

ИС ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

«ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ. АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА»

№ 5 / 2022

**69 / Персонажи
видеоигр**

**5 / КРЕАТИВНЫЕ
ИНДУСТРИИ**

**11 / ОХРАНА ПРАВ
ИЗДАТЕЛЯ**

**33 / ПРОБЛЕМА
ПЛАГИАТА**

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

№ 5 / 2022 май

Главный редактор – Н.Б. ТЕРЕНТЬЕВА
E-mail: pravo@superpressa.ru

Ведущий редактор, корректор:
Е.В. Ивахина

Компьютерная верстка, дизайн:
В.А. Медведев

Журнал «Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права» зарегистрирован Федеральной службой по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций.

Регистрационный ПИ № ФС 77-83269.

Учредитель – ООО «Издательский Дом «ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ».

ISSN 0201-7059.

«ИС» выходит с 1957 года (до 1992 г. – под названием «Вопросы изобретательства»).

Периодичность – 12 выпусков в год.



www.superpressa.ru

АДРЕСА ОБЪЕДИНЕННОЙ РЕДАКЦИИ:

АДРЕС РЕДАКЦИИ (ОФИС):

123022, г. Москва,
вн. тер. г. муниципальный
округ Пресненский,
ул. 1905 года, д. 10А,
стр. 1, этаж 6, офис 601

ПОЧТОВЫЙ АДРЕС:

115035, г. Москва, а/я 66
Тел.: +7 (985) 768-51-68
pravo@superpressa.ru
www.superpressa.ru

НАШИ БАНКОВСКИЕ РЕКВИЗИТЫ:

Получатель:

ООО «Издательский Дом
«ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ
СОБСТВЕННОСТЬ»

ИНН 7705044507

КПП 770301001

Расчетный счет:

№ 40702810438300103205

Банк получателя:

ПАО Сбербанк России,
г. Москва

Кор. счет

№ 30101810400000000225

БИК 044525225,

ОКВЭД 58.14

ОКПО 40310029

ПОДПИСНЫЕ ИНДЕКСЫ В КАТАЛОГАХ:

РОСПЕЧАТЬ – 79706

ПРЕССА РОССИИ – 83781

ПОЧТА РОССИИ – 12847

ОБЪЕДИНЕННЫЙ РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ ЖУРНАЛОВ «ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ»

И.А. Близнец (д.ю.н., профессор) – почетный работник высшего образования РФ, член Совета по вопросам ИС при Председателе Совета Федерации Федерального Собрания РФ, академический директор НЦИС

В.С. Витко (к.ю.н., доцент) – доцент кафедры ИС ИМПЭ им А.С. Грибоедова

Д. Ганчев – заместитель директора авторско-правового дивизиона Департамента авторского права и креативных индустрий ВОИС, Женева, Швейцария

А.А. Карцхия (д.ю.н., доцент) – профессор кафедры ГП Российского государственного университета нефти и газа имени И.М. Губкина

А.Г. Матвеев (д.ю.н., доцент) – профессор кафедры ГП Пермского государственного национального исследовательского университета

И.В. Понкин (д.ю.н., профессор) – РАНХиГС

Л.Б. Ситдикова (д.ю.н., профессор) – заведующий кафедрой ГП и процесса ИМПЭ им. А.С. Грибоедова

Р.И. Ситдикова (д.ю.н., профессор) – профессор кафедры предпринимательского и энергетического права Казанского федерального университета

В.В. Богдан (д.ю.н., профессор) – заведующий кафедрой ГП Юго-Западного государственного университета

Е.Л. Богданова (д.э.н., профессор) – директор центра Санкт-Петербургского государственного экономического университета

В.Б. Борисова (д.э.н., профессор) – руководитель патентного ведомства Болгарии

О.В. Видякина (к.э.н., доцент) – МГТУ им. Н.Э. Баумана

Л.С. Гумерова (к.п.н.) – председатель Комитета Совета Федерации Федерального Собрания РФ по науке, образованию и культуре

М.Г. Делягин (д.э.н.) – заместитель председателя комитета Государственной Думы РФ по экономической политике

А.А. Ищенко (к.э.н.) – председатель ВОИР

В.О. Калятин (к.ю.н.) – профессор Исследовательского центра частного права им. С.С. Алексеева при Президенте РФ

Н.З. Мазур (д.э.н., доцент) – ВКО «Интеллект», член Совета по вопросам ИС при Председателе Совета Федерации Федерального Собрания РФ

С.Ю. Матвеев (к.т.н.) – президент Федерации интеллектуальной собственности, член Совета по вопросам ИС при Председателе Совета Федерации Федерального Собрания РФ

А.В. Минбалеев (д.ю.н., профессор) – заведующий кафедрой информационного права и цифровых технологий МГЮА им. О.Е. Кутафина

Т.Ф. Минязева (д.ю.н., профессор) – заслуженный юрист РФ, МГПУ

В.Б. Наумов (д.ю.н., доцент) – старший научный сотрудник Института государства и права РАН РФ

В.С. Савина (д.ю.н., доцент) – профессор кафедры ГП Российского экономического университета им. Г.В. Плеханова

Е.Э. Чуковская (к.ю.н., доцент) – генеральный директор НЦИС

Б.А. Шахназаров (д.ю.н., доцент) – доцент кафедры ИП МГЮА им. О.Е. Кутафина

Е.Н. Щербак (д.ю.н., профессор) – профессор кафедры ГП РГГУ

В.Ф. Евстафьев (д.т.н., профессор)

Д.В. Иванова (к.ю.н., доцент) – заведующий кафедрой права ИС юридического факультета Белорусского государственного университета

И.Е. Ильина (д.э.н., доцент) – директор ФГБУ РИЭПП

О.Н. Быкова (д.э.н., профессор) – профессор базовой кафедры благотворительного фонда поддержки образовательных программ «Капитаны» «Инновационный менеджмент и социальное предпринимательство» ФГБОУ ВО «РЭУ им. Г.В. Плеханова»

КРЕАТИВНЫЕ ИНДУСТРИИ

5/ Р. Рахматулина

Творческие (креативные) индустрии – новый сектор экономики

ОХРАНА ПРАВ ИЗДАТЕЛЯ

11/ А. Матвеев

От права издателя на использование периодических изданий к смежному праву на издательское оформление

ЦИТИРОВАНИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЙ

19/ В. Витко

О правомерном объеме цитирования произведений науки, литературы и искусства

ПРОБЛЕМА ПЛАГИАТА

**33/ Л. Любимцева,
А. Соломенникова**

Плагиат: анализ российского и зарубежного законодательства

НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА

41/ А. Липкес

Личные неимущественные права авторов. Актуальные вопросы и судебная практика

ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПРАВА

46/ Д. Иванова

Взыскание компенсации за нарушение исключительного права по законодательству Республики Беларусь и Российской Федерации

51/ Н. Спиридонова

Модификация исключительных прав в российском правовом порядке: понятие и пределы допустимости

ПЕРСОНАЖИ ВИДЕОИГР

69/ Д. Житкова

Персонаж видеоигры через призму авторского права

КНИЖНАЯ ПОЛКА

76/ Рецензия на учебник доктора юридических наук И.В. Понкина и кандидата юридических наук А.И. Лаптевой «Методология научных исследований и прикладной аналитики»



Личные неимущественные права авторов. Актуальные вопросы и судебная практика

А. Липкес
(г. Москва)
lipkes@azalesov.com



В настоящей статье А.М. Липкес, к. ю. н., патентный поверенный РФ, руководитель практики авторского права и рекламы Патентно-правовой фирмы «А. Залесов и партнеры» раскрывает наиболее актуальные вопросы, связанные с личными неимущественными правами. При подготовке договоров с авторами о распоряжении исключительным правом важно помнить, что авторы в отношении созданных ими произведений обладают не только исключительным правом, но и рядом личных неимущественных прав – правом авторства, правом автора на имя, правом на неприкосновенность произведения и правом на обнародование произведения. Эти неимущественные права нельзя упускать из внимания, согласовывая

The publication by A. Lipkes (Ph. D. in Law), patenting attorney, head of copyright and advertising practice at “A. Zalesov and Partners” law firm, covers the most pressing issues related to personal non-proprietary rights. When preparing agreements with authors on disposal of exclusive rights, it is necessary to remember that the authors’ rights for the works they created are not limited to their exclusive rights but also include some personal non-proprietary rights – the right of authorship, the author’s right for the name, the right for the work integrity and the right to make the work publicly available. These non-proprietary rights are not to be overlooked when one tries to reach agreement with authors to dispose of their exclusive rights for the work in full or within some limits set in the agreement.

с авторами отчуждение исключительного права на произведение в полном объеме или его предоставление в предусмотренных в договоре пределах.

Ключевые слова:

авторское право, судебная практика, личные неимущественные права, право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения.

Keywords:

copyright, legal precedents, personal non-proprietary rights, right of authorship, right for the name, right for the integrity of work, right to make the work publicly available.

Первые два права, о которых следует сказать, – это **право авторства** и **право автора на имя**. Права созвучны по названию, однако имеют принципиальное отличие: право авторства – это право признаваться автором произведения, а право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно.

Часто стороны авторских договоров никак не касаются данных прав – ведь они неотчуждаемы и непередаваемы.

Действительно, нельзя приобрести право авторства и стать автором произведения. Однако есть важный вопрос. Любое третье лицо, в том числе то, которому предоставлено исключительное право по договору, несет обязанность указывать имя автора произведения. В ряде случаев указывать имена авторов не всегда возможно. Например, короткие рекламные ролики, в которых каждая секунда на счету, будут выглядеть нелепо, если они будут сопровождаться указанием авторов этих роликов или авторов входящих в них произведений. Юристы нашли выход из этой ситуации – авторы предоставляют право использовать свои произведения анонимно, разумеется, сохраняя при этом свое право авторства.

Следующий вопрос: является ли нарушением указанного права автора на имя использование

имени автора без его согласия третьими лицами в отношении чужих произведений, не созданных автором?

Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 15 августа 2017 г. № 5-КГ17-102 касается этой темы. В основе рассматриваемого дела – иск гражданина Разумовского Ф.В. к издательству о признании факта нарушения права истца на имя. По его мнению, ответчики нарушили его личное неимущественное право на имя, издав под псевдонимом Феликс Разумовский литературные произведения, так как автором их является иное лицо. Истец под своим именем и фамилией занимается творческой деятельностью, являясь известным деятелем науки и культуры. Фактический автор использовал тождественное имя как свой псевдоним, при этом было установлено, что он стал использовать его после того, как истец стал широко известным автором.

Суды первой и апелляционной инстанций исходили из того, что истец не представил доказательств, подтверждающих, что он обладает исключительными правами на имя Феликс Разумовский, а потому ответчик вправе использовать такой псевдоним при издании своих произведений. Кроме того, суд апелляционной инстанции сослался на то, что имя является только средством индивидуализации, не предполагающим запрета другому лицу пользоваться таким же именем.

Однако Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации с данными выводами судов не согласилась, указав, что право на имя наряду с другими нематериальными благами и личными неимущественными правами принадлежит гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемо и непередаваемо иным способом.

Коллегия пояснила, что нематериальные блага защищаются в соответствии с Гражданским кодексом и иными законами в тех случаях и тех пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения, а согласно п. 4 ст. 19 ГК РФ приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Право гражданина на имя, под которым он приобретает и осуществляет права и обязанности, включает в себя, в частности, не только право иметь имя, но и право при определенных обстоятельствах запрещать другим лицам пользоваться тем же именем. Таким образом, хоть действующее законодательство не относит имя к объектам исключительных прав, однако использование имени конкретного физического лица без его согласия другим лицом в качестве псевдонима в его творческой деятельности, а также причинение вреда носителю имени другим его носителем не допускается.

Еще одно личное неимущественное право – **право на неприкосновенность произведения**, то есть единоличное правомочие автора давать согласие на внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями.

Необходимо отличать данное личное неимущественное право от права на переработку произведения. Перевод или другая переработка произведения является правомочием, относящимся к исключительному праву на произведение (часть вторая ст. 1270 Гражданского кодекса РФ), а созданное производное произведение является

объектом авторских прав (часть вторая ст. 1259 Гражданского кодекса РФ).

Право на неприкосновенность произведения касается таких изменений произведения, которые не связаны с созданием нового произведения на основе имеющегося.

В пункте 87 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 года №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса РФ», (далее – ГК РФ) указывается, что создание нового произведения на основе существующего не нарушает прав на неприкосновенность произведения.

Соответственно, если исключительное право передано в полном объеме либо право на переработку предоставлено по лицензионному договору, у лица, получившего это правомочие, есть право на создание производного произведения, а вот внесение в произведение изменений, которые не ведут к созданию нового самостоятельного произведения, требуют получения отдельного согласия у автора на внесение в его произведение изменений.

С учетом того, что право на неприкосновенность произведения не является правом на переработку, то есть является личным неимущественным правом и не относится к исключительному праву на произведение, взыскание компенсации, указанной в п. 3 ст. 1252 ГК РФ, за нарушение права на неприкосновенность произведения не предусмотрено. На данное обстоятельство указал Суд по интеллектуальным правам в Постановлении от 18 апреля 2016 г. № С01-214/2016 по делу №А43-31718/2014.

Не является нарушением использование права на переработку в таких случаях, как сопровождение аудиовизуального произведения информацией о вреде потребления табака. В Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 20 июля 2016 г. № С01-579/2016 по делу № А27-21723/2015 указывается, что отсутствуют какие-либо объективные основания, указывающие, что использование социальной рекламы в виде заставки с надписью «курение вредит

вашему здоровью» противоречит творческому замыслу автора, подрывает и искажает истинное содержание спорных аудиовизуальных произведений.

Суд указал, что размещение информации, указание которой является требованием законодательства, не является нарушением прав автора на неприкосновенность произведения.

Можно сделать и более широкий вывод, что любая реклама или информационный материал, размещенные перед фильмом, нарушают право на неприкосновенность произведения, только если доказано, что они воспринимаются как предисловие к такому фильму.

Иными примерами, когда право на неприкосновенность произведения действует и охраняется, является, например, правка заметки автора или текста интервью редактором перед публикацией. Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2010 №16 «О практике применения судами Закона Российской Федерации "О средствах массовой информации"» требование о согласовании такой статьи, исходящее, в том числе, от автора – должностного лица – редактору, не может признаваться цензурой, поскольку является формой реализации права на неприкосновенность произведения и защиту произведения от искажений, предусмотренного ст. 1226 ГК РФ.

С иском в защиту права на неприкосновенность произведения может обратиться не только автор как физическое лицо, но и юридическое лицо. Речь идет о произведениях, созданных в период действия Гражданского кодекса РСФСР 1964 года.

Согласно части 2 ст. 1228 действующего Гражданского кодекса РФ право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен. Из этой нормы следует, что только авторы – физические лица – могут быть их обладателями.

Однако ранее действовал иной принцип: в соответствии со статьей 454 Гражданского

кодекса РСФСР 1964 года за юридическими лицами авторское право признается в случаях и пределах, установленных законодательством Союза ССР и настоящим Кодексом. Возник вопрос: вправе ли юридические лица подать иск о защите личных неимущественных прав в отношении «своих» произведений, созданных в период действия указанного кодекса?

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» ранее разъяснялось, что указание на то, что для целей применения правил части четвертой Кодекса юридические лица считаются авторами произведений, не означает признания соответствующих юридических лиц авторами, обладающими всем комплексом интеллектуальных прав на произведения, которые могут принадлежать авторам – физическим лицам, а именно – личными неимущественными правами (пункт 4).

Однако в 2019 году Пленум Верховного Суда РФ указал, что, поскольку право на неприкосновенность произведения в силу статей 479 и 480 Гражданского кодекса РСФСР 1964 года принадлежало автору, в настоящее время право на неприкосновенность произведения (ст. 1266 ГК РФ) осуществляется и юридическими лицами, которые считаются авторами произведений (пункт 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Право на обнародование произведения – четвертое личное неимущественное право. Согласно ч. 1 ст. 1268 ГК РФ автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

При этом согласно части второй указанной статьи автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения. То есть в договоре не требуется специально прописывать согласие автора на обнародование или согласие на публикацию произведения. Это отличает данное личное неимущественное право от права на имя и неприкосновенность произведения, с учетом действия которых важно предусмотреть право лицензиата «использовать проведение анонимно» и «вносить в произведение изменения, сокращения и дополнения, снабжать произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями».

С правом на обнародование произведения связано право на отзыв (которое не является личным неимущественным, а относится к «другим правам» наравне с правом на вознаграждение за служебное произведение, правом следования, правом доступа к произведениям изобразительного искусства, указанными в ч. 3 ст. 1255 ГК РФ).

Согласно ч. 1 ст. 1269 ГК РФ право на отзыв – предоставленная автору возможность

до фактического обнародования произведения отказаться от ранее принятого решения о его обнародовании при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Право не применяется в отношении программ для ЭВМ, служебных произведений и произведений, вошедших в сложный объект.

При этом, как указано в Определении Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 24 апреля 2012 г. № 45-В12-1, перечень произведений, являющихся сложными объектами, указан в законе. Так, к ним относятся кинофильмы, иные аудиовизуальные произведения, театрально-зрелищные представления, мультимедийные продукты, единые технологии. Некоторые объекты (такие как хореографические постановки), сами по себе не являясь сложными объектами, могут входить в состав сложного объекта. Судам следует в каждом конкретном случае установить, вошло ли проведение в состав сложного объекта, чтобы решить вопрос о наличии права автора такого произведения на отзыв. ■

ЛИТЕРАТУРА:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации.
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».
3. Научно-практический комментарий судебной практики в сфере защиты интеллектуальных прав / под общ. ред. д.ю.н., проф. Л.А. Новоселовой, Суд по интеллектуальным правам, МГЮА им. О.Е. Кутафина. – М.: Изд-во «Норма», 2014. 480 с.
4. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 24 апреля 2012 г. № 45-В12-1.
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2010 №16 «О практике применения судами Закона Российской Федерации “О средствах массовой информации”».
6. Гражданский кодекс РСФСР (не действует).

CONTENTS # 5, 2022

CREATIVE INDUSTRIES – R. Rakhmatulina

Creative industries – new sector of economy

PROTECTION OF PUBLISHER'S RIGHTS – A. Matveev

From the publisher's right for use of periodical publications to allied right for publisher's design

QUOTING WORKS – V. Vitko

On legitimate amount of quoting works of science, literature and art

PROBLEM OF PLAGIARISM –

L. Lyubimtseva, A. Solomennikova

Plagiarism: analyzing Russian and foreign legislation

NON-PROPRIETARY RIGHTS – A. Lipkes

Personal non-proprietary rights of authors.

Relevant issues and legal precedents

EXCLUSIVE RIGHTS –

D. Ivanova

Collecting compensation for exclusive right violation in Belarusian and Russian law

N. Spiridonova

Modification of exclusive rights in Russian system of justice: notion and limitations

VIDEOGAME CHARACTERS –

D. Zhitkova

Videogame character in terms of copyright

BOOKSHELF –

Review of the "Methodology of Scientific Research and Applied Analytics" textbook written by I. Ponkin

(Dr. Hab. in Law) and A. Lapteva (Ph. D. in Law)

НАШИ БАНКОВСКИЕ РЕКВИЗИТЫ:

Получатель: ООО «Издательский Дом
«ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ»

ИНН 7705044507, КПП 770301001

Расчетный счет: № 40702810438300103205

Банк получателя: ПАО Сбербанк России, г. Москва

Кор. счет № 3010181040000000225, БИК 044525225,

ОКВЭД 58.14 ОКПО 40310029

АДРЕСА ОБЪЕДИНЕННОЙ РЕДАКЦИИ:

АДРЕС РЕДАКЦИИ (ОФИС): 123022, г. Москва,
вн. тер. г. муниципальный округ Пресненский,
ул. 1905 года, д. 10А, стр. 1, этаж 6, офис 601

ПОЧТОВЫЙ АДРЕС: 115035, г. Москва, а/я 66

Тел.: +7 (985) 768-51-68

E-mail: pravo@superpressa.ruwww.superpressa.ru

Ведущий редактор, корректор: Е.В. Ивахина

Компьютерная верстка, дизайн: В.А. Медведев

Лицензия на шрифты:

© 2015–2022 ParaType 

Фото на обложке:

© istockphoto.com/solarseven

Подписано в печать 08.07.2022

Формат издания 64x90/8

Печать офсетная. Печ. л. 12,0. Усл. печ. л. 14,0

Тираж 1000 экз.

Зак. № 16-Z-1663. Цена договорная

Отпечатано в типографии «МЕДИАКОЛОП»

105187, г. Москва, ул. Вольная, 28

ПОДПИСНЫЕ ИНДЕКСЫ В КАТАЛОГАХ:

РОСПЕЧАТЬ – 79706, ПРЕССА РОССИИ – 83781, ПОЧТА РОССИИ – 12847