАЦИЯ ОБ ОТЧЕТЕ

Начало проверки: 20.05.2021 05:38:36  
 Длительность проверки: 00:00:21  
 Комментарии: не указано  
 Модули поиска: Интернет



### ЗАИМСТВОВАНИЯ

21,78%

### САМОЦИТИРОВАНИЯ

0%

### ЦИТИРОВАНИЯ

0%

### ОРИГИНАЛЬНОСТЬ

78,22%

Заимствования — доля всех найденных текстовых пересечений, за исключением тех, которые система отнесла к цитированиям, по отношению к общему объему документа.  
 Самоцитирования — доля фрагментов текста проверяемого документа, совпадающий или почти совпадающий с фрагментом текста источника, автором или соавтором которого является автор проверяемого документа, по отношению к общему объему документа.

Цитирования — доля текстовых пересечений, которые не являются авторскими, но система посчитала их использование корректным, по отношению к общему объему документа. Сюда относятся оформленные по ГОСТу цитаты; общепотребительные выражения; фрагменты текста, найденные в источниках из коллекций нормативно-правовой документации.

Текстовое пересечение — фрагмент текста проверяемого документа, совпадающий или почти совпадающий с фрагментом текста источника.

Источник — документ, проиндексированный в системе и содержащийся в модуле поиска, по которому проводится проверка.

Оригинальность — доля фрагментов текста проверяемого документа, не обнаруженных ни в одном источнике, по которым шла проверка, по отношению к общему объему документа.

Заимствования, самоцитирования, цитирования и оригинальность являются отдельными показателями и в сумме дают 100%, что соответствует всему тексту проверяемого документа.

Обращаем Ваше внимание, что система находит текстовые пересечения проверяемого документа с проиндексированными в системе текстовыми источниками. При этом система является вспомогательным инструментом, определение корректности и правомерности заимствований или цитирований, а также авторства текстовых фрагментов проверяемого документа остается в компетенции проверяющего.

№	Доля в отчете	Доля в тексте	Источник	Актуален на	Модуль поиска	Блоков в отчете	Блоков в тексте
[01]	6,56%	6,87%	Статья <a href="http://giefjournal.ru">http://giefjournal.ru</a>	22 Ноя 2019	Интернет	31	37
[02]	1,46%	5,52%	Скачать/Читать <a href="http://lawyers.clan.su">http://lawyers.clan.su</a>	10 Апр 2017	Интернет	20	79
[03]	0,24%	5,15%	Гражданскому праву <a href="http://upi-irbit.ucoz.ru">http://upi-irbit.ucoz.ru</a>	28 Мар 2017	Интернет	2	67

Еще источников: 17

Еще заимствований: 13,52%