

На правах рукописи

ХАТЛАМАДЖИЯН КАРОЛИНА ТОРОСОВНА

**ПРАВА АВТОРОВ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ
НОРМАТИВНО НЕОПРЕДЕЛЕННОЙ ПРИРОДЫ**

Специальность 12.00.03 – гражданское право, предпринимательское право,
семейное право, международное частное право

Автореферат диссертации
на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Ростов-на-Дону
2014 г.

Работа выполнена в федеральном государственном автономном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Южный федеральный университет»

Научный руководитель: **Мисник Николай Николаевич**,
кандидат юридических наук, доцент,
заместитель председателя Пятнадцатого
арбитражного апелляционного суда

Официальные оппоненты: **Ситдикова Роза Иосифовна**,
доктор юридических наук, доцент,
доцент кафедры гражданского и предпринимательского
права юридического факультета Казанского
(Приволжского) федерального университета;

Кох Никита Вячеславович,
кандидат юридических наук, ведущий специалист –
юрисконсульт отдела развития территорий и
стратегического планирования Управления
экономической и инвестиционной политики Комитета
по управлению городским имуществом,
преподаватель кафедры хозяйственного права Санкт-
Петербургского государственного экономического
университета

Ведущая организация: Федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего профессионального образования
«**Московский государственный юридический
университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)**».

Защита состоится **25 сентября 2014 г. в 16 часов 15 минут** на заседании Совета
Д2 12.232.04 по защите докторских и кандидатских диссертаций при Санкт-
Петербургском государственном университете (199026, Санкт-Петербург,
Васильевский остров, 22-я линия, д. 7, Зал Ученого совета, ауд. 64).

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке им. М. Горького Санкт-
Петербургского государственного университета (199034, Санкт-Петербург,
Университетская наб., д. 7/9) и на сайте Санкт-Петербургского государственного
университета - <http://spbu.ru/science/disser/soiskatelyu-uchjonoj-stepeni/dis-list/details/14/48>

Автореферат разослан « ____ » _____ 2014 г.

Ученый секретарь диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент

В.С. Иваненко

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. На современном этапе своего развития государство уделяет все больше внимания охране результатов творческой деятельности, а также приравниваемых к ним средств индивидуализации. Такая охрана осуществляется в рамках различных отраслей права: конституционного, административного, уголовного. Однако основную роль в регулировании общественных отношений, возникающих в связи с интеллектуальной собственностью, совершенно справедливо играет гражданское право. В силу особенностей предмета и метода только гражданское право способно полноценно осуществлять охрану рассматриваемых общественных отношений.

Законодатель проделал долгий путь, прежде чем принял акт кодификации, фиксирующий, помимо прочего, правовой режим результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации и определяющий статус обладателей прав на интеллектуальную собственность. Конечно, центральным вопросом в решении этой задачи явилось определение круга правомочий, принадлежащих субъектам в отношении соответствующих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Определяя права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, законодатель ввел новый для нормативной литературы термин «интеллектуальные права». В соответствии со ст. 1226 ГК РФ этим термином охватываются все права на интеллектуальную собственность, к числу которых относятся как известные прежнему законодательству категории исключительных и личных неимущественных прав, так и так называемые «иные права». И если первые две группы прав исследованы в доктрине довольно подробно, то последняя группа практически не разработана наукой. Во многом такое положение объясняется тем, что советскому законодательству не было и не могло быть известно большинство тех прав, которые современным законодателем отнесены к иным правам (например, право доступа, право следования). Некоторые права стали признаваться за авторами и правообладателями после принятия череды

законов, посвященных охране отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности¹. Однако такая новелла не возбудила широкого интереса, и рассматриваемые права оставались, как правило, в тени научных исследований.

Тем не менее, наряду с достаточно изученными, классическими личными неимущественными правами и исключительным правом, они несут в себе возможности, позволяющие, в первую очередь, автору как центральному субъекту прав на результаты интеллектуальной деятельности иметь стимул продолжать творческую деятельность. Творческая активность каждого отдельно взятого автора, в свою очередь, является несомненным двигателем прогресса в различных сферах жизни общества и государства: экономической, военной, научной, духовной и т.д.

Степень научной разработанности темы. Выбор темы диссертационной работы обусловлен отсутствием систематизированного и всестороннего исследования прав авторов и иных правообладателей, которые не отнесены Гражданским кодексом РФ ни к числу исключительных, ни к числу личных неимущественных прав. Таким образом, в рамках настоящей диссертационной работы будут исследованы как интеллектуальные права, так и прочие права, связанные с авторством или обладанием исключительным правом на соответствующий результат интеллектуальной деятельности, природа которых однозначно не определена Гражданским кодексом РФ.

Проблема прав на результаты интеллектуальной деятельности освещена в работах, в частности Б.С. Антимонова, Э.П. Гаврилова, О.А. Городова, В.А. Дозорцева, В.И. Еременко, И.А. Зенина, А.А. Пиленко, Е.А. Садикова, А.П. Сергеева, В.И. Серебровского, Е.А. Флейшиц, Г.Ф. Шершеневича и др.

¹ Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2325; Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2328; Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2319; Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242; Закон Российской Федерации от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1993. № 36. Ст. 1436.

Среди исследовательских работ можно также назвать диссертационную работу на соискание степени доктора юридических наук М.Н. Малеиной (Личные неимущественные права граждан (Понятие, осуществление, защита). М. 1997), диссертационные работы на соискание ученой степени кандидата юридических наук А.М. Люкшина (Авторское право на произведения архитектуры. СПб. 2004), Ю.Ю. Русинова (Селекционные достижения как объекты гражданских прав. Волгоград. 2003). Между тем, в указанных работах проводится либо исследование прав на отдельные охраняемые объекты, либо рассматриваются общие вопросы, характеризующие не только интеллектуальные права нормативно неопределенной природы, но и права, достаточно четко детерминированные законодателем.

Таким образом, отсутствуют крупные работы, посвященные исследованию природы и признаков прав авторов и правообладателей ряда результатов интеллектуальной деятельности, относительно которых законодатель не дает четких представлений.

Цель и задачи диссертационного исследования. Целью исследования является определение природы и особенностей интеллектуальных иных прав как правовой категории, отдельных их видов, а также особенностей прав, которые законодательством прямо не отнесены к интеллектуальным. Далее вслед за Гражданским кодексом Российской Федерации под иными правами в настоящей работе будут пониматься интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности, законодательно неотнесенные ни к исключительному праву, ни к личным неимущественным правам. В связи с целью решаются следующие задачи:

- определение общих особенностей, присущих иным правам в целом
- выявление критериев классификации иных прав
- анализ отдельных видов иных прав, в том числе правомочий, входящих в их состав
- анализ отдельных видов прав автора и (или) правообладателя, прямо не отнесенных законодателем к иным правам

Научная новизна диссертационного исследования. Настоящая работа является одним из первых монографических исследований прав автора результата интеллектуальной деятельности, природа которых не определена в законе прямо и однозначно.

Методология и методы диссертационного исследования. В процессе работы над диссертацией использовались различные методы исследования: общенаучные (сравнение, индукция, дедукция), междисциплинарные (анализ, синтез) и частнонаучные (сравнительно-юридический, анализ источников права, судебной практики, историко-правовой метод, метод доктринального толкования, диалектический и др.).

Теоретическая и информационная база исследования. В процессе диссертационного исследования использовались работы отечественных ученых-цивилистов: Б.С. Антимонова, Э.П. Гаврилова, О.А. Городова, С.П. Гришаева, В.А. Дозорцева, В.И. Еременко, И.А. Зенина, М.Н. Малеиной, Е.А. Моргуновой, А.А. Пиленко, А.П. Сергеева, В.И. Серебровского, Л.А. Трахтенгерц, Е.А. Флейшиц, В.А. Хохлова и др.

Диссертационное исследование основано также на актах Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ.

Предметом исследования являются правоотношения, содержание которых составляют права авторов результатов интеллектуальной деятельности, прямо не отнесенные к исключительному праву или личным неимущественным правам (в дальнейшем также - интеллектуальные иные права).

На защиту выносятся следующие научные положения:

1. По своей природе интеллектуальные права являются абсолютными правами. Их объектами выступают результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Субъектами интеллектуальных прав могут быть только авторы, их наследники; и лишь в отношении исключительного права – иные субъекты. Термин «интеллектуальные иные права» является легальным собирательным термином (ст. 1226 ГК РФ), объединяющим интеллектуальные права, не отнесенные законодателем к исключительному праву или личным

неимущественным правам. Каждое из этих прав в отдельности можно считать либо имущественным, либо личным неимущественным правом. Однако специфика этих прав заключается в том, что ввиду особенностей их субъектов, содержания или способности к отчуждению им присущи черты, отличающие их от традиционных имущественных и личных неимущественных прав.

2. Личные неимущественные права автора могут быть классифицированы на: абсолютные личные неимущественные права; относительные личные неимущественные права; личные неимущественные права смешанной природы, которым присущи признаки как абсолютных, так и относительных прав.

Имущественные права автора в зависимости от их способности переходить от автора к иному лицу могут быть классифицированы на: неотчуждаемые права и отчуждаемые права. Последняя группа подразделяется также на права, переходящие от автора только в порядке наследования, и права, переходящие без ограничений.

3. Право доступа – это имущественное обязательственное право автора, обладающего исключительным правом на произведение изобразительного искусства, требовать от собственника материального носителя произведения предоставления автору возможности реализовать свое право на воспроизведение произведения. Поэтому, несмотря на содержащуюся в ст. 1226 ГК РФ квалификацию права доступа как интеллектуального права, по своей сути право доступа к таковым не относится.

4. Право на отзыв произведения является личным неимущественным правом автора, которое может быть реализовано лишь самим автором. Если автор обнародовал произведение самостоятельно, право на отзыв реализуется посредством публичного оповещения об отзыве произведения (заявления). Такое заявление по своей природе является односторонней сделкой, поскольку автор стремится достичь определенных правовых последствий (ст. 153, ст. 1269 ГК РФ). Способом обнародования произведения является также исполнение автором лицензионного договора или договора об отчуждении исключительного права. В этом случае право на отзыв реализуется посредством одностороннего отказа от этих договоров.

5. Право автора дать согласие на повторную реализацию архитектурного, градостроительного и садово-паркового проекта в отличие от прочих ограничений исключительного права лица, не являющегося автором, ограничивает не правомочие правообладателя запрещать всем третьим лицам использовать результат интеллектуальной деятельности, а правомочие правообладателя использовать данный результат любыми не противоречащими закону способами по своему усмотрению.

6. Право авторского контроля за разработкой документации для строительства и право авторского надзора за строительством и иной реализацией проекта предполагают контроль и надзор соответственно за разработкой документации и строительством (иной реализацией проекта) в той мере, в которой соответствующая деятельность затрагивает воплощение авторского замысла. Поэтому содержанием указанных прав является соответственно авторский контроль за разработкой и авторский надзор за реализацией таких разделов проектной документации, как архитектурные решения; конструктивные и объемно-планировочные решения. Рассматриваемые права автора предоставляют автору возможность выявить нарушения его личного неимущественного права на неприкосновенность произведения.

7. У автора селекционного достижения с момента выдачи патента возникают личные неимущественные права не только на само селекционное достижение, но и на его наименование, что выражается в запрете использовать зарегистрированное наименование сорта растения как название другого сорта того же или смежного ботанического вида.

8. Вознаграждение, выплачиваемое автору за использование служебных произведений науки, литературы или искусства, служебного исполнения, служебных изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, служебных селекционных достижений и служебных топологий интегральных микросхем, по своей природе является компенсацией работнику за возникновение у работодателя исключительного права на результат, созданный

работником. Целью такого вознаграждения является не поощрение деятельности работника, а компенсация утраты возможности приобретения исключительного права.

9. Право на получение патента, обладая признаками, присущими имущественным гражданским правам (способность к отчуждению) по своей природе, определенной целями реализации, субъектным составом и содержанием охватывающего его правоотношения, является субъективным административным правом. В отличие от имущественных гражданских прав имущественная составляющая права на получение патента заключается не в прямой возможности извлекать выгоду из имущества, а в возможности приобретения имущества в виде исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение.

10. Право использовать предупредительную маркировку является элементом исключительного права на те результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, в отношении которых законом прямо предусмотрена возможность использовать знак охраны.

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования заключается в выявлении особенностей и природы отдельных видов интеллектуальных и иных прав, а также прав авторов результатов интеллектуальной деятельности, не являющихся интеллектуальными, на основании чего предлагается внести соответствующие изменения в действующее законодательство в целях его совершенствования и ликвидации противоречий. Результаты настоящей работы могут быть использованы для дальнейших исследований в рассматриваемой области, а также для преподавания соответствующего раздела курса гражданского права. Практические выводы могут быть использованы, в частности при разрешении судебными органами споров, возникающих в рамках изучаемых правоотношений.

Апробация и реализация результатов диссертационного исследования выразилась в представлении работы на кафедре гражданского права юридического факультета Южного федерального университета.

Структура диссертационной работы обусловлена целью и задачами исследования и отражает его логику.

Диссертационная работа состоит из введения, двух глав, трех параграфов, тринадцати подпараграфов, заключения и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Введение посвящено обоснованию актуальности темы исследования, степени ее научной разработанности, определению объекта и предмета, цели и задач исследования, его теоретической базе, методологии и научной новизне, а также практической значимости полученных результатов, определению основных положений, выносимых на защиту.

Глава первая «Природа и содержание прав автора и (или) правообладателя нормативно неопределенной природы» призвана определить предмет исследования, а именно выделить те права автора, которые законодателем прямо не отнесены ни к исключительному праву, ни к личным неимущественным правам. В этих целях рассматриваются содержащиеся в Гражданском кодексе РФ термины «интеллектуальные права» и «иные права».

Особенность интеллектуальных прав заключается в том, что, во-первых, они возникают на нематериальный объект – результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации. Во-вторых, могут принадлежать ограниченному кругу субъектов: автору, его наследникам и правообладателю (то есть обладателю исключительного права).

Интеллектуальные «иные права» не являются самостоятельной правовой категорией, наполненной легальным содержанием. «Иные права» лишь термин (но не понятие), собирающий специфические разнородные права под одним названием. Специфика этих прав заключается в том, что каждое из них в отдельности в той или иной мере можно считать либо имущественным, либо личным неимущественным правом, но ввиду особенностей их субъектов, содержания или режима им присущи черты, отличающие так называемые «иные права» от традиционных имущественных и личных неимущественных прав.

В первой главе приводится также классификация соответствующих прав, которая используется при дальнейшем исследовании. В основу такой классификации положен критерий отчуждаемости того или иного права от личности автора как основного субъекта правоотношений, связанных с или

возникающих вследствие создания результата интеллектуальной деятельности. Права автора в зависимости от их способности переходить от автора к иному лицу могут быть классифицированы на: неотчуждаемые права; права, переходящие от автора только в порядке наследования; права, переходящие без ограничений.

Глава вторая «Природа и содержание прав автора и (или) правообладателя нормативно неопределенной природы» состоит из трех параграфов. В **параграфе первом «Неотчуждаемые права»** рассматриваются права, которые не могут переходить от автора к другому лицу ни по какому основанию:

1. Право доступа (ст. 1292 ГК РФ) есть право требования (от собственника оригинала произведения) предоставления возможности автору осуществить право на воспроизведение произведения (п. 1 ст. 1292 ГК РФ). Оно представляет собой относительное право, поэтому в свете п. 4 ст. 129 ГК РФ право доступа не может считаться интеллектуальным правом вообще, несмотря на то, что в ст. 1226 ГК РФ указано иное. Требование направлено на получение автором возможности реализовать право на воспроизведение. Последнее является по своей природе абсолютным правом и входит в содержание не права доступа, а исключительного права на произведение, которое в силу п. 2 ст. 1227 и п. 1 ст. 1291 ГК РФ сохраняется за автором и его наследниками в случае отчуждения ими оригинала произведения. В этой связи право доступа может принадлежать лишь тому автору, который является обладателем исключительного права; иначе у автора отсутствует право на воспроизведение, а, следовательно, и основание требовать предоставления возможности его реализовать. Поскольку право доступа направлено на реализацию имущественного права, постольку его также следует считать имущественным правом.

Право доступа, как и гарантированное им право на воспроизведение произведения, возникает с момента создания произведения, однако, может быть реализовано после перехода права собственности на материальный носитель произведения к третьему лицу. Со смертью автора право доступа прекращается.

2. Право на отзыв произведения (ст. 1269 ГК РФ) является правом автора отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (ст. 1269 ГК РФ). Способ реализации права на отзыв определяется способом обнародования произведения. Закрепляя право на отзыв за автором произведения, переданного для использования по договору, законодатель фактически наделяет его правом одностороннего отказа от договора. Заявление автора об отзыве произведения является основанием, причиной, расторжения договора, а само расторжение договора – способом реализации права на отзыв. Если же автор обнародовал произведение самостоятельно, он реализует право на отзыв посредством публичного оповещения об отзыве произведения (заявления). Такое заявление следует считать односторонней сделкой, поскольку автор в данном случае стремится достичь определенных правовых последствий (ст. 153, ст. 1269 ГК РФ).

Право на отзыв направлено на то, чтобы нивелировать последствия реализации права на обнародование произведения (например, использование произведения неопределенным кругом лиц без выплаты или с выплатой автору вознаграждения). Поэтому его следует признать правом на произведение, которое блокирует права третьих лиц, возникшие на произведение в связи с обнародованием последнего. Поскольку произведение может быть объектом только абсолютного права (п. 4 ст. 129 ГК РФ), постольку право на отзыв следует признать абсолютным правом.

Право на отзыв может принадлежать только автору и только автор может его реализовать (ст. 1269 ГК РФ), в отличие от права на обнародование (ст. 1268 ГК РФ). Так как Кодекс безразличен к причинам отзыва произведения и не ограничивает количество раз его реализации, наделение иных лиц подобным правом создавало бы серьезную угрозу стабильности гражданских правоотношений.

В свете сказанного право на отзыв следует считать личным неимущественным правом автора.

3. Право автора дать согласие на повторную реализацию проекта и выполненной на его основании документации (абз. 2 п. 1 ст. 1294 ГК РФ) следует считать ограничением исключительного права, причем, не правомочия запрещать всем третьим лицам использовать произведение, а положительной составляющей исключительного права, заключающейся в праве использовать произведение любыми не противоречащими закону способами по своему усмотрению. Рассматриваемое право автора предоставляет последнему возможность требовать от конкретного лица уплаты вознаграждения за свое согласие, вследствие чего является имущественным обязательственным правом. С другой стороны, данное право позволяет автору защитить свои немущественные интересы, например, когда реализация проекта в конкретном месте повлечет искажение авторского замысла. В таком случае исследуемое право является абсолютным личным немущественным правом автора. Ввиду обладания признаками личных немущественных прав рассматриваемое право не способно к отчуждению.

4. Право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства¹ и право авторского надзора за строительством здания или сооружения либо иной реализации соответствующего проекта² (п. 2 ст. 1294 ГК РФ). Право авторского контроля предполагает осуществление активных действий по проверке деятельности обязанного субъекта, получению от него объяснений, информации, материалов в связи с разработкой тех разделов проектной документации, которые непосредственно связаны с воплощением произведения автора «на бумаге», то есть разделов «архитектурные решения» и «конструктивные и объемно-планировочные решения» (пп. 3 и 4 п. 12 ст. 48 ГрК РФ³). Требование по осуществлению авторского контроля адресовано непосредственному разработчику определенных выше разделов проектной документации. Поэтому

¹ Далее также – право авторского контроля.

² Далее также – право авторского надзора.

³ Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 190 // СЗ РФ 2005. № 1 (часть 1). Ст. 16.

право авторского контроля следует признать относительным обязательственным правом. Его субъектом является только автор. Контроль позволяет автору добиться от лиц, подготавливающих проектную документацию, наиболее точного выражения своего произведения в объективной форме, а также предоставляет автору возможность выявить нарушения его права на неприкосновенность произведения, выразившиеся в любом отклонении от замысла автора, и защитить это право. Следовательно, реализация (защита) абсолютного личного неимущественного права на неприкосновенность произведения осуществляется посредством относительного права авторского контроля. Осуществляя авторский контроль, автор руководствуется неимущественными интересами. Поэтому, несмотря на обязательственную природу права авторского контроля, его следует признать личным неимущественным правом автора.

Авторский надзор предполагает, осуществление проверок, получение объяснений, сведений, документов, материалов от обязанных лиц без вмешательства в деятельность, являющуюся объектом надзора. Праву авторского надзора корреспондируют обязанности известного должника (застройщика, привлекаемого застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физического или юридического лица (п. 3 ст. 52 ГрК РФ)), аналогичные обязанностям, корреспондирующим праву авторского контроля. Поэтому право авторского надзора, являясь относительным (обязательственным) правом, может принадлежать исключительно автору, оно непередаваемо и неотчуждаемо по тем же причинам, что и право авторского контроля. Так же, как и последнее, право авторского надзора следует признать личным неимущественным правом автора.

Порядок осуществления авторского надзора устанавливается федеральным органом исполнительной власти по архитектуре и градостроительству (п. 2 ст. 1294 ГК РФ). Свод правил СП 11-110-99 «Авторский надзор за строительством зданий и сооружений», утвержденный Постановлением Государственного комитета Российской Федерации по строительной, архитектурной и жилищной

политике от 10 июня 1999 г. № 44¹ направлен на регулирование отношений, в которых авторский надзор является обязанностью, в то время как в ст. 1294 ГК РФ речь идет о праве. В этой связи Свод правил нельзя считать тем нормативным актом, который устанавливает порядок реализации права авторского надзора за строительством или иной реализацией проекта.

5. Право автора требовать предоставления права на участие в реализации своего проекта является относительным правом, обращенным к конкретному лицу, которым является заказчик соответствующего проекта (п. 3 ст. 1294 ГК РФ). Требование автора предоставить право на участие в реализации проекта может быть реализовано посредством заключения между автором и заказчиком договора, прежде всего, подрядного типа. В данном случае законодатель предусматривает случай, когда заключение договора для стороны (заказчика) является обязательным (ст. 445 ГК РФ). Договор между автором и заказчиком в силу п. 3 ст. 423 ГК РФ следует считать возмездным. Содержание участия автора в реализации проекта должно предусматриваться заключенным с заказчиком договором. Таким образом, как право требования, так и возникающее вследствие его реализации право на участие в реализации проекта, следует считать обязательственными имущественными правами.

К субъектам права требования, предусмотренного п. 3 ст. 1294 ГК РФ, законодатель относит только автора. Рассматриваемое право следует считать неотчуждаемым правом, которое призвано предоставить автору как слабой стороне правоотношений дополнительную возможность заработать на своем произведении. Однако право на участие в реализации проекта, основанное на договоре с заказчиком проекта, будучи обычным обязательственным правом, не привязанным к личности своего обладателя, может быть отчуждено автором в общем порядке.

6. Право автора селекционного достижения на получение авторского свидетельства (ст. 1416 ГК РФ) следует считать относительным правом, причем, административным, а не гражданским. Авторское свидетельство,

¹ Бюллетень строительной техники. 1999. № 7; далее – Свод правил.

удостоверяющее авторство может быть получено автором, чье авторство уже подтверждено патентом. Поэтому авторское свидетельство является не правоустанавливающим, а правоподтверждающим документом.

7. Право на наименование селекционного достижения (ст. 1419 ГК РФ) предполагает правомочие предложить специальное название селекционному достижению, а точнее полученному автором решению, которое может быть признано селекционным достижением. Это право является абсолютным интеллектуальным личным неимущественным правом автора на селекционное достижение и возникает с момента получения решения, обладающего «внешними» признаками селекционного достижения, но условием признания права на наименование является признание самого решения охраняемым результатом интеллектуальной деятельности – селекционным достижением.

В пар. 7 ст. 13 Международной конвенции по охране новых сортов растений¹ (далее – Женевская конвенция)² предусмотрена обязанность любого лица, предлагающего к продаже или продающего материал для воспроизводства или вегетативного размножения нового сорта, использовать название этого нового сорта даже после истечения срока его охраны. Рассматриваемое право автора является личным неимущественным правом, несмотря на то, что его предмет составляет поведение обязанных субъектов, что является признаком относительных прав.

В силу пар. 8 ст. 13 Женевской конвенции с даты, когда охранный документ выдан селекционеру или его правопреемнику в государстве-члене Союза: (а) название нового сорта не может быть использовано ни в одном государстве-члене Союза как название другого сорта того же или смежного ботанического вида; (б) название нового сорта считается родовым

¹ Международная конвенция по охране новых сортов растений от 2 декабря 1961 г., пересмотрена в г. Женева 10 ноября 1972 г., 23 октября 1978 г. и 19 марта 1991 г. / URL: http://www1.fips.ru/wps/wcm/connect/content_ru/ru/normative_documents/megd_dok/ohr_rast/konv_rasteniya.

² Россия присоединилась к указанной Конвенции на основании Постановления Правительства РФ от 18 декабря 1997 г. № 1577 «О присоединении Российской Федерации к Международной конвенции по охране новых сортов растений» // СЗ РФ. 1997. № 51. Ст. 5819.

обозначением для этого сорта. Вследствие этого никто не может в каком-либо государстве-члене Союза требовать регистрации названия, идентичного названию нового сорта или способного вызвать смешение с ним, либо получить охрану фабричного или торгового знака для идентичных или сходных объектов в смысле законодательства о товарных знаках. Объектом первого запрета и соответственно корреспондирующего ему права является само наименование селекционного достижения. В этом случае наименование селекционного достижения приобретает некоторые признаки средств индивидуализации, особенно товарных знаков. Оно само становится объектом гражданских прав. Данное право следует признать абсолютным, личным неимущественным правом автора. Таким образом, у автора селекционного достижения с момента выдачи патента возникают личные неимущественные права не только на само селекционное достижение, но и на его наименование.

Право требовать воздержания от получения охраны товарного знака для объекта, идентичного или схожего с зарегистрированным селекционным достижением возникает с момента выдачи патента на селекционное достижение, адресовано неопределенному кругу лиц и содержит требование пассивного поведения от обязанных субъектов. Однако оно направлено на удовлетворение коммерческого интереса, то есть это право имущественное. В силу п. 3 и п. 4 ст. 1421 ГК РФ рассматриваемое право является правомочием, входящим в исключительное право на селекционное достижение.

8. Право осуществить «факультативную» регистрацию (ст. 1262, ст. 1452 ГК РФ) принадлежит обладателям исключительного права на программы для ЭВМ, базы данных и топологии интегральных микросхем и заключается в требовании, адресованном федеральному органу исполнительной власти, выдать документ государственного образца на соответствующий результат интеллектуальной деятельности. В свете сказанного рассматриваемое право следует считать административным правом в чистом виде. Акт регистрации программы для ЭВМ, базы данных или топологии интегральной микросхемы не обладает правоустанавливающим значением.

Параграф второй «Права автора, переходящие лишь в порядке наследования» посвящен исследованию прав автора, которые переходят от него третьим лицам лишь в порядке наследования.

1. Право следования (ст. 1293 ГК РФ) является правом на получение вознаграждения при перепродаже оригинала материального носителя произведения изобразительного искусства или автографа литературного или музыкального произведения. Субъектами этого права выступают автор произведения или его наследники (п. 3 ст. 1293 ГК РФ), то есть право следования не является правом, неразрывно связанным с личностью своего носителя. Поскольку данное право воплощает стремление законодателя обеспечить имущественные интересы автора и его наследников, постольку оно может переходить от автора только по наследству. Праву следования отвечает обязанность конкретного лица – продавца оригинала произведения; объектом данного права являются действия известного должника по уплате вознаграждения в определенном размере. Сказанное позволяет характеризовать право следования как относительное обязательственное имущественное право, ограниченное в обороте. Поэтому право следования нельзя считать интеллектуальным правом, несмотря на то, что в ст. 1226 ГК РФ указано обратное.

2. Право на вознаграждение за использование служебного результата интеллектуальной деятельности (п. 3 ст. 1255, п. 3 ст. 1345, п. 3 ст. 1408, п. ст. 1449 ГК РФ)¹ закрепляется за авторами служебных произведений, исполнения, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений и топологий интегральных микросхем. По своему содержанию право на вознаграждение касательно любого из перечисленных результатов интеллектуальной деятельности представляет собой право на получение выплаты от известного лица – работодателя автора, императивно признанного

¹ Приведенный термин не является легальным, он является объединяющим и введен автором для удобства; далее также – право на вознаграждение.

субъектом обязанности по выплате автору вознаграждения¹. Таким образом, предметом права автора на вознаграждение являются определенные активные действия известного должника, в связи с чем это право следует признать имущественным правом относительного (обязательственного) характера. Однако интеллектуальная собственность не выступает предметом обязательства (п. 4 ст. 129 ГК РФ), в связи с чем интеллектуальные права (ст. 1226 ГК РФ) всегда абсолютны. Поэтому право автора на вознаграждение, будучи относительным, а не абсолютным, не может считаться интеллектуальным правом (ст. 1226 ГК РФ). Вместе с тем оно связано с личностью своего носителя, а потому не может быть отчуждено (уступлено) третьему лицу. Верным представляется мнение Э.П. Гаврилова², считающего невозможным переход права на вознаграждение за служебный результат интеллектуальной деятельности при жизни автора, поскольку оно защищает его имущественные интересы как слабой стороны правоотношений, но не потому, что неразрывно связано с личностью автора. После смерти автора наступает возможность наследования права на вознаграждение.

3. Право автора музыкального произведения, использованного в аудиовизуальном произведении, на вознаграждение за публичное исполнение либо сообщение в эфир или по кабелю такого аудиовизуального произведения (п. 3 ст. 1263 ГК РФ) принадлежит автору музыкального произведения, использованного в аудиовизуальном произведении, причем независимо от авторства композитора в аудиовизуальном произведении. Это право является имущественным, так как заключается в требовании выплатить вознаграждение. Указанное требование направлено к лицу, осуществляющему публичное исполнение произведения. Такими лицами доктрина и судебная практика считают кинотеатры, видеосалоны и т.п. организации (заведения). Хотя

¹ п. 39.2, п. 51 Постановления Пленума Верховного суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникающих в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. № 6. Далее - Постановление № 5/29.

² Гаврилов Э.П. Наследование интеллектуальных прав // Патенты и лицензии. 2008. № 4. С. 34.

рассматриваемое право и является имущественным обязательственным правом, оно неотчуждаемо от личности автора, но способно переходить по наследству в силу тех же причин, что и право на вознаграждение за служебный результат интеллектуальной деятельности и право следования.

Третий параграф «Отчуждаемые права» посвящен исследованию прав автора, которые переходят от него третьим лицам по любому основанию.

1. Право на получение патента (ст.ст. 1357 и 1420 ГК РФ), по меньшей мере, содержит в себе требование признать патентоспособным (охраноспособным) заявленное решение и выдать на него патент, адресованное федеральному органу исполнительной власти. Поскольку обязанным лицом по праву на получение патента является орган публичной власти, от которого требуется совершить действия, входящие в его компетенцию, постольку это право следует признать административным, а не гражданским.

Вместе с тем, право на получение патента не может считаться и обычным административным правом, поскольку в отличие от прочих публичных прав способно переходить от автора или другого правообладателя к другим лицам в порядке универсального или сингулярного правопреемства (п. 2 ст. 1357 и п. 2 ст. 1420 ГК РФ), как любое классическое гражданское имущественное право. Вместе с тем ценность права на получение патента, то есть его имущественная составляющая, заключается не в возможности извлечь выгоду из имущества, перечисленного в ст. 128 ГК РФ (обладания имуществом, его использования), а в возможности, а точнее в вероятности, приобретения имущества в виде исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение.

2. Право использовать знак охраны (ст. 1271, ст. 1305, ст. 1455, ст. 1485, ст. 1520 ГК РФ) реализуется для оповещения только о действующем исключительном праве, принадлежащем лицу, осуществляющему маркировку. Рассматриваемое право возникает одновременно с исключительным правом и целиком направлено на охрану и предупреждение нарушения последнего и само по себе не имеет смысла. Поэтому право использовать знак охраны можно

считать составной частью исключительного права на те результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, в отношении которых законом прямо предусмотрена возможность использовать знак охраны.

В **Заключении** на основании проведенных исследований формулируется вывод о возможности классифицировать гражданские по своей природе права, возникающие в связи с созданием результатов интеллектуальной деятельности, на имущественные и личные неимущественные. Рассмотренные личные неимущественные права автора разделяются на три группы:

- абсолютные (классические) личные неимущественные права, к которым относятся права, прямо названные законом таковыми (право авторства и право на имя), а также право на неприкосновенность произведения, право на отзыв произведения, право на наименование селекционного достижения, право требовать воздержания от регистрации названия, идентичного названию нового сорта или способного вызвать смешение с ним;

- относительные личные неимущественные права: право авторского контроля и право авторского надзора, которые не имеют самостоятельного значения и направлены на выявление нарушений абсолютного личного неимущественного права автора на неприкосновенность произведения. В отличие от классических личных неимущественных прав рассматриваемым правам корреспондирует обязанность конкретного должника, заключающаяся в совершении им активных действий;

- личное неимущественное право смешанной природы – право требовать использования названия селекционного достижения, которое связано с личностью автора постольку, поскольку служит дополнением к его личному неимущественному праву на наименование селекционного достижения. Содержание данного права предполагает требование совершать активное действие – использовать наименование селекционного достижения при использовании самого селекционного достижения – адресованное неопределенному кругу лиц.

Специфика имущественных прав, возникающих в связи с созданием результатов интеллектуальной деятельности, проявляется при решении вопроса их оборотоспособности, причем, речь идет о переходе права именно от автора как создателя такого результата и вместе с тем как наиболее слабой стороны правоотношений. Автор зарабатывает творчеством, денежная оценка которого далеко не всегда зависит от его воли. Поэтому Кодекс признает за автором права, создающие ему дополнительную возможность участвовать в экономическом успехе своего решения. В свете сказанного имущественные права автора можно классифицировать три группы:

- неотчуждаемые имущественные права (права доступа, права дать согласие на повторную реализацию проекта и права требовать предоставления права на участие в реализации своего проекта) признаются только за автором и не могут переходить от автора к третьим лицам. Связь данной группы прав с личностью автора не вытекает органически из существа этих прав, а искусственно зафиксирована законодателем. Тем не менее, эту связь можно объяснить, по меньшей мере, двумя причинами. Во-первых, рассматриваемые права способствуют реализации не только имущественных, но и неимущественных интересов автора в отношении произведения: вдохновение произведением, консультирование при реализации проекта для наилучшего отражения авторского замысла и т.д. Во-вторых, хотя содержание этих прав прямо не предусматривает выплату вознаграждения, тем не менее, их реализация может стать для автора дополнительным источником доходов, например, за счет продажи авторской копии, созданной вследствие осуществления права на доступ и права на воспроизведение произведения; возмездного разрешения повторно реализовать проект и т.д. Расширение субъектного состава этих прав необоснованно ставило бы лиц, не имеющих отношения к созданию произведения, в неравное положение по сравнению с прочими субъектами и порождало бы таким образом различного рода злоупотребления;

- имущественные права автора, переходящие только в порядке наследования (право на получение вознаграждения за служебный результат интеллектуальной деятельности, право следования и право композитора, предусмотренное п. 3 ст. 1263 ГК РФ) принадлежат автору независимо от принадлежности ему исключительного права на результат интеллектуальной деятельности, поэтому они не могут считаться правомочиями, входящими в исключительное право. Содержание каждого из этих прав составляет требование вознаграждения, адресованное конкретному субъекту, что позволяет автору участвовать в прибыли, которую приносит его решение. В отличие от приведенной выше группы имущественных прав, рассматриваемые права прямо содержат требование выплатить деньги, не затрагивая неимущественные потребности автора, и поэтому являются имущественными правами в чистом виде. Вместе с тем, общее стремление законодателя обеспечить имущественные интересы автора, предотвратить недобросовестные посягательства более сильной стороны не позволяет без ограничений ввести данную группу прав в оборот;

- отчуждаемым имущественным правам автора: исключительное право, право на получение патента и право на использование знака охраны. Названные права могут переходить от автора к любому лицу и по любому основанию. В ряде случаев права данной группы могут изначально возникать не у автора, а у третьего лица, то есть могут никогда не принадлежать автору, поскольку направлены на введение вещей, в которых выражены результаты интеллектуальной деятельности, и прав на такие результаты в гражданский оборот. То есть это не просто имущественные права, это «коммерческие» права. Поскольку автор, по мнению законодателя, является творцом, а не коммерсантом, постольку возникновение у него этих прав в ряде случаев (например, создание служебного результата интеллектуальной деятельности) излишне, так как создает бессмысленное посредничество автора.

Список публикаций, в которых отражены основные научные результаты диссертации:

I. Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации для опубликования основных научных результатов диссертации:

1. Хатламаджиян К.Т. Правовая природа отношений по поводу использовании результатов интеллектуальной деятельности, созданных в процессе реализации трудовых и подрядных правоотношений // Гуманитарные и социально-экономические науки. 2011. № 2. С. 117-120. 0,33 а.л.
2. Хатламаджиян К.Т. Природа нетипичных интеллектуальных прав // Гуманитарные и социально-экономические науки. 2012. № 2. С. 98-101. 0,5 а.л.
3. Хатламаджиян К.Т. Право на отзыв произведения: природа, содержание и последствия реализации // Хозяйство и право. 2012. № 5. С. 91-95. 0,36 а.л.
4. Хатламаджиян К.Т. Права автора, возникающие вследствие создания результата интеллектуальной деятельности // Вестник Федерального суда Северо-Кавказского округа. 2014. № 1. С. 94-102. 0,61 а.л.

II. В иных изданиях:

1. Хатламаджиян К.Т. О предмете гражданского права в свете части четвертой Гражданского кодекса РФ // Труды аспирантов и соискателей Южного федерального университета. Ростов н/Д: ИПО ПИ ЮФУ. 2011. Т. XVI. С. 474-476. 0,16 а.л.
2. Хатламаджиян К.Т. Правовая природа иных интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности // Труды аспирантов и соискателей Южного федерального университета. Ростов н/Д: ИПО ПИ ЮФУ. 2011. Т. XVI. С. 477-481. 0,07 а.л.
3. Хатламаджиян К.Т. Право авторского контроля и право авторского надзора: содержание и природа // Труды аспирантов и соискателей Южного федерального Издательство Южного федерального университета. 2012. Т. XVII. С. 530-536. 0,38 а.л.

4. Хатламаджиян К.Т. Право автора дать согласие на повторную реализацию проекта и выполненной на его основе документации и право автора требовать предоставления права на участие в реализации своего проекта // Труды аспирантов и соискателей Южного федерального Издательство Южного федерального университета. 2012. Т. XVII. С. 536-540. 0,2 а.л.
5. Хатламаджиян К.Т. Право доступа: содержание и природа / Научные труды. Российская академия юридических наук. Выпуск 12: в 2 т. Т. 1. М.: ООО «Издательство «Юрист». 2012. С. 413-416. 0,25 а.л.