

УДК 347.78.025

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРОИЗВЕДЕНИЯ КАК ОБЪЕКТА АВТОРСКОГО ПРАВА

М.В. Кубышко

Московский университет МВД России

Проводится анализ результатов теоретических исследований, а также положений норм законодательства, связанных с категорией произведения как объекта авторского права. Сформулировано понятие произведения, рассмотрены его признаки. Особое внимание уделено признаку творческого характера произведения.

***Ключевые слова:** произведение, авторское право, наука, литература, искусство, творчество.*

В соответствии с правовой позицией Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения (п. 1 ст. 1259 ГК РФ)¹.

Анализ вопроса о том, является ли конкретный результат объектом авторского права, осуществляется судами с учетом того, что по смыслу ст. 1228, 1257 и 1259 ГК РФ в их взаимосвязи таковым является только тот результат, который создан **творческим трудом**. Если не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом.

Согласно разъяснениям, данным в п. 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», само по себе отсутствие новизны, уникальности и (или) оригинальности результата интеллектуальной деятельности не может свидетельствовать о том, что такой результат создан не творческим трудом и, следовательно, не является объектом авторского права.

Соответственно, охраной по действующему законодательству пользуются любые произведения, в которых проявляется творчество и которые обладают всеми предусмотренными законом признаками объекта авторского права.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюл. Верховного Суда РФ. 2009. № 6.

Традиционно отечественный законодатель не дает определения термину «произведение», указывая лишь на признаки, которым должны соответствовать объекты авторского права².

В.И. Серебровский, отмечая эту проблему, писал, что «задача дать определение понятию произведения падает, таким образом, на долю науки гражданского права»³. По его мнению, 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 воспроизведения⁴.

За время исследований произведения как объекта авторского права были сформулированы многочисленные его понятия. При этом во всяком случае отмечался нематериальный характер произведения⁵.

Нематериальный характер произведения следует также из содержания ст. 1227, 1291 ГК РФ.

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (п. 1 ст. 1227). Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи, за исключением случая, предусмотренного п. 2 ст. 1291 ГК РФ (п. 1 ст. 1227).

Для признания произведения науки объектом авторского права большое значение имеет объективная форма выражения.

Научный результат может быть зафиксирован в литературном научном произведении (монографии, статье и т. д.). Но это не единственная форма объективного выражения результата труда работника науки. Схемы, расчеты, различного рода вычисления, чертежи, эскизы и т. д. также могут содержать результаты научного творчества.

Отчасти следует согласиться с мнением А.Л. Алферова, что к произведениям могут быть отнесены: доклады и лекции научного содержания, монографии, курсы, учебники, статьи в журналах и в других изданиях, рефераты, обзоры, рецензии, комментарии, переводы научных произведений, научно-популярные киносценарии и

² Сарычев И.А. Отношения по использованию произведений науки, литературы и искусства как предмет авторского права: дис. ... канд. юр. наук. М., 2007. С. 86.

³ Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. М., 1956. С. 31.

⁴ Там же. С. 36.

⁵ Гордон М.В. Советское авторское право. М., 1955. С. 59; Иоффе О.С. Советское гражданское право: в 3-х т. Л., 1965. Т.3. С. 5; Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар. М., 1988. С. 10 и др.

кинофильмы, радио- и телевизионные передачи научного характера, чертежи, планы, географические, геологические и иные карты, относящиеся к науке, пластические произведения, фотографические произведения научного характера, различные виды механической или магнитной записи научного содержания и др.⁶

Преимущественной формой фиксации научного результата в прикладных научных исследованиях и научно-технических разработках является научно-техническая документация, которая представляется в виде отчетов о научно-исследовательских и опытно-конструкторских работах и проектной документации. В этой связи В.А. Рассудовским высказана точка зрения, что научно-технический отчет – особый вид произведения науки.

Данный пример показывает, что результаты творческой деятельности автора могут быть объектом авторского права, когда они выражены в какой-либо объективной форме, ибо авторское право охраняет те структурные элементы произведения, которые определяют его форму.

Произведение признается имеющим объективную форму, если оно выражено в одной из следующих форм:

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и т. д.);
- устной (публичное произведение, публичное исполнение и т. д.);
- звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т. д.);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и т. д.);
- объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т. д.);
- в других формах.

Заметим, что объективная форма выражения произведения связана с возможностью его воспроизведения. По этому поводу существует две точки зрения. Одни авторы считают, что объективная форма и воспроизводимость произведения составляют единый признак охраноспособного произведения, при этом о воспроизводимости произведения нет необходимости говорить особо, так как само наличие у произведения объективной формы свидетельствует о возможности его воспроизведения⁷.

⁶ Алферов А.Л. Авторское право на литературные произведения в России: дис. ... канд. юр. наук. М., 2001. С. 77.

⁷ Антимонов Б. С., Флейшиц Е.А. Авторское право. М., 1957. С. 80–81; Чернышева С.А. Правоотношения в сфере художественного творчества. М., 1979. С.

Другие исследователи отстаивают позицию о том, что воспроизводимость является самостоятельным признаком произведения, т. е. закон охраняет только такие произведения, объективная форма которых обеспечивает возможность их воспроизведения без участия самого автора⁸. Думается, что в этом вопросе можно согласиться с Э.П. Гавриловым, по мнению которого «произведение считается выраженным в объективной форме независимо от того, может ли такая форма выражения восприниматься органами чувств непосредственно или с помощью каких-либо технических средств»⁹. Объективная форма выражения означает, что произведение доступно для восприятия другими лицами.

По смыслу ст. 1228 ГК РФ одним из ключевых признаков произведения является его творческий характер. Вместе с тем категория «творчество» представляет немалую сложность, т.к. является оценочной и выходит далеко за рамки гражданского права.

В цивилистической доктрине к изучению проблемы творчества, творческого характера как признака объектов авторского права обращались многие авторы. Так, Э.П. Гаврилов определяет творчество как «деятельность человека, порождающую нечто качественно новое и отличающиеся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью»¹⁰. По мнению И.А. Грингольц, творчество – «интеллектуальная работа, направленная на создание нового»¹¹. А.В. Брушлинский называет творческим процесс, в результате которого «человек создает, открывает что-то новое»¹². Профессором О.С. Иоффе творчество рассматривалось как интеллектуальная деятельность, завершающаяся производящим актом, в результате которого появляются новые понятия, образы и (или) формы их воплощения, представляющие собой идеальное отражение объективной действительности¹³.

76; Зильберштейн Н.Л. Авторское право на музыкальные произведения. М., 1960. С. 12.

⁸ Кириллова М.Я. Развитие советского авторского права. Свердловск, 1982. С. 10; Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. С. 87.

⁹ Гаврилов Э.П. Комментарий к закону об авторском праве и смежных правах. Судебная практика. М., 2002. С. 45.

¹⁰ Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. М., 1984. С. 83.

¹¹ Грингольц И.А. Права автора сценического произведения в СССР: автореф. ... канд. юр. наук. М., 1953.

¹² Брушлинский А.В. Творческий процесс как предмет исследования // Вопросы философии. 1965. № 7. С. 48.

¹³ Иоффе О.С. Советское гражданское право. Л., 1965. Т. 3. С. 5.

Рассматривая понятие «творчество», следует обратить внимание на то, что для творческой деятельности характерны две особенности, относящиеся к процессу ее осуществления и ее результату: во-первых, сознательный, интеллектуальный характер работы, во-вторых, новизна созданного в результате творческой деятельности произведения.

Сознательный интеллектуальный характер проявляется в том, что до того, как человек создаст произведение, оно формируется, складывается в его сознании, представлении¹⁴. Когда речь идет о новизне творческой деятельности, важно, чтобы создатель данного объекта не ограничился применением обычных технических приемов, а проявил в выполненной им работе что-то оригинальное, давшее возможность даже хорошо знакомые и известные предметы видеть в другом аспекте¹⁵.

Новизна созданного в результате творческой деятельности произведения «...может выразиться в новом содержании, новой форме произведения, в новой идее, новой научной концепции»¹⁶.

Основываясь на вышеизложенном, можно сделать ряд выводов: во-первых, следует разделять признаки «новизны творческой деятельности» и «новизны созданного произведения». Во-вторых, творческий характер произведения означает его новизну, которая в авторском праве выступает в качестве синонима оригинальности произведения. Каждое произведение, охраняемое нормами авторского права, отвечает признакам неповторимости и уникальности.

Таким образом, ГК РФ к объектам авторского права относит созданные творческим трудом автора произведения науки, литературы и искусства, независимо от достоинств и назначения произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

¹⁴ Чернышева С.А. К вопросу об объектах авторского права // Проблемы государства и права. М., 1976. С. 143.

¹⁵ Там же.

¹⁶ Серебровский В.И. Указ. соч. С.34.

**CONCEPT AND WORK SIGNS
AS OBJECT OF COPYRIGHT**

M. V. Kubyshko

Ministry of Internal Affairs Moscow university of Russia

In article the analysis of results of theoretical researches and also provisions of standards of the legislation connected with category of work as object of copyright is carried out. The concept of work is formulated, its signs are considered. The special attention is given to a sign of creative nature of work.

Keywords: *work, author's right, science, literature, art, creativity.*

Об авторе:

КУБЫШКО Мария Владимировна – адъюнкт Московского университета МВД России, e-mail: kybishko@ya.ru