**Авторское право**

**Вступление**

В ч. 1 статьи 44 Конституции Российской Федерации закреплено: каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом. А также в ст. 49 Конституции Республики Татарстан говорится, что права авторов охраняются законом.

Авторский договор как средство закрепления прав и обязанностей сторон - выступает в качестве защиты авторских прав, прав автора и пользователя, а поэтому рассмотрение его имеет большое значение.

До 1993 года правовое положение авторского договора было урегулировано Гражданским Кодексом РСФСР, Основами гражданского законодательства, а также рядом нормативных актов издаваемых министерствами. В 1993 году с принятием Закона об авторском праве и смежных правах законодательная база, регулирующая правовое положение авторского договора, фактически была заменена на новую. Так что же изменилось авторском законодательстве? Что появилось нового?

В юридической науке до сих пор идут споры вокруг авторского договора. И для того чтобы разобраться с таким видом гражданских договоров, как авторские и написана эта работа.

В этой работе я рассмотрю историю, понятие, виды и элементы авторского договора, а также отвечу на поставленные вопросы и многие другие. Также мною на основе договора о передаче исключительных (неисключительных) прав на использование произведения будут рассмотрены содержание, ответственность и прекращение авторского договора.

**Правовое регулирование авторского договора.**

Верховным Советом Российской Федерации 9 июля 1993 года принят Закон Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах", который был введен в действие со дня его опубликования. В настоящее время этот закон является основным нормативным актом, регулирующим правовое положение авторского договора. Закон "Об авторском праве и смежных правах" регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

Наряду с законом действует ряд других нормативных актов, в том числе ВСЕМИРНАЯ КОНВЕНЦИЯ ОБ АВТОРСКОМ ПРАВЕ, ПОДПИСАННАЯ В ЖЕНЕВЕ 6 СЕНТЯБРЯ 1952 ГОДА, участником, которой СССР стал с 1973 г.

Отдельно урегулирован договор об уступке (передаче) прав на программу для ЭВМ или базу данных. Правила заключения таких договоров урегулированы Законом РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных".

**Понятие авторского договора.**

Использование произведения автора другими лицами (пользователями) осуществляется на основании авторского договора, кроме случаев специально указанных законом. Договорная форма использования произведений в большой степени, чем какая-либо другая, обеспечивает реализацию и охрану как личных неимущественных, так и имущественных прав автора. Отвечает она и интересам пользователей, поскольку они приобретают определенные права по использованию произведений, которых не имеют другие лица, и в связи с этим могут окупить свои затраты по воспроизведению и распространению произведений и получить прибыль. В конечном счете в договорном использовании произведений заинтересовано и общество в целом, поскольку такой порядок стимулирует творческую активность его членов и способствует умножению духовного богатства общества.

В ГК 1964 года единого определения авторского договора не содержалось. Попытки выработать его научное определение, предпринятые рядом ученых, большого успеха не имели. В юридической литературе давались такие определения авторского договора:

Авторский договор - это договор об использовании организацией созданного автором произведения науки, литературы и искусства в соответствии с культурными потребностями всего общества при соблюдении личных и имущественных правомочий автора;

Авторский договор - соглашение автора и организации-пользователя по поводу создания и использования произведения науки, литературы и искусства;

Авторский договор - соглашение, по которому одна сторона - автор разрешает другой стороне - пользователю использовать произведение или предоставляет ей право распорядиться произведением в том или ином объеме, а пользователь обязуется заплатить автору вознаграждение за использование или предоставление такого права.

Последнее определение, на мой взгляд, наиболее содержательное. Нужно отметить, что большой необходимости в разработке общего определения авторского договора не существовало, поскольку в законе давались полные определения двух возможных типов авторского договора - договора о передаче произведения для использования и авторского лицензионного договора (ст. 503 ГК РСФСР 1964 г.). Кроме того, в специальной литературе по авторскому праву раскрывались признаки и определялись основные черты и виды авторского договора.

В основах гражданского законодательства 1991 г. авторский договор был определен как договор, по которому автор обязан создать в соответствии с договором и передать заказанное произведение или передать готовое произведение для использования, а пользователь обязан использовать или начать использование произведения предусмотренным договором способом в обусловленном им объеме и в определенный срок и уплатить автору установленное договором вознаграждение (ст. 139).

Ныне действующее Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" от закрепления подобного развернутого определения вновь отказался.

Итак, действующее авторское законодательство не содержит определения авторского договора, однако, анализ закона "Об авторском праве и смежных правах" позволяет сформулировать следующее определение: авторский договор - это соглашение, по которому автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами.

Анализируя авторский договор, все специалисты подчеркивают, что авторский договор является разновидностью гражданско-правового договора, он носит гражданско-правовой характер и является самостоятельным в ряду других гражданско-правовых договоров. Данный вывод имеет не только теоретическое, но и практическое значение. В частности, он означает, что на авторско-договорные отношения распространяются как общие положения гражданского права, например, правила о формах и условиях сделок, так и соответствующие нормы обязательного права, касающиеся, например, порядка заключения и исполнения договоров, ответственности за их нарушение и т. п.

По общему правилу, авторский договор носит консенсуальный, взаимный и возмездный характер. На протяжении многих лет, временами то затухал, то, вспыхивая с новой силой, в российской юридической науке продолжается спор о природе авторского договора. Суть разногласий сводится к вопросу о том, уступает ли автор контрагенту свои права на произведение или лишь разрешает его использование на определенных условиях. В этой связи в литературе выдвинуты и подробно обоснованы теория уступки (передачи) и теория разрешения, каждая из которых имеет своих активных сторонников. Имеется и компромиссная точка зрения, согласно которой один тип авторского договора, а именно договор о передаче произведения для использования, не предусматривает уступки авторских прав, а лишь разрешает использование произведения; второй же тип авторского договора, т. е. авторский лицензионный договор, может включать передачу авторских прав пользователю. Я придерживаюсь первой точки зрения. И действительно в настоящее время, в связи с изменением социально-экономической ситуации в стране, перестройкой законодательства, доводы сторонников теории разрешения, состоящие в основном обосновании особой социалистической природы авторского права в советском праве, а также существовавшем ранее запрете на самостоятельное воспроизведение и распространение произведений самими авторами и т. п., оказались совершенно несостоятельными. Ныне действующее законодательство неоднократно прямо подчеркивает возможность перехода (передачи) права на использование произведения от автора к другим лицам и, как представляется, достаточно однозначно решает вопрос о природе авторского договора.

Давая общую характеристику авторского договора, нельзя не коснуться вопроса о типовых авторских договорах, которые были до недавнего времени неотъемлемой чертой советского авторского законодательства. Их основное значение состояло в том, чтобы с одной стороны, обеспечить в интересах участников договора нормативную базу для регулирования наиболее типичных вопросов в их взаимоотношениях, а с другой стороны, гарантировать авторам определенный минимальный уровень прав, который обеспечивался им пользователями. Поскольку большинство норм типовых договоров носило диспозитивный характер, стороны могли в конкретных договорах отступать от их условий, включать в договор другие условия, исключать отдельные условия типового договора и т. д. Однако все это не должно было приводить к ухудшению положения автора по сравнению с соответствующим типовым договором. К началу реформы авторского законодательства в стране действовало около двух десятков типовых договоров, утвержденных союзными министерствами и ведомствами. Среди них имелись три типовых издательских договора, утвержденных Госкомиздатом СССР 24 февраля 1975 г.: Типовой издательский договор на литературные произведения, Типовой издательский договор на произведения изобразительного искусства, Типовой издательский договор на музыкальные произведения; два типовых постановочных договора, утвержденных Министерством культуры СССР 1 сентября 1976 г. и 18 апреля 1977 г.: Типовой постановочный договор на создание драматического произведения и Типовой постановочный договор на создание, и постановку музыкально-сценического произведения; Типовой договор художественного заказа, утвержденный Госкомтрудом СССР 8 марта 1978 г. и др. Помимо типовых договоров, имеющих нормативное значение, в практике широко применялись примерные формы отдельных авторских договоров. Они не носили нормативного характера и выступали для участников будущего авторского договора в качестве рекомендованного образца договора.

Ныне действующее авторское законодательство не предусматривает существования каких-либо типовых авторских договоров как особых подзаконных актов, а исходит из принципа свободы авторского договора. В этой связи все названные выше типовые авторские договоры утратили свою обязательную юридическую силу. Но не верно их вообще сбрасывать со счетов, так как они могут, особенно на первых порах, использоваться сторонами в качестве примерных образцов при составлении конкретных авторских договоров.

Наряду с предоставлением участником авторских отношений возможности самостоятельно определять свои договорные права и обязанности. Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" предъявляет к авторским договорам определенные требования. Эти требования сформулированы в виде ряда закрепленных законом диспозитивных и императивных правил. Первые из них вступают в действие тогда, когда сторонами авторского договора конкретно не решены те или иные вопросы. В качестве примера можно привести правило о том, что действие передаваемого по договору права ограничивается территорией российской Федерации, если в авторском договоре отсутствует условие о территории, на которую передается право. Императивные правила либо запрещают вводить в авторские договоры определенные условия, либо предписывают решение отдельных вопросов при выборе сторонами конкретного варианта своих взаимоотношений из числа возможных. Например, закон заранее объявляет недействительным условие авторского договора, которым автор ограничивается в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области. Примером императивной нормы предписывающего характера может служить требование обязательного установления максимального тиража произведения, если в авторском договоре об издании или в ином воспроизведении произведения вознаграждение определено в виде фиксированной сумме. Данные правила выполняют, в сущности, ту же функцию, которая во многом была свойственна типовым договорам и состояла в ограждении интересов автора от диктата пользователей произведений. Наличие таких гарантий, равно и, как и закрепление их на законодательном уровне, является оправданно мерой, которая согласуется с принципом свободы договора и практикой правового регулирования авторских отношений большинства государств.

Авторский договор следует отличать от иных форм договорного регулирования отношений по созданию и использованию произведений науки, литературы и искусства. Так, на практике нередко возникает вопрос о разграничении авторского и трудового договоров, что имеет большое значение для установления объема прав создателя творческого произведения и его пользователя. Если произведение создано в рамках выполнения служебного задания, права по его использованию принадлежат работодателю, который должен обеспечит лишь соблюдение личных и имущественных прав автора. Издательство, научные, учебные и иные организации могут воспроизводить и распространять такие произведения в любые сроки в любом объеме, в том числе переиздавать произведения, не спрашивая на это согласия автора. Поэтому они не редко прямо заинтересованы в том, что бы их отношения с авторами рассматривались как трудовые.

В тех случаях, когда заключенный сторонами договор, в рамках которого создано творческое произведение, не содержит четкого указания на его характер, вывод об этом может быть сделан лишь при наличии ряда условий. Прежде всего, предметом трудового договора является трудовая деятельность работника соответствующая его должности и квалификации она может носить творческий характер, как, например, работа штатного переводчика издательства или штатного фотографа журнала, но при этом подразумевается, что речь идет об исполнении определенной трудовой функции, а не о достижении конкретного, определенного соглашением сторон творческого результата. В некоторых случаях, однако, трудовой договор может быть заключен и на выполнение творческой работы связанной с созданием конкретного творческого произведения, например на выполнение оформительских или картографических работ. Здесь важно установить был ли включен автор в трудовой коллектив заказчика, подчинялся ли он правилам внутреннего трудового распорядка и распоряжение администрации, закреплялись ли за ним трудовые права и льготы, получал ли автор за свою работу ежемесячное вознаграждение и т. п. Если ничего этого не было, то для квалификации отношений сторон как трудовых нет никаких оснований.

Наконец, когда совершенно очевидно, что стороны были связаны трудовым договором, необходимо установить входило ли создание данного творческого произведения в трудовые обязанности его автора. Если произведение создано, хотя и штатным работником организации, но не в связи с исполнением им своих трудовых обязанностей, автор произведения пользуется всеми предусмотренными законом правами, включая право на использование произведения.

Нередко особенно при заключении договоров на создание произведений изобразительного искусства возникает вопрос об разграничении авторского договора и договора подряда. Известно, что объем прав автора и подрядчика отнюдь не совпадают в частности подрядчик выполняет работу на свой риск, результат его работы передается в собственность заказчика, который не несет перед подрядчиком никаких дополнительных обязанностей в связи с дальнейшим использованием результата и т. д. По сравнению с подрядчиком автор находится в гораздо лучшем положении, поскольку в случае творческой неудачи ему может гарантироваться определенная часть предусмотренного договором вознаграждения, за ним сохраняются все основные авторские права на произведение переходящие в собственность другого лица и т. д.

Разграничение авторского и подрядного договоров производится прежде всего, по их предмету. Если предметом договора подряда является результат обычной, технической деятельности подрядчика, то предметом авторского договора является произведение науки, литературы, искусства как результат творческой работы автора. На практике отграничить их друг от друга бывает не так просто. Наиболее остро данный вопрос встает при заключении договоров на изготовление копий произведений искусства, науки и литературы, в том числе договоров на изготовление так называемых авторских копий. В юридической науке нередко утверждается, что копия, в том числе авторская, - это результат обычной работы, по поводу выполнения которой должен заключаться договор подряда.

Иногда разграничить авторские и подрядные договоры по их предмету не возможно. Так 22 августа 1986 года Госарбитражем СССР были утверждены типовой договор на создание произведения скульптуры, декоративно-прикладного искусства, монументально-декоративных и оформительских работ и типовой договор на создание произведения станковой живописи и графики. Оба договора имели своим предметом создание произведений изобразительного искусства, однако знакомство с их содержанием не оставляло никаких сомнений в том, что взаимоотношения сторон были построены по подрядному типу. Объяснялось это тем, что договоры подобного рода заказчики соответствующих произведений, а с предприятиями художественного фонда, которые выступали в роли своего рода посредников между авторами и заказчиками произведений. Авторы же создавали свои произведения в рамках договора художественного заказа, который заключался ими с предприятиями авторского фонда и носил авторский характер. Таким образом, наряду с предметом договора, дополнительным критерием для разграничения авторского и подрядного договоров выступает их субъектный состав. Непременным участником авторского договора всегда является сам создатель произведения или его законный правопреемник, в частности наследник. По субъектному составу авторские договоры отличаются и от некоторых других договоров, связанных с использованием произведений.

**Виды авторских договоров.**

После присоединения СССР в 1973 году к Всемирной конвенции об авторском праве в советском законодательстве было закреплено деление всех авторских договоров на два типа - авторский договор о передаче произведения для использования и авторский лицензионный договор. По авторскому договору о передаче произведения для использования автор или его правопреемник передавал либо автор обязывался создать и в установленный договором срок передать произведение организации для использования обусловленным в договоре способом, а организация обязывалась осуществить или начать это использование в установленный договором срок, а также уплатить автору или его правопреемнику вознаграждение, кроме случаев указанных в законе. По авторскому лицензионному договору автор или его правопреемник предоставлял организации право использовать произведение, в том числе путем перевода на другой язык или переделки, в обусловленных договором пределах и на определенный договором срок, а организация обязывалась уплатить вознаграждение за предоставление этого права или за использование произведения в форме, предусмотренной договором, поскольку иное не установлено законом или поскольку стороны не договорились об ином (ст. 503 ГК РСФСР 1964 г.).

В качестве особого типа гражданско-правового договора, авторский договор в свою очередь подразделяется на множество отдельных разновидностей, каждая из которых имеет свои особенности.

Прежде всего авторские договоры делятся на группы в зависимости от вида произведений, по поводу которых они заключаются. Выделяются, в частности, авторские договоры на создание и использование литературных, музыкальных, аудиовизуальных, архитектурных и других произведений. Даже если указанные договоры предусматривают один и тот же способ использования произведений, вид последних оказывает определенное влияние на содержание самого договора.

В зависимости от того, является ли предметом авторского договора уже готовое произведение или произведение, которое еще только необходимо создать, различаются авторские договоры заказа и авторские договоры на готовое произведение. Авторский договор заказа подробно регламентирует требования, предъявляемые к будущему произведению, в частности устанавливает его жанр, назначение, объем, и другие параметры, определяет сроки и форму представления работы заказчику, порядок устранения замечаний, предусматривает право автора на получение аванса и т. п. В тех случаях, когда предметом договора является уже готовое произведение, оно обычно рассматривается и одобряется пользователем до заключения договора.

Авторские договоры могут быть связаны с использованием еще не обнародованного произведения или произведения, которое уже доведено до всеобщего сведения. Как правило, это оказывает существенное влияние на такие условия договора, как размер авторского гонорара и форма его выплаты. Авторы необнародованных произведений обычно получают особое вознаграждение за предоставление пользователю права на первое ознакомление публики с произведением.

В зависимости от того, становиться ли приобретатель авторских прав по договору единственным их обладателем или не становиться, авторские договоры подразделяются на договоры о передаче исключительных прав и договоры о передаче неисключительных прав. Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам. По авторскому договору договоры о передаче неисключительных прав пользователю разрешается использовать произведение наравне с самим автором и другими лицами, получившими от автора разрешение на использования произведения аналогичным способом. Согласно п. 4 ст. 30 Закона об авторском праве и смежных правах, передаваемые по авторскому договору права считаются неисключительными, если в договоре прямо не установлено иное.

Большое практическое значение имеет подразделение авторских договоров в зависимости от способа использования произведения. Самым распространенным является издательский договор. В рамках данного договора осуществляется издание и переиздание любых произведений, который могут быть зафиксированы на бумаге, т. е. произведений литературы, драматических, сценарных, музыкальных произведений, произведений изобразительного искусства и др. Издательский договор наиболее полно урегулирован действующим законодательством и исследован юридической наукой. Нередко выводы, которые первоначально делаются на базе применения норм об издательском договоре, а также сложившейся практики разрешения споров, впоследствии распространяются и на другие авторские договоры.

Постановочны договор заключается тогда, когда основным способом использования произведения является его публичное исполнение. Его предметом могут быть драматические произведения, музыка или либретто-оперы, балета, оперетты, музыка к драматическому спектаклю и т. п., которые используются театрально-зрелищными организациями (театрами, филармониями, цирками, концертными организациями и т. д.) путем постановки на сцене. В настоящее время постановочный договор должен заключаться пользователями в отношении как необнародованных, так и обнародованных произведений.

Сценарный договор - это договор, который регламентирует отношения, связанные с использованием текста, по которому снимается кинофильм, телефильм, делается радио - или телепередача, проводится массово-зрелищное мероприятие и т. д. Сценарный договор близок к постановочному договору, из рамок которого он постепенно выделился в самостоятельный вид. Их основное различие заключается в том, что литературный сценарий, в отличии, например, от драматического произведения используется не в своем неизменном виде, а служит основой для создания более приближенного к нуждам кинематографа, телевидения или радио режиссерского сценария по которому, собственно, и ставится филь или делается передача. В этом смысле сценарный договор предполагает, что произведение (сценарий) может быть использовано в измененном виде.

Договор в депонировании рукописи регулирует условия и порядок обнародования и последующего использования произведения, которой помещается на хранение в специальный информационный орган. Обычно путем депонирования и используются научные произведения, представляющие интерес лишь для ограниченного круга специалистов, по запросам которых им предоставляются копии депонированных произведений или их отдельных частей.

Договор художественного заказа опосредует отношения, связанные с созданием произведений изобразительного искусства в целях их публичной демонстрации. Его предметом являются разнообразные произведения изобразительного искусства, которые изготавливаются авторами по заказам организаций и частных лиц и переходят в собственность последних. Владельцы произведений (материальных носителей) вправе распоряжаться ими по своему усмотрению, но при условии уважения авторских прав создателей авторских произведений.

Договор об использовании в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства. Такой договор имеет своей задачей урегулирование вопросов возникающих в связи с тиражированием в промышленности оригинальных произведений декоративно-прикладного искусства. Он заключается с внештатными художниками предприятий, произведения которых принимаются к использованию. Авторы получают вознаграждение как за сам факт создания произведения принятого к использованию, так и за последующее тиражирование, в зависимости от объема использования.

Договор о публичном исполнении, публичном показе, сообщении для всеобщего сведения путем передачи в эфир или по кабелю разрешает использование литературных, музыкальных, драматических и иных произведений путем их исполнения, показа или передачи для всеобщего сведения в эфир или по кабелю как непосредственно, так и с помощью различных технических средств. Подобные договоры в форме выдаваемых пользователям лицензий заключаются чаще всего организациями управляющими имущественными правами авторов на коллективной основе. Закон требует, чтобы условия таких лицензий были одинаковыми для всех пользователей одной категории, кроме того, указанные организации не в праве отказать в выдаче лицензии пользователю без достаточных на то оснований.

Названными видами авторских договоров не исчерпывается все их многообразие, которое определяется способами использования произведений.

**Элементы авторского договора.**

Субъектами авторского договора являются автор или его правопреемник с одной стороны и пользователь произведения с другой. Автор - физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Совершеннолетние дееспособные авторы заключают авторские договоры самостоятельно либо действуют через поверенных и агентов. За малолетних (недееспособных) авторов авторские договоры подписывают их родители (опекуны).

Несовершеннолетние авторы в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют свои авторские права самостоятельно, в том числе заключают авторские договоры, самостоятельно, без контроля родителей и попечителей.

Авторские договоры по поводу использования коллективных произведений заключается со всеми соавторами. При этом все они могут принимать участие в согласовании условий и подписании договора либо это может быть поручено ими одному из соавторов. При подготовке сборника соответствующие договоры должны заключаться не только с составителем, но и с авторами всех охраняемых законом произведений, включаемых в сборник.

После смерти автора договор об использовании произведения заключается с его наследниками по закону или завещанию, обладающими гражданской дееспособностью. Если наследников несколько, для заключения авторского договора необходимо их общее согласие. Возникающий спор между наследниками разрешается в судебном порядке по иску любого из них.

Другой стороной авторского договора выступает пользователь произведения, т. е. специализированная организация, основной функцией которой является осуществление издательской, театрально-зрелищной, выставочной или аналогичной деятельности. В роли пользователя может выступать и индивидуальный предприниматель, имеющий право заниматься воспроизведением и распространением произведений как самостоятельным видом предпринимательства.

Иногда договорные отношения по поводу творческих произведений устанавливаются между авторами этих произведений и лицами, которые приобретают права на эти произведения не для последующего их использования в коммерческих целях, а для удовлетворения собственных нужд. Данные договоры ни в коей мере не противоречат действующему законодательству, однако, носят не авторский, а подрядный характер, хотя сам творческий результат, безусловно, охраняется нормами авторского права.

Авторский договор должен предусматривать: способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); срок и территорию, на которые передается право; размер вознаграждения и порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора.

Необходимо отметить также, что все права на использование произведения, прямо не переданные по авторскому договору, считаются не переданными.

Согласно Закону права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором.

Предметом авторского договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора. Также предметом авторского договора не могут быть права на использование произведений, которые автор может создать в будущем.

Условие авторского договора, ограничивающее автора в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области, является недействительным.

Условия авторского договора, противоречащие положениям Закона об авторском праве и смежных правах, являются недействительными.

**Срок действия авторского договора.**

Срок действия авторского договора определен в ст. 31 Закона об авторском праве и смежных правах. Нужно отметить, прежде всего, что стороны свободны в определении срока, на который передаются права на использование произведения. В случае если стороны не указывают в договоре условия о сроке договора, то действует правило закрепленное в п. 1 ст. 31 Закона, согласно которому при отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор, может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора. Таким образом, можно сделать вывод, что не исключается возможность заключение авторских договоров на неопределенный срок.

Наряду с общим сроком действия в авторском договоре обычно указываются сроки выполнения сторонами принятых обязательств. Целесообразно определение в договоре и конкретного срока рассмотрения пользователем предоставленного ему произведения. Если пользователь принял на себя обязанность по использованию произведения, в авторском договоре должен быть указан конкретный срок ее выполнения. Как правило, этот срок является более коротким по сравнению с общим сроком действия авторского договора и исчисляется с момента одобрения произведения пользователем.

Одним из условий авторского договора является указание территории действия авторского договора. В Законе сказано, что при отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации.

Цена авторского договора представляет собой авторское вознаграждение, которое пользователь должен уплатить автору за приобретенные по договору права на использование произведения. В соответствии с законом вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения или, если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом. На практике, однако, по ряду причин преобладает применение фиксированных ставок, например, цена за один авторский лист. В законе оговаривается, что если в авторском договоре об издании или ином воспроизведении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения.

Цена авторского договора определяется по свободному усмотрению сторон. Данное правило не имеет исключений и применяется даже тогда, когда Правительством установлены минимальные ставки авторского вознаграждения за отдельные виды использования произведений. Указанные минимальные ставки применяются лишь тогда, когда иное не определено в договоре между автором и пользователем. Данные минимальные ставки авторского вознаграждения устанавливаются Советом Министров - Правительством Российской Федерации. Минимальные размеры авторского вознаграждения индексируются одновременно с индексацией минимальных размеров заработной платы.

Форма авторского договора определена в ст. 32 Закона об авторском праве и смежных правах. Авторский договор должен быть заключен в письменной форме. Чаще всего авторские договоры заключаются путем составления сторонами единого документа. Обычно издательства, театры, студии и иные организации, использующие произведения, имеют разработанные с учетом требований закона стандартные бланки договоров, которые заполняются и подписываются сторонами.

Письменная форма не всегда обязательна, так авторский договор об использовании произведения в периодической печати может быть заключен в устной форме.

При продаже экземпляров программ для ЭВМ и баз данных и предоставлении массовым пользователям доступа к ним допускается применение особого порядка заключения договоров, установленного Законом Российской Федерации "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных". Так п. 3 ст. 14 Закона предусматривает, что при продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных допускается применение особого порядка заключения договоров, например, путем изложения типовых условий договора на передаваемых экземплярах программ для ЭВМ и баз данных.

Что касается договора о полной уступке, то согласно п. 5 ст. 13 Закона Российской Федерации "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных", договор о полной уступке всех имущественных прав на зарегистрированную программу для ЭВМ или базу данных подлежит регистрации в Агентстве. Договоры о передаче имущественных прав на программу для ЭВМ или базу данных могут быть зарегистрированы в Агентстве по соглашению сторон.

**Содержание авторского договора.**

Содержание авторского договора составляют права и обязанности автора (или его правопреемника) и пользователя произведения, которые взаимосвязаны и зависят друг от друга. Поскольку Закон об авторском праве содержание авторского права практически не регламентирует, данный вопрос решается в основном по усмотрению самих сторон. Но необходимо отметить, что различные виды авторских договоров имеют несовпадающее содержание.

Я рассмотрю содержание авторского договора на примере авторского договора передаче исключительных (неисключительных) прав на использование произведения.

По такому авторскому договору, автор (владелец авторских прав) предоставляет пользователю исключительные (неисключительные) права на использование произведения (науки, литературы, искусства) в обусловленных настоящим договором пределах и на определенный договором срок, а пользователь за предоставление этих прав уплачивает вознаграждение автору. Под использованием в договоре о передаче исключительных (неисключительных) прав на использование произведения понимается реализация произведения, в качестве товара, или иное его использование в гражданском обороте в пределах, предусмотренных договором.

В соответствии с договором автор гарантирует наличие у него предоставляемых по настоящему договору авторских прав на произведение, автор гарантирует наличие у передаваемого в соответствии с настоящим договором произведения характеристик, которые указываются в приложении к договору.

Содержание такого авторского договора составляют права и обязанности сторон оговариваемые в договоре. По договору о передаче исключительных (неисключительных) прав на использование произведения автор предоставляет пользователю следующие права:

а) право использовать произведение под фирменным наименованием, производственной маркой и товарным знаком пользователя. При этом каждый экземпляр произведения должен (или не должен) содержать имя или псевдоним автора в определенном написании;

б) право на обнародование произведения, т.е. на сообщение произведения в какой-либо форме или каким-либо способом неопределенному кругу лиц. Стороны могут указать, что не считается обнародованием информирование широкого круга лиц о назначении, функциях, технических и прочих характеристиках произведения, например, в рекламных целях;

в) право на воспроизведение произведения (дублирование, тиражирование или иное размножение, т.е. неоднократное придание произведению объективной формы, допускающей его функциональное использование) в определенном количестве экземпляров (или без ограничения тиража);

г) право на распространение произведения любым способом путем реализации размноженных материальных носителей произведения среди конечных пользователей (потребителей, осуществляющих функциональное использование) в следующих территориально-отраслевых пределах (либо без ограничений) Стороны указывают территорию: страну, административный район, отрасль деятельности);

д) право на переработку произведения (создание на его основе нового, творчески самостоятельного произведения) (или внесение изменений, не представляющих собой его переработку);

е) право на перевод произведения;

ж) право на публичное использование произведения и демонстрацию в информационных, рекламных и прочих целях;

з) право переуступить на договорных условиях часть полученных по настоящему договору прав третьим лицам;

Сторонами могут быть указаны и другие права и обязанности.

Как, то: автор не сохраняет (сохраняет) за собой право использовать самостоятельно или предоставлять аналогичные права на его использование третьим лицам в указанных территориально-отраслевых пределах.

Пользователь обязан выплачивать автору вознаграждение в размере процентов от дохода на соответствующий способ использования произведения.

Вознаграждение Автору выплачивается по мере поступления платежей за использование произведения.

Как правило, в договоре о передаче исключительных (неисключительных) прав на использование произведения оговаривается контроль за использованием произведения.

Так, например, может быть указано, что автор вправе:

а) осуществлять контроль бухгалтерских документов пользователя, содержащих сведения о расчетах по использованию произведения;

б) знакомиться с иными документами, относящимися к использованию произведения.

Пользователь по такому авторскому договору также может быть обязан:

а) по требованию автора предоставлять ему возможность ознакомиться с бухгалтерскими и иными документами, содержащими сведения по использованию произведения;

б) по мере поступления платежей за использование предоставленных ему прав отчитываться перед Автором об объемах реализации.

В общих чертах обязанности автора, как правило, сводятся, к следующему. Автор должен создать и передать пользователю произведение, которое соответствует условиям заключенного договора.

Автор обязан лично выполнить заказанную работу. Привлечение к работе над произведением других лиц, изменение состава соавторов могут производиться только с согласия заказчика, что обычно оформляется составлением нового или изменением прежнего договора. Для выполнения работ технического характера автор может за свой счет привлекать любых лиц не спрашивая согласия заказчика.

Автор должен представить заказанное ему произведение в определенный договором срок. По смыслу закона и в соответствии со сложившейся практикой автор может представить произведение досрочно, если только в договоре не предусмотрено иное. Произведение должно быть передано заказчику в готовом для использования виде, в частности в комплекте всех оговоренных договором элементов. Соглашением сторон может предусматриваться передача произведения по частям. Наконец, передаваемое произведение должно быть надлежащим образом оформлено, представлено в предусмотренном договором числе экземпляров и сдано компетентному представителю заказчика. Для предотвращения возможных споров сдачу-приемку произведения стоит оформлять соответствующим письменным документом, например особой распиской.

Следующей обязанностью автора является доработка произведения по требованию заказчика. Решение о необходимости доработки произведения принимается заказчиком по результатам рассмотрения произведения, когда оно в целом отвечает условиям договора, но требуется внесение в него исправлений, изменений, уточнений или дополнений.

Обязанностью автора является его участие в подготовке произведения к использованию. Содержание данной обязанности зависит от вида произведения и способа его использования.

Пользователь произведения обычно принимает на себя следующие обязанности. В первую очередь он должен принять и рассмотреть представленное автором произведение. Принятие произведения означает проверку качества его оформления и комплектности, которая осуществляется в порядке установленном конкретным договором. Принятое произведение должно быть рассмотрено пользователем по существу в установленный договором срок. В течении этого срока пользователь должен письменно известить автора либо об одобрении произведения, либо об его отклонении по основаниям предусмотренным договором, либо о необходимости внести в произведения поправки с точным указанием существа требуемых исправлений в пределах условий договора. Приобретая по договору права на использование произведения пользователь обязан обеспечить соблюдение всех личных неимущественных прав автора. В авторских договорах обычно указывается, что пользователь не может без согласия автора вносить в произведение никакие изменения в частности сокращать его объем, снабжать произведение предисловиями, послесловиями, комментариями и т. п. Однако при заключении договора автор может дать согласие на изменение своего произведения.

В качестве особой обязанности пользователя, должна быть выделена его обязанность привлечь автора к работе по подготовке произведения к использованию. Выше отмечалось, что автор должен способствовать выпуску произведения в свет. Одновременно это обычно является и правом автора. Поэтому если пользователь не привлекает автора к данной работе, автор может сам настоять на этом.

Закон об авторском праве не возлагает на приобретателей авторских прав обязанность по реальному использованию произведения, что едва ли может рассматриваться в качестве достоинства данного закона, поэтому если автор заинтересован в том, чтобы его произведение было доведено до сведения публики, он должен сам позаботиться о включении в авторский договор условия обязывающего пользователя использовать произведение оговоренными в договоре способами и в определенном объеме. Важным, является и указание в договоре конкретного срока, в течении которого пользователем должна быть выполнена эта обязанность.

Поскольку авторский договор носит возмездный характер, на пользователе лежит обязанность по выплате автору вознаграждения за использование произведения. Размер, форма и сроки выплаты определяется сторонами. Наряду с выплатой согласованного гонорара пользователь может принимать на себя обязанность по компенсации автору дополнительных расходов.

Наряду с рассмотренными обязанностями в авторских договорах могут предусматриваться и иные обязанности, как авторов, так и пользователей.

**Ответственность по авторскому договору.**

В соответствии со ст. 34. Закона об авторском праве и смежных правах, сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, несет ответственность.

Ответственность по авторскому договору, являясь по своей сути гражданско-правовой, обладает рядом специфических особенностей.

Во-первых, возможные меры принуждения сторон к исполнению лежащих на них обязанностей значительно уже, чем в других гражданско-правовых обязательствах. Основные обязанности сторон авторского договора не могут быть исполнены под принуждением. Нельзя принудительно заставить автора создать и представить пользователю произведение, равно как невозможно принудить пользователя к использованию произведения. Поэтому принуждение в данной сфере обычно ограничивается расторжением авторского договора, возвращением сторон в первоначальное положение, взысканием убытков и некоторыми другими мерами.

Во-вторых, далеко не все меры, которые применяются к нарушителям договорных обязательств и которые на практике именуются мерами ответственности, являются ответственностью в ее точном юридическом смысле. В самом деле, принудительное взыскание обусловленного договором гонорара, возврат аванса в связи с непредставлением произведения, одностороннее расторжение договора в связи с допущенными нарушением и т. д. - все эти меры не возлагают на нарушителя каких-либо дополнительных обременений и потому в точном смысле ответственностью считаться не могут.

В третьих, важной особенностью ответственности за нарушение авторского договора является то, что ответственность автора, с одной стороны, и ответственность пользователя с другой, не совпадают между собой ни по основаниям, ни по объему. В частности ответственность автора основывается на общем принципе ответственности за вину и в авторских договорах заказа ограничивается обязанностью возместить реальный ущерб, причиненный заказчику. Иные убытки, возникающие у заказчика, в частности упущенная выгода, возмещению не подлежат. Что же касается пользователей, то они в большинстве случаев отвечают независимо от своей вины в неисполнении обязанностей по договору (п. 3 ст. 401 ГК РФ), причем отвечают перед авторами в полном объеме.

В-четвертых, действующее авторское законодательство не содержит специальных норм об ответственности сторон авторского договора, за исключением того, что им установлен предельный размер ответственности автора по авторскому договору заказа. Это означает, что стороны могут предусматривать в договоре любые основания и формы ответственности, не противоречащие гражданскому законодательству.

Как правило, ответственность автора наступает за следующие нарушения договорных обязательств:

· просрочку- в представлении произведения пользователю;

· выполнение- заказанной работы не в соответствии с условиями договора или недобросовестно;

· отказ- от внесения в произведение исправлений, предложенных пользователем в порядке и в пределах, установленных договором;

· нарушение- обязанности лично создать произведение;

· передачу- прав на использование произведения или его части третьим лицам без согласования с пользователем.

В свою очередь, пользователь обычно отвечает за нарушение обязанностей по:

· использованию- произведения, если такая обязанность предусмотрена договором;

· обеспечению- сохранности материального носителя, в котором воплощено произведение;

· соблюдению- личных неимущественных прав автора, в частности обеспечению целостности и неприкосновенности произведения;

· выплате- автору причитающегося по договору вознаграждения;

· воздержанию- от передачи прав по использованию произведения третьим лицам, если авторский договор этого прямо не допускал.

Авторским договором может предусматриваться ответственность за нарушение сторонами и иных принятых по договору обязательств.

Итак, в соответствии с Законом об авторском праве и смежных правах, сторона, не выполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства, обязана возместить убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду. Если же автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику.

Так, если вернуться к ранее рассмотренному примеру, то по договору передаче исключительных (неисключительных) прав на использование произведения, может быть предусмотрена такая ответственность сторон:

Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по договору, обязана возместить другой стороне причиненные таким неисполнением убытки. Если сторона, нарушившая договор, получила вследствие этого доходы, сторона, права, которой нарушены, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

В случае нарушения договора сторона, чье право нарушено, вправе также потребовать признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

В случае несвоевременной уплаты вознаграждения за пользование кредитом пользователь обязан уплатить автору по выбору последнего неустойку в размере определенных процентов от суммы вознаграждения или штраф, а также возместить убытки в части, превышающей эти суммы.

В случаях, не предусмотренных настоящим договором, имущественная ответственность определяется в соответствии с действующим законодательством РФ.

Разрешение споров. Все споры и разногласия, которые могут возникнуть между сторонами по вопросам, не нашедшим своего разрешения в тексте договора, первоначально могут быть разрешены путем переговоров на основе действующего законодательства и обычаев делового оборота. При не урегулировании в процессе переговоров спорных вопросов, споры разрешаются в суде в порядке, установленном действующим законодательством.

**Прекращение авторского договора.**

Общие основания, условия, и последствия прекращения авторского договора регламентированы как общими положениями гражданского законодательства (гл. 26 ГК РФ), так и специальными нормами авторского права.

Большинство авторских договоров прекращаются в результате истечения срока их действия. Обычно за этот период стороны исполняют свои обязанности по договору, что в соответствии со ст. 408 ГК выступают самостоятельным основанием прекращения договорных обязательств. Но истечение срока договора прекращает его действия и тогда, когда произведения фактически не использовано заказчиком не зависимо от того какими причинами это вызвано. Конечно, стороны своим дополнительным соглашением могут продлить срок действия договора, но если автор против этого возражает, то договор прекращается.

Авторский договор может предусматривать возможность досрочного прекращения его действия в связи с отказом пользователя от дальнейшего использования произведения.

Авторский договор может быть прекращен также по взаимному соглашению сторон, в том числе по взаимному соглашению сторон, в том числе соглашением о замене одного обязательства другим, изменения предмета договора, способов использования произведения и т. д.

Основанием прекращения авторского договора может быть смерть автора или ликвидация юридического лица, выступавшего в качестве пользователя. Смерть автора прекращает существующее обязательство постольку поскольку исполнение, то есть создание и доработка произведения не может быть осуществлено без личного участия самого автора. Если же произведение уже практически готово для использования для прекращения договора нет достаточных оснований.

В случаях предусмотренных договором он может быть прекращен по одностороннему заявлению той или другой стороны в связи с существенным нарушением контрагентом условий договора.

Опять таки вернусь к договору о передаче исключительных (неисключительных) прав на использование произведения: так стороны вправе досрочно расторгнуть договор по взаимному письменному соглашению.

Пользователь вправе расторгнуть договор в случае, если на момент заключения автор не обладает авторским правом на предмет договора. При расторжении договора по указанному основанию автор обязан возвратить всю сумму вознаграждения, полученного по договору.

Автор вправе расторгнуть договор в случаях:

а) повторного нарушения пользователем обязанности выплачивать вознаграждение автору;

б) не предоставления пользователем возможности автору ознакомиться с документами об использовании произведения;

в) превышения территориально-отраслевых пределов переданных пользователю прав на использование произведения либо за использование не оговоренным в договоре способом.

**Заключение.**

Таким образом, рассмотрев авторский договор, можно сделать следующие выводы: положение авторского договора достаточно неплохо урегулировано в законодательстве - это нашло отражение в законе, ряде международных актов, специальных законов. Значение надлежащего урегулирования положения авторского договора заключается в повышении творческой активности граждан. Действующими нормативными актами установлены права авторов на опубликование, воспроизведение и распространение произведений, их неприкосновенность, на имя, на получение авторского вознаграждения и на другие права, возникающие из авторских правоотношений. Обеспечение защиты нарушенных либо оспариваемых прав или охраняемых законом интересов авторов имеет большое значение в усилении дальнейшего стимулирования их творчества, охране общественных интересов.

Авторский договор является разновидностью гражданско-правового договора, он носит гражданско-правовой характер и является самостоятельным в ряду других гражданско-правовых договоров. Авторский договор отличается от других гражданско-правовых договоров классификационным многообразием - существует очень много видов авторского договора.

Охрана авторских прав в последнее время приобретает все большее значение. И авторский договор, закрепляя взаимные права и обязанности сторон, является важным средством защиты, как прав автора или его правопреемника, так и прав пользователя.

**Список литературы**

Нормативные акты:

1. Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.)

2. Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав (Москва, 24 сентября 1993 г.)

3. Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ (действующая редакция). Статья 146

4. Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г.. Раздел IV "Авторское право"

5. Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-I "Об авторском праве и смежных правах" (с изм. и доп. от 19 июля 1995 г.)

6. Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3523-I "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных"

7. Указ Президента РФ от 5 декабря 1998 г. N 1471 "О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения"

8. Указ Президента РФ от 14 мая 1998 г. N 556 "О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения"

9. Постановление Правительства РФ от 2 сентября 1999 г. N 982 "Об использовании результатов научно-технической деятельности".

**Комментарии и научная литература:**

10.Постатейный комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР от 11 июня 1964г.

11.Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах" (Э.П. Гаврилов).

12.Постатейный Комментарий к Уголовному кодексу РФ 1996 г. (под ред. Наумова А.В.). Комментарий к статье 146.

13.Комментарий к Закону Российской Федерации "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" (Еременко В.И., Подшибихин Л.И.).

14.Комментарий Закона РФ "О рекламе" (Вольдман Ю.).

15.Постатейный комментарий к Конституции Российской Федерации (под ред. Окунькова Л.А.)

16."Передача исключительных прав по авторскому договору" (Степанова О.А., "Вестник Московского университета", Серия 11, Право, 1997, N 6)

17."Нужны работающие механизмы защиты авторских прав" (Близнец И., Леонтьев К., "Российская юстиция", 1999, N 11)

18."Авторские права на литературные произведения" (Чупова М., "Российская юстиция", 1999, N 7)

19."Нарушения авторских прав библиотеками и архивами" (Хаметов Р., "Российская юстиция", 1998, N 6).

20."Охрана прав авторов программного обеспечения ЭВМ" (Гульбин Ю., "Российская юстиция", 1997, N 5).

21."Как остановить компьютерное пиратство?" (Симкин Л., "Российская юстиция", 1996, N 10)

22."Корпоративная борьба с нарушениями авторских и смежных прав" (Хаметов Р., "Хозяйство и право", 1998, N 4).

23."Предмет доказывания по делам о нарушениях авторских прав" (Хаметов Р., "Хозяйство и право", 1997, NN 9,10).