Введение………………………………………………………………….………..3

 Глава I. Авторский договор в системе гражданских правоотношений………..5

 1.1 Правовая природа и сущность авторского права……………………….......5

 1.2 Понятие авторского договора………………………………………..............8

 Глава II. Классификация авторских договоров……………………………..…12

 2.1 Основные классификации и виды авторских договоров……………...…..12

 Глава III. Содержание авторского договора, порядок его заключения, изменения и прекращения………………………………………………………15

 3.1 Элементы авторского договора………………………………………...…..15

 3.2 Порядок заключения, изменения и прекращения авторского договора…………………………………………………………………………..21

 Заключение……………………………………………………………....…...…..43

 Список используемой литературы…………………………………………...…45

 ВВЕДЕНИЕ

 Актуальность изучения данной темы непосредственно связана с той ролью, которую играет авторский договор в системе правоотношений в области регулирования прав и обязанностей в сфере интеллектуального труда.

 Способствуя созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивая правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепляя за авторами права на использование созданных ими произведений и получение доходов от такого использования, авторское право одновременно создает условия для использования произведений в интересах общества, в целях образования и просвещения, ознакомления самой широкой аудитории с культурным наследием и новыми творческими достижениями.

 Для коммерческого использования произведения чаще всего необходимо наличие определенной организации, принимающей на себя, в расчете на соответствующие доходы, доведение этого произведения до тех, для кого оно предназначается: читателей, зрителей, слушателей. Авторское право исторически возникло в качестве специфического средства правовой охраны интересов издателей и книготорговцев, защищая интересы издательства через защиту интересов автора.

 В современном мире тиражирование материальных носителей объектов авторского права сформировалось в крупную отрасль индустрии с рядом подотраслей: выпуск книг и кинофильмов, программного обеспечения и компьютерных игр, аудио- и видеозаписей. В некоторых странах проводились специальные исследования, в результате которых было выявлено, что доля валового национального продукта, приходящаяся на «производства, основанные на авторском праве», колеблется между тремя и семью процентами.

 На «индустрию авторских прав» в 2009 году в США приходилось примерно пять с половиной процентов валового внутреннего продукта.

 Этот вклад в общественное производство страны превышает вклад любой обрабатывающей отрасли, включая производство самолетов, электронного и другого промышленного оборудования. Следует также учитывать эффект «вторичной отдачи» авторского права, наличие огромного числа базирующихся на нем производств.

 Целью данной работы является необходимость охарактеризовать особенности заключения авторского договора.

 Достижение данной цели предполагает решение ряда следующих задач:

 1. Определить место авторского договора в системе гражданско–правовых отношений.

 2. Охарактеризовать классификацию гражданско–правовых договоров.

 3. Описать порядок заключения, изменения и расторжения авторского договора.

 Также в курсовой работе рассматриваются виды объектов авторского права. Анализируются все имущественные права автора произведения: права на воспроизведение, распространение, публичное исполнение и публичный показ, публичное оповещение, а также другие имущественные права автора.

 В общем, следует подчеркнуть, что все монографические исследования проблем защиты прав интеллектуальной собственности на произведения науки, литературы и искусства спроектированное на возможность использования зарубежного опыта в условиях украинского законодательства, что проводить эти исследования особенно ценно.

 Эти исследования полезны для законодательной практики, они могут использоваться в учебном процессе, служить базой для дальнейших исследований данных проблем.

 Глава I. Авторский договор в системе гражданских правоотношений

 1.1 Правовая природа и сущность авторского права

 Изменение функции знания и культуры в цивилизации конца ХХ века привело к резкому увеличению масштабов использования результатов интеллектуальной деятельности [16, с. 174].

 Творения человеческого разума приобрели значение одного из важнейших видов объектов экономического оборота.

 Отдельные элементы авторского права появились очень давно. Можно вполне обоснованно утверждать, что социальное, этическое и политическое значение произведений науки и искусства признавались на протяжении всей сознательной истории человечества [15, с. 54].

 Уже в Древней Греции существовали правила о сохранении текстов трагедий для осуществления контроля за соответствием исполняемого на сцене представления подлинному авторскому произведению.

 Творения Эсхила, Софокла и Еврипида должны были доводиться до публики в неискаженном виде. Гонорар как форма оплаты творческого труда, особенности права собственности на произведения искусства были известны еще римскому праву.

 Однако в целом «экономической стороне» авторского права долгое время не придавалось особого значения.

 С изобретением печатного станка (в 1448 г.), открытием для человечества «галактики Гуттенберга» появилась возможность пустить «романы и поэмы» в экономический оборот, возможность широко торговать ими. Благодаря печатному станку и мануфактурам любые рукописи, а затем и иные материальные носители произведений могли быть быстро и относительно дешево размножены [15, с. 54].

 Издание книг всегда требовало затрат максимальных средств и усилий от того, кто делал это первым. Ему же приходилось оплачивать и труд автора. Конкуренты не несли расходов, связанных с подготовительной стадией, и могли предложить публике тот же товар по более низким ценам. В результате ни создатель произведения, ни издатель, оплачивавший его труд, часто не получали никаких экономических выгод от своей деятельности. Такое положение препятствовало распространению культурных ценностей. Необходимо было добиться, чтобы каждое заинтересованное лицо могло реализовать свои материальные интересы через рыночный механизм и в то же время «никто не собирал урожая там, где ничего не посеял» [19].

 Возникла настоятельная потребность в осуществлении государством регулирующей, координирующей, законодательной функций в данной области, в обеспечении внутригосударственной защиты и международно-правовой охраны авторских прав.

 Наиболее важной задачей было четкое определение того, что принадлежит одному лицу, а что другому; кто, на что имеет право.

 Решение этой задачи могло обеспечить только государство. Осуществление правового регулирования, установление правил, ориентиров для человеческого поведения, предложение законных способов достижения правомерных целей - и дальнейшее подчинение человеческого поведения руководству этих правил, осуществление охраны отвечающих их требованиям общественных отношений являются основными задачами всякого цивилизованного государства. «Закон есть ... общее обещание государства», «где нет норм права, там все должно рассматриваться как бы с подозрением» [Цит. по: 19] - считали римские юристы, а философ Джон Локк писал, что «свобода людей, находящихся под властью государства, заключается в том, чтобы иметь постоянное правило для жизни, единое для каждого члена общества и установленное государственной властью, созданной в нем; это - свобода следовать своим собственным желаниям во всех случаях, когда реализация этих желаний не приводит к нарушению закона, и не быть зависимым от непостоянной, неопределенной, неизвестной, самовластной воли другого человека» [Цит. по: 19].

 С другой стороны, можно рассматривать право как совокупность гарантий, которые предоставляются государством, как «способность обязывать других» [19] (согласно определению понятия права, данному когда-то И. Кантом).

 Результаты интеллектуальной деятельности могут становиться объектами правоотношений только тогда, когда они облекаются в какую-либо объективную форму, обеспечивающую их восприятие другими людьми.

 Экономическая сторона авторского права включает также имущественные авторские правомочия, защищающие автора от экономического диктата партнеров (издателей, продюсеров).

 Особенности творческих профессий требуют действенных законодательных норм, способствующих социально-экономической интеграции авторов в общество. Современные писатели, художники, артисты нуждаются в особых формах стимулирования их деятельности и защиты их интересов, в такой системе социального обеспечения и в таких нормах гражданского, трудового, налогового права, которые принимают во внимание их низкий и непостоянный доход, «уязвимость» их позиций в качестве субъектов рыночных отношений.

 Таким образом, можно сделать вывод, что большинство современных государств не только осуществляет контроль за соблюдением прав и охраняемых законом интересов авторов и иных правообладателей, но и устанавливает некоторые минимальные стандарты, которых обязаны придерживаться все участники сделок, связанных с использованием авторских и смежных прав.

 1.2 Понятие авторского договора

 Характеристика нормативной природы авторского договора, на наш взгляд, немыслима без соответствующей характеристики таких понятий, как «обеспечение права» и «защита права».

 Понятия «обеспечение права» и «защита права» являются разными, но имеют и общие черты.

 Они соотносятся, прежде всего, по объему, причем первое понятие гораздо шире, чем второе [14, с. 18]

 Защита авторских прав означает применение юридических мер, направленных преимущественно на признание или восстановление авторских прав. То есть здесь мы имеем дело с ситуацией, когда авторские права оспорены или нарушены и их необходимо признать или восстановить, применяя все возможные средства защиты. Законодательно закреплен достаточно широкий перечень способов защиты.

 К ним можно отнести не только способы гражданско-правовой защиты (возмещение убытков, выплата компенсации), но и способы административно-правовой, а также уголовно-правовой защиты. Все они применяются в случае, когда права авторов либо оспариваются, либо нарушаются.

 Что же касается такого понятия, как обеспечение авторских прав, то, как уже говорилось, оно гораздо шире понятия защиты, так как его содержание составляют средства не только восстановительного характера, применяемые в случае нарушения авторских прав (средства защиты), но и средства, которые применяются для того, чтобы данных нарушений не допускать (средства охраны), а также правостимулирующие средства, направленные на побуждение пользователей к законопослушному поведению, создающие режим благоприятствования для удовлетворения интересов авторов и пользователей.

 Охрана есть установление общего правового режима, опирающегося на правомерную деятельность. Защита – это совокупность средств, которые предпринимаются, когда авторские права либо интересы нарушены или оспорены. Обеспечение авторских прав включает в себя средства охраны, защиты и правостимулирующие средства. К правостимулирующим относятся международные и национальные средства.

 К числу международных средств относится существование международных конвенций и договоров, вступление России в международные организации, деятельность Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности.

 К национальным средствам, прежде всего, относится такое средство, как совершенствование авторского законодательства, рассматриваемого в широком смысле, т.е. это дальнейшее развитие не только самого Гражданского кодекса Российской Федерации, но и ряда подзаконных актов в рассматриваемой области.

 К ним также можно отнести меры договорного обеспечения авторских прав. Речь идет об авторском договоре.

 В тексте части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации законодатель отказался от термина «авторский договор», что, по нашему мнению, является недостатком нового нормативного акта. С нашей точки зрения, в законе передача авторских прав по договору должна быть урегулирована должным образом, в том числе посредством закрепления четкого и понятного определения авторского договора.

 Отказавшись от термина «авторский договор», закон использует понятия договора об отчуждении исключительного права на произведение, лицензионного договора, договора авторского заказа, которые предусмотрены ст.ст. 1285-1288 ГК РФ [6].

 От того, насколько детально и грамотно с правовой точки зрения стороны авторского договора согласуют его условия, зависит дальнейшая судьба их правовых отношений. Надлежащее согласование данных условий является эффективным средством обеспечения авторских прав. Путем такого согласования стороны авторского договора имеют возможность обезопасить себя от неблагоприятных последствий в будущем, следовательно, обеспечить свои права [14, с. 18].

 К средствам обеспечения авторских прав можно отнести и такое средство, как повышение авторско-правовой культуры. К сожалению, сегодня с целью извлечения прибыли некоторые пользователи произведений, охраняемых авторским правом, допускают незаконное их использование для получения систематического дохода.

 Речь идет о так называемом авторском пиратстве, борьба с которым продолжается из года в год. С целью повышения авторско-правовой культуры и снижения уровня правонарушений в области авторских прав необходимы мероприятия профилактического характера, например, проведение специальных семинаров в образовательных учреждениях по проблемам обеспечения авторских прав. Немаловажную роль в повышении авторско-правовой культуры играют средства массовой информации, в которых освещаются указанные проблемы и предлагаются пути их решения.

 Вывод, который можно сделать, исходя из вышеизложенного, состоит в том, что обеспечение авторских прав – это использование правовых средств, с помощью которых правообладатель может не только защитить их в случае нарушения, но и создать такие условия, при которых вероятность нарушения авторских прав будет минимальна. Таким образом, обеспечение авторских прав – это более широкая система правовых средств, чем защита. При этом защита авторских прав является частью их обеспечения.

 Исходя из всего сказанного, хочется подчеркнуть, что именно обеспечение, а не защита является наиболее неисследованной областью, необходимость в изучении которой возрастает с каждым годом. Сегодня, к сожалению, нет четких подходов к совершенствованию механизма обеспечения авторских прав на произведения литературы, очень слабо сформирована концептуальная основа этого механизма. Именно поэтому тема нашего исследования является столь актуальной.

 Актуальна она еще и потому, что принят новый закон в сфере интеллектуальной собственности – часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации.

 В целях усиления защиты авторских прав крайне необходимо привести ряд норм российского законодательства в соответствие с международными стандартами. В связи с учетом международного опыта правового регулирования, зарубежной практики, а также национальных традиций требуется выработать единую государственную и правовую политику, которая бы обеспечила надлежащие условия реализации и охраны прав и законных интересов как самих авторов, так и рядовых пользователей.

 Глава II. Классификация авторских договоров

 2.1 Основные классификации и виды авторских договоров

 Выступая в качестве особого вида гражданско-правового договора, авторский договор, в свою очередь, подразделяется на множество отдельных разновидностей, каждая из которых имеет свои особенности. Существует довольно много критериев, опираясь на которые можно провести классификацию существующих авторских договоров. При этом самые разные классификации не исключают друг друга, если их основания не надуманы и не произвольны, а объективны и существенны. Так, авторские договоры могут подразделяться на отдельные группы в зависимости от вида произведений, по поводу которых они заключаются. В связи с этим могут быть выделены, в частности, авторские договоры на создание и использование литературных, музыкальных, аудиовизуальных, архитектурных и других произведений. Даже если эти договоры предусматривают один и тот же способ использования произведений, вид последних оказывает определенное влияние на содержание самого договора. Например, ранее действовавшее законодательство предусматривало, а практика выделяет и сейчас три отдельных издательских договора — на издание литературных, музыкальных произведений и произведений изобразительного искусства. Каждый из них обладает известной спецификой, выражающейся в своеобразии предмета, сроках представления и порядке рассмотрения произведения, правах и обязанностях участников.

Нормы четвертой главы Гражданского кодекса РФ [6] позволяет выделить несколько типов авторских договоров;

- лицензионный договор о предоставлении исключительного права на определенные виды использования — наиболее распространенный договор, наиболее важным условием, которого является правильное определение набора видов использования произведения;

- договор о передаче прав на аудиовизуальное произведение — подробный анализ договора смотрите в соответствующем разделе сайта, особенностью которого является его субъектный состав;

- издательский лицензионный договор — договор об издании произведения, характеризующийся соответствующем набором видов использования произведения, условием о количестве экземпляров минимального и максимального тиражей, условий о дополнительных тиражах, а также условия о качестве бумаги, печати и иных условиях. В обязанность издателя также входит начать использование произведение в течение определенного договором срока, либо в течение обычного времени, в течение которого обычно необходимо начать использование. В случае задержки начала использования произведения автор вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке;

- договор авторского заказа — договор, по которому автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику. Автор по условиям такого договора может предоставить право на использование произведения заказчику либо произвести отчуждение исключительного права на произведение в пользу заказчика.

 Авторский договор может быть заключен с передачей исключительных прав другому лицу (по такому договору лицо может использовать произведение в установленном порядке определенными способами, а также имеет право запрещать подобное использование другим лицам) или на основе передачи неисключительных прав (использование произведения лицом допускается наравне с другими пользователями таким же способом) [8, с. 321].

 Если в договоре прямо не указывается, на какой основе передаются права, то они считаются переданными на неисключительной основе [8, с. 321].

 В свою очередь, лицо, получившее по договору право на использование имущественных прав автора, может передать их другому лицу, но только если это прямо предусмотрено в авторском договоре.

 Глава III. Содержание авторского договора, порядок его заключения, изменения и прекращения

 3.1 Элементы авторского договора

 Содержание любого гражданско-правового договора вообще и авторского в частности составляют права и обязанности сторон [13, с. 234].

 Авторский договор является взаимным, то есть обе стороны наделяются правами и несут корреспондирующие им обязанности. Содержание отдельных видов авторских договоров различно. К примеру, объем прав и обязанностей в договоре заказа отличается от объема прав и обязанностей в договоре по поводу использования готового произведения. Но это не исключает возможности рассмотрения содержания авторского договора в обобщенном виде. При этом сразу следует отметить, что действующее законодательство фактически не регулирует содержание авторских договоров, оставляя данный вопрос полностью на усмотрение сторон. В связи с этим, рассматривая права и обязанности сторон, приходится опираться на сложившуюся практику заключения авторских договоров, которая с успехом может применяться сегодня.

 Наиболее значимым понятием при характеристике авторского договора является понятие существенных условий авторского договора.

 Согласно нормам четвертой части Гражданского Кодекса РФ [6] к ним относятся следующие условия.

 В первую очередь авторский договор должен содержать конкретный перечень произведений, имущественные авторские права на которые передаются.

 Вторым условием авторского договора является наличие перечня конкретных имущественных прав и способов, которыми могут использоваться произведения, права на которые передаются.

 Все права на использование произведения, прямо не переданные по авторскому договору, считаются не переданными.

 Третьим необходимым условием является характер имущественных авторских прав, передаваемых по авторскому договору.

 Имущественные авторские права могут иметь исключительный либо неисключительный характер. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

 Четвертым условием является срок, на который передается право на использование произведения. Предусмотренный договором срок использования произведения может равняться всему сроку действия авторского права на произведение (по общему правилу — 70 годам со дня смерти автора или последнего из авторов при соавторстве) либо иному сроку/

 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 Правопреемник будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора.

 Пятым условием авторского договора является территория, на которой распространяются полномочия по использованию произведения. В качестве территории действия авторского договора может быть указана территория отдельной страны, нескольких стран или всего мира. При отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации.

 Шестым условием является право на дальнейшую передачу имущественных авторских прав лицом, которому права были переданы.

 Единственным основанием осуществлять дальнейшую передачу имущественных авторских прав является прямое указание на такую возможность в авторском договоре. В случае отсутствия такого условия (разрешения далее передавать права) правопреемник по авторскому договору не имеет права осуществлять дальнейшую передачу имущественных авторских прав.

 Седьмым условием договора является вознаграждение, которое по общему правилу 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.

 Восьмым условием авторского договора может быть предусмотрен особый порядок вступления такого договора в силу. Например: договор считается заключенным с момента исключения правообладателем имущественных авторских прав из коллективного управления соответствующей организации по коллективному управлению имущественными авторскими правами.

 При реализации своих прав автор претерпевает и ряд некоторых ограничений, которые выражаются в праве третьих лиц использовать произведения без согласия авторов и без выплаты им вознаграждения [8, с. 323].

 В ряде случаев при таком использовании обязательным условием являются указание имени автора, использование только части произведения.

 В законодательстве выделяются следующие способы свободного использования произведений авторского права.

 Воспроизведение произведения в личных целях без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения: допускается свободное воспроизведение обнародованного произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения исключительно в личных целях.

 Исключением является произведения архитектуры (здания, сооружения), базы данных, программы для ЭВМ (за некоторыми исключениями), репродуцирование книг (полностью) и нотных текстов.

 Использование произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения: допускаются следующие виды использования произведений с обязательным указанием имени автора: цитирование в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, критических и информационных целях; использование в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера; воспроизведение в газетах, передача в эфир ранее опубликованных статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам; воспроизведение в газетах, передача в эфир публично произнесенных политических речей обращений, докладов и других аналогичных произведений; воспроизведение произведений для слепых специальными способами (рельефно-точечным шрифтом) без извлечения прибыли [8, с. 324].

 Использование произведений путем репродуцирования: допускается репродуцирование в единичном экземпляре без извлечения прибыли с обязательным указанием имени автора и источника заимствования: библиотеками и архивами для восстановления и замены утраченных или испорченных экземпляров; отдельных статей и малообъемных произведений библиотеками и архивами по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях; отдельных статей и малообъемных произведений образовательными учреждениями для аудиторных занятий

 Свободное использование произведений, постоянно расположенных в местах, открытых для свободного посещения: в отношении произведений, расположенных в местах открытых для свободного посещения (в музеях, выставках), допускается их свободное воспроизведение и передача в эфир, за исключением использования их в коммерческих целях.

 Свободное публичное исполнение: допускается свободное исполнение музыкальных произведений в оправданном объеме во время официальных и религиозных церемоний, а также на похоронах.

 Свободное воспроизведение для судебных целей: в целях судебного производства допускается использование произведений без согласия автора.

 Свободная запись краткосрочного пользования, производимая организациями эфирного вещания: при получении права на передачу эфир произведения организация эфирного вещания имеет право без согласия автора перезаписывать данное произведение для собственных передач.

 По истечении 6 месяцев организация должна уничтожить такую запись, если иное не согласовано с автором [8, с. 324].

 Письменная форма авторского договора является обязательной в силу прямого указания на это факт норм Гражданского законодательства [6].

 Отсутствие письменной формы сделает крайне затруднительной доказуемость перехода имущественных авторских прав (например, при обмене e-mail сообщениями переход имущественных авторских прав доказать будет очень затруднительно, даже если такие сообщения содержат все необходимые условия авторского договора. Использование ЭЦП на сегодняшний день не получило широкого применения в России и предпочтение следует отдавать обычной письменной форме договора).

 Закон не предусматривает обязательное нотариальное удостоверение авторского договора: простая письменная форма является достаточным основанием для признания договора заключенным, однако стороны вправе заверить его подписание у нотариуса, в частности, во избежание возможности в дальнейшем для одной из сторон отрицать факт подписания данного договора.

 Лицами, уполномоченными передавать имущественные авторские права по авторскому договору являются авторы и иные правообладатели:

 1) авторы, но только в том случае, если такие права ими уже не были переданы на исключительной основе третьим лицам.

 При соавторстве необходимо заключение отдельного авторского договора с каждым из соавторов либо одного авторского договора со всеми соавторами. В случае возникновения споров они должны разрешаться в судебном порядке.

 2) наследники авторов, но также только в том случае, если соответствующие права не были переданы ранее на исключительной основе третьим лицам самими авторами или их наследниками Документом, подтверждающим обладание имущественными авторскими правами для наследников является Свидетельство о праве на наследство (по закону либо по завещанию).

 Эти документы должны прямо предусматривать, что к наследникам переходят имущественные авторские права на все или некоторые произведения автора, либо что к наследникам переходит все наследство, в том числе авторские права, или доля наследства (если между наследниками не был осуществлен раздел наследства). Отдельно следует учитывать, что при существовании нескольких наследников, которые обладают имущественными авторскими правами, необходимо заключение договора с каждым из них.

 3) иные правообладатели — юридические и физические лица, обладающие правами на основе авторского договора в отношении соответствующих прав или по иным предусмотренным законодательством основаниям.

 В случае приобретения имущественных авторских прав у лиц данной группы необходимо анализировать основание обладания имущественными авторскими правами такими лицами.

 Выделяется 2 наиболее часто встречающихся случая:

 а) прямой авторский договор с автором;

 б) ряд договоров, по которым осуществлялась передача имущественных авторских прав, начиная с автора (наследника) до конечного правообладателя.

 Во втором случае необходим анализ всей «цепочки» договоров. Такие договоры в первую очередь должны содержать условия, перечисленные ниже, во-вторых, полномочие на дальнейшую передачу полученных от предшествующего правообладателя прав.

 В любом случае условия передачи имущественных авторских прав по каждому последующему договору не могут быть шире предыдущего, например:

 1) если территория действия предыдущего авторского договора в отношении одних прав составляла территорию Российской Федерации, то в соответствии с последующим авторским договором в отношении тех же прав такая территория не может быть расширена;

 2) если по предыдущему авторскому договору были переданы имущественные авторские права на воспроизведение произведения путем записи произведения в память ЭВМ и сообщение произведения для всеобщего сведения по кабелю, то в соответствии с последующим авторским договором соответствующее произведение может быть использовано только в части воспроизведения путем записи произведения в память ЭВМ и сообщения произведения для всеобщего сведения по кабелю.

 Таким образом, можно сделать ряд следующих выводов. В основе авторского договора, как и любого другого гражданско – правового договора лежит определенный набор прав и обязанностей, как автора, так и заказчика.

 3.2 Порядок заключения, изменения и прекращения авторского договора

 Порядок заключения авторского договора регулируется общими нормами гражданского права.

 Заключению договора предшествует переговорный процесс, согласование всех существенных условий соглашения. Нередко, заключение авторского договора происходит путем направления автору от издательства (или издательству от автора) соответствующей оферты.

 В таком случае договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (п.1 ст.432 ГК РФ) [6].

 Заказ-оферта должен быть подписан руководителем организации или иным должностным лицом, уполномоченным выступать от имени организации как юридического лица. Направленный автору заказ может содержать указание о сроке для ответа. Если срок для ответа в оферте не указан, он должен быть дан в течение нормально необходимого для этого времени. В том случае, если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, оферта считается не полученной.

 Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (п.1 ст.433 ГК РФ) [6]. Не акцептованная автором оферта не связывает организацию, так как авторский договор не может считаться заключенным.

 Договор может быть заключен путем свершения конклюдентных действий (волеизъявления), из которых явствует намерение (воля) совершить конкретную сделку.

 Применительно к авторскому договору (договор об использовании произведения в печати), автор может направить свое произведение в редакцию периодического изданий, например, выслав его по электронной почте, с приложением условий публикации: указание авторства, заметке об авторе.

 Публикация такого произведения - будет означать согласие издательства (редакции) на условия, предложенные автором. Отклонение от условий, например, публикация произведения, но не без «заметки», означает нарушение условий авторского договора.

 Еще один пример заключения авторского договора путем совершения конклюдентных действий: автор размещает произведение на личном Интернет-сайте, с указанием условий его публикации в других источниках, условий авторского вознаграждения. Публикация такого издания другими лицами будет означать присоединение путем совершения конклюдентных действий.

 При всех обстоятельствах должны быть зафиксированы и условия, которые на основании действующего законодательства подлежат согласованию сторонами. Те условия, которые предопределены нормативными актами как определяющие минимальный уровень прав автора, могут и не воспроизводиться в таком заказе (предложении).

 На практике, однако, иногда встречаются случаи, когда автор, получивший заказ на создание произведения, не акцептует его, но начинает работать над заказанным ему произведением и представляет его заказчику к установленному в заказе сроку. Как верно замечает А.П. Сергеев, в этом случае действия автора должны рассматриваться как новая оферта, которая должна быть еще акцептована организацией-заказчиком. Если организация принимает у автора произведение, ее действие равносильно акцепту со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Но подобная оценка может быть дана лишь действиям той организации, которая первоначально выступала с инициативой создания данного произведения конкретным автором. Разумеется, издательства и иные организации, которые принимают к предварительному рассмотрению произведения, представленные по инициативе авторов, еще не вступают с последними в юридические отношения и не несут перед ними договорных обязанностей.

 Прекращение авторского договора подразумевает прекращение обязательственного правоотношения, возникшего между автором и пользователем произведения на основе заключенного ими авторского договора, что приводит к отпадению прав и обязанностей его участников, а иногда даже к возложению на одного из них отрицательных последствий указанного юридического факта.

 На авторский договор вообще и на прекращение авторского договора в частности распространяются общие нормы гражданского законодательства. Помимо этого, данные договоры регулируются специальными нормами авторского права, где отражается специфика авторских договоров. Далее будет рассмотрен ряд оснований прекращения авторского договора.

 Во многих случаях действие авторских договоров приостанавливается в результате истечения срока их действия.

 Но, учитывая особенность авторского договора, данная норма к таким правоотношениям не применяется, поскольку отдельные права и обязанности сторон не исчерпываются их исполнением и сохраняют силу в течение всего срока действия договора. Так, например, в соответствии с договором о передаче исключительных прав автор обязан воздержаться от передачи прав на использование произведения другим лицам до прекращения действия первоначального договора; за этот же период организация вправе использовать произведение неограниченное число раз, если только соответствующим договором не определены строгие рамки такого использования.

 Но следует иметь в виду, что далее в случае неиспользования произведения истечение срока действия договора прекращает такое право. По ранее действовавшему законодательству в такой ситуации стороны не могли продлить действие первоначального договора, а могли лишь заключить новый.

 Поэтому в юридической литературе продолжение работы по прекратившемуся в связи с истечением срока договору определялось как конклюдентные действия, свидетельствующие о заключении нового договора на условиях первоначального договора.

 Авторское законодательство решение вопроса о продлении срока действия договора на усмотрение самих сторон. В связи с этим в случае возникновения ситуации, когда срок договора истек, а стороны продолжают работу по подготовке произведения к использованию, им необходимо заключить дополнительное соглашение с четко решенными вопросами о дальнейшей судьбе договора. Иначе возникший спор будет решаться судом, который, исходя из конкретных обстоятельств дела, может поддержать или пользователя, обосновывающего позицию о достижении сторонами соглашения по продлению срока действия договора, или автора, доказывающего заключение сторонами нового авторского договора на неопределенный срок.

 Надо отметить, что в самом авторском договоре может быть предусмотрена возможность досрочного прекращения его действия в связи с отказом пользователя от дальнейшего использования произведения. Так, издательство, первоначально опубликовавшее произведение, может потерять интерес к его переизданию, хотя в соответствии с заключенным договором оно имело на это право в течение всего срока действия соглашения. Письменный отказ издательства от переиздания приравнивается к прекращению договора, что дает автору право свободно распоряжаться всеми имущественными правами на произведение.

 Другим основанием для прекращения авторского договора может служить окончание действия самих авторских прав, которые являлись его предметом. Так как имущественные права автора, которые уступаются по авторскому договору, действуют в течение жизни автора и еще 50 лет после его смерти, то с момента прекращения их действия заканчивают свое действие и те авторские договоры, которые опосредовали их передачу. В литературе встречается иной взгляд на эту проблему, который приводит к выводу о возможности существования беспредметных договоров, с чем вряд ли можно согласиться.

 К тому же при прекращении авторских прав договор теряет всякий смысл, поскольку произведение переходит в общественное достояние и в результате этого может быть свободно использовано любым лицом; все это лишает договорного пользователя каких-либо преимуществ. В итоге надо признать, что при прекращении действия авторских прав, даже если авторский договор был заключен на более длительный срок, последний прекращается, и пользователь освобождается от всех имущественных обязательств перед своим контрагентом по авторскому договору. Но существуют отдельные исключения. Например, пользователь заинтересован в предоставлении именно ему исключительных прав на использование произведения, срок охраны которого еще не истек. В этом случае у него есть возможность в добровольном порядке принять на себя обязательство по выплате наследникам определенного вознаграждения за использование произведения уже после перехода последнего в общественное достояние. Это соглашение не будет противоречить закону, особенно если его оформить в качестве отдельного договора, но тогда его следует квалифицировать не как авторский договор, а как договор дарения, заключенный под условием, или как договор ренты.

 Еще одним основанием прекращения авторского договора является взаимное соглашение сторон о прекращении данных правоотношений. Указанное соглашение может быть достигнуто в любой момент действия договора и зафиксировано в различных формах, например таких, как предоставление отступного, прощение долга. Данным соглашением стороны также устанавливают последствия прекращения авторского договора, которые полностью зависят от усмотрения сторон. Одним из видов соглашений о прекращении авторского договора можно считать новацию, под которой понимается соглашение о замене одного обязательства другим. Стороны могут в любой момент согласовать изменение предмета или объекта договора, способа использования произведения, перенесение срока представления произведения.

 Другим основанием прекращения авторского договора может считаться невозможность его исполнения, при условии, что она вызвана обстоятельством, за которое должник не отвечает. Этими обстоятельствами могут быть стихийные явления природы (наводнение, землетрясение, обвал), некоторые общественные явления (запрещающие акты органов власти, военные действия, общественные беспорядки), а также случайные события, за которые должник не несет ответственности.

 Так, случайная утрата произведения изобразительного искусства не является основанием привлечения художника к ответственности перед заказчиком за непредставление данного произведения к установленному договором сроку. В том случае, если неисполнение авторского договора вызвано обстоятельством, за которое должник несет ответственность, обязательство по авторскому договору видоизменяется, поскольку взамен первоначального обязательства наступает ответственность должника за неисполнение. Но не следует забывать, что пользователь несет ответственность и за случайно наступившую невозможность использования произведения. Еще один момент, на который надо обратить внимание, - это то, что невозможность исполнения в качестве основания, прекращающего действие авторского договора, должна носить окончательный, а не временный характер. Так, в случае, если произведение не может быть создано в срок, предусмотренный договором, в силу того, что произошла задержка тех событий, которые должны быть в нем отражены, то данное обстоятельство может послужить основанием для расторжения авторского договора, но не для его прекращения в связи с невозможностью исполнения. При этом бремя доказывания обстоятельств, которые вызвали невозможность исполнения, по общему правилу лежит на стороне, утверждающей наличие таких обстоятельств.

 К основаниям прекращения авторского договора относится и смерть автора или ликвидация юридического лица, выступавшего в качестве стороны договора. Смерть автора прекращает существующее обязательство, так как создание и доработка произведения не могут быть произведены без личного участия самого автора. Но если передаваемое произведение уже практически пригодно для использования, то прекращение авторского договора в данном случае не имеет достаточных оснований. Хотя, вне всякого сомнения, в такой ситуации последнее слово всегда остается за заказчиком, поскольку при желании он легко может сослаться на необходимость участия автора в доработке произведения и его подготовке к использованию. Но следует отметить, что закон в этих условиях не содержит требования заключения нового договора с наследником, который, в свою очередь, не может на этом настаивать. В данном случае имеет место правопреемство, в результате которого умершего автора замещает в договоре его наследник.

 Случай ликвидации юридического лица (прекращение без правопреемства), когда аннулируются в установленном законом порядке все обязательства данного юридического лица, включая и обязательства, вытекающие из авторских договоров, не освобождает заказчика от ответственности за неисполнение тех его обязанностей, которые должны были быть исполнены им ранее. При реорганизации юридического лица авторский договор не прекращается и подлежит исполнению правопреемником.

 Наконец, в случаях, предусмотренных законом или договором, авторский договор может быть прекращен в одностороннем порядке автором либо пользователем. Для предотвращения конфликтных ситуаций между сторонами имеет смысл в авторском договоре предусмотреть те основания, которые дают сторонам право на расторжение договора. Если же в договоре эти вопросы не прописаны, следует руководствоваться общегражданским правилом о том, что по требованию одной из сторон договор, может быть, расторгнут, лишь при существенном нарушении его другой стороной. Под существенным нарушением договора одной из сторон подразумевается ущерб для другой стороны, превышающий заложенный доход при заключении договора.

 Нетрудно заметить, что приведенная норма носит слишком абстрактный характер, в силу этого ее применение также может привести к различным спорам между сторонами. Поэтому надо четко уяснить, что малозначительное отступление сторон от условий договора, такое, как небольшая задержка одной из сторон с исполнением, лежащих на ней обязанностей, не является основанием для одностороннего отказа от авторского договора.

 Порядок прекращения авторского договора в связи с проанализированными основаниями специально в авторском законодательстве не прописан. Иногда, к примеру, по истечении срока действия авторского договора, это происходит автоматически, в иных ситуациях прекращение договора согласовывается сторонами, в том числе путем обмена письмами, либо происходит на основе одностороннего заявления одной из сторон. В случае, если одна из сторон не изъявила согласия на расторжение договора или не согласилась с тем основанием, по которому оно производится, спор подлежит разрешению судом. Заявление о расторжении авторского договора может быть подано стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный договором, а при его отсутствии - в 30-дневный срок.

 Основным последствием прекращения авторского договора является аннулирование прав и обязанностей сторон. Иногда вместе с этим возникают обязательства, связанные с урегулированием имущественных последствий прекращения договора, к примеру, в связи с уплатой либо возвратом авторского вознаграждения [8, с. 328].

 При неисполнении или ненадлежащем исполнении своих обязанностей по авторскому договору стороны несут гражданско-правовую ответственность. Под ответственностью по авторскому договору понимается мера государственного принуждения имущественного характера, применяемая в целях восстановления нарушенного состояния и удовлетворения потерпевшей стороны за счет стороны, нарушившей договорную обязанность. Ее реализация происходит в рамках особого охранительного правоотношения, имеющего ряд специфических особенностей, отличающих его от других видов гражданско-правовых отношений. Эти особенности проявляются в том, что количество мер принуждения значительно меньше, чем в других гражданско-правовых обязательствах. В перечень таких мер входят расторжение договора и возвращение сторон в первоначальное положение, взыскание убытков и некоторые другие.

 В российской правовой науке распространен взгляд на ответственность как на возложение на нарушителя каких-либо дополнительных имущественных обременении в виде лишения его определенных имущественных прав или возникновения для него новых имущественных обязанностей. Оценивая с этих позиций меры воздействия на нарушителей, которые применяются в авторских договорах, можно заключить, что основные из применяемых в данной сфере санкций мерами ответственности в общепринятом смысле не являются. Действительно, такие меры, как принудительное взыскание обусловленного договором гонорара, возврат аванса в связи с непредставлением произведения, одностороннее расторжение договора ввиду допущенного нарушения и т. д., не возлагают на нарушителя каких-либо дополнительных обременении и, следовательно, в точном смысле ответственностью считаться не могут. Поэтому многие ученые предлагают учитывать специфику авторских отношений и принять более широкое и с практической точки зрения значимое толкование ответственности, включив в него любые меры, оказывающие на нарушителя неблагоприятное воздействие (хотя в теоретическом плане подобная трактовка весьма уязвима). Например, обязанность возвратить полученный по договору аванс не является для автора дополнительным обременением, но имеет для него отрицательное значение. В случае пользователя досрочное расторжение договора предопределяет напрасно затраченные им усилия на подготовку использования произведения.

 Известно, что ответственность по авторскому договору имеет своей основной целью восстановление нарушенных прав и законных интересов потерпевшей стороны; за счет нарушителя. Поэтому принудительные меры воздействия (взыскание не выплаченного по договору гонорара, требование возврата аванса, возмещение убытков и др.) обращены не на личность нарушителя, а на его имущество и выполняют восстановительную (компенсационную) функцию. По новому авторскому законодательству сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки в полном объеме, включая упущенную выгоду, что усиливает функции ответственности. Раньше этого не было предусмотрено.

 К важным особенностям ответственности за нарушение авторского договора относится несовпадение между собой ответственности автора и ответственности пользователя ни по основаниям, ни по объему, так как ответственность автора в случае его вины заключается в возмещении реального ущерба, причиненного заказчику. Иные убытки заказчика, например упущенная выгода, возмещению не подлежат. Пользователь же несет ответственность независимо от своей вины в неисполнении обязанностей по договору, причем отвечает перед автором в полном объеме.

 Заслуживает внимания тот факт, что Закон «Об авторском праве и смежных правах» передает вопросы, связанные с регулированием оснований, формы и объема ответственности, на усмотрение самих сторон, устанавливая лишь предельный размер ответственности автора по авторскому договору заказа. Это означает, что законодатель отказался от прежней жесткой регламентации ответственности сторон по авторскому договору. По соглашению сторон могут вводиться штрафные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение принятых обязательств. Также стороны самостоятельно определяют и те нарушения, которые могут служить основанием для применения предусмотренных договором санкций. Далее будут рассмотрены наиболее типичные нарушения обязанностей по авторскому договору и следующие за ними возможные санкции.

 Ответственность автора за нарушение обязанностей по договору заключается: в возврате полученного им гонорара, в одностороннем расторжении заключенного с ним договора, в возложении на него обязанности по возмещению возникших у пользователя убытков, а также в уплате им неустойки. Условия реализации этих санкций определяются самими сторонами в конкретном авторском договоре. Договор также предусматривает применение мер принуждения самостоятельно либо лишь при одновременном расторжении авторского договора. При их нечетком определении в договоре имеет смысл следовать общим положениям гражданского законодательства. В первую очередь должна быть установлена вина автора в нарушении договорных обязанностей. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. При этом ни форма вины, ни ее степень на размер ответственности не влияют. Если же неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязанностей явилось результатом объективных причин (болезнь, стихийные бедствия и др.), автор ответственности не несет.

Возмещение убытков как мера ответственности может быть применено только в случае наличия факта их причинения и установления размера. Убытки пользователя могут включать расходы на подготовку произведения к опубликованию, утрату или повреждение его имущества (пропажа переданных автору материалов), неполученные доходы, на которые пользователь рассчитывал в случае исполнения автором своих обязательств. Однако убытки подлежат возмещению в полном объеме только при наличии готового произведения как предмета авторского договора. В противном случае автор возмещает заказчику лишь реальный ущерб; упущенная же последним выгода возмещению не подлежит. Обязанности по возмещению убытков накладывается на автора при наличии причинной связи между допущенным им нарушением условий договора и наступившими последствиями. Обосновывает данную связь пользователь. Если выявлено умышленное или случайное содействие пользователем увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением автором своих обязательств, суд имеет право уменьшить размер ответственности автора.

 Если в действиях автора присутствует признак противоправности, к нему применяются любые предусмотренные договором или законом санкции. Другими словами, основанием для применения санкций может служить лишь неисполнение или ненадлежащее исполнение автором лежащих на нем обязанностей по договору. К наиболее типичным нарушениям обязанностей относятся: просрочка автора в представлении произведения; не соответствующее условиям договора или недобросовестное выполнение заказанной работы; отказ автора от внесения исправлений в произведение, предложенных ему в порядке и пределах, установленных договором; нарушение обязанности лично выполнить работу; передача произведения для использования третьим лицам без согласия контрагента по договору о передаче исключительных прав, которые подробнее рассматриваются ниже.

 Первым основанием для применения к автору санкций довольно часто является просрочка в передаче произведения заказчику, причем ее длительность не имеет значения. Даже самая незначительная просрочка может стать причиной расторжения договора. Однако если автор ссылается на объективные причины просрочки, например серьезную длительную болезнь, изменившиеся внешние обстоятельства (принятие нового законодательства в период работы над юридической монографией), действие стихийных бедствий и т.п., то они могут быть приняты судом в расчет. Следует добавить, что если автор болел в течение месяца, то оправданием ему будет служить только этот месяц. Просрочкой также считается несвоевременная сдача произведения автором после доработки при оговоренном сроке. Непредставление произведения подразумевает его сдачу в недооформленном или некомплектном виде, несоблюдение порядка передачи произведения, если он четко оговорен нормативным актом или договором. Так, например, в одном из дел автор передал в обусловленный срок рукопись рецензенту, тогда как в договоре четко говорилось о сдаче произведения заведующему редакцией, и поэтому суд признал автора просрочившим исполнение обязанности по договору.

 Если организация-заказчик не получила произведение в обусловленный договором срок не по вине автора, она может расторгнуть с ним договор исходя из общегражданского правила, закрепленного Гражданским кодексом Украины. При расторжении договора по этой причине и при отсутствии вины автора у организации нет права применить к нему иные меры ответственности, а именно: взыскать причиненные убытки. Довольно часто прекращение договора невыгодно самому заказчику. Он может и не воспользоваться своим правом на одностороннее расторжение договора с допустившим просрочку автором, что имеет некоторые важные правовые последствия. Если в результате изучения произведения после принятия заказчик придет к выводу о его непригодности, он может отклонить произведение только по этому новому основанию, не ссылаясь на допущенную автором просрочку.

 Заказчик вправе требовать расторжения договора, возврата аванса или применить иные санкции, если автор отступил от условий договора при выполнении им заказанной работы или недобросовестно ее исполнил. Отступление автора от условий заключенного договора касается лишь его объекта. Другими словами, подразумевается несоответствие жанра, назначения, темы, объема и других параметров произведения обусловленному договором объекту. Существенность отступлений от условий договора оценивается в процессе рассмотрения произведения и зависит от точности и детальности определения в договоре требований к объекту. Обычно автору предоставляется возможность устранить допущенные отступления от условий договора, особенно если они носят незначительный характер, например небольшое превышение объема. Факт отступления от условий договора доказывается заказчиком. Плюс ко всему автор имеет право в судебном порядке обжаловать решение заказчика об отклонении произведения, требуя проверки обоснованности расторжения договора по этому основанию. Бывают случаи, когда изменение объекта договора происходит по не зависящим от автора причинам: тема утратила актуальность, в ходе исследовательской работы появились новые данные, изменившие коренным образом взгляд на проблему. Если в результате автор создает доброкачественное и оригинальное произведение, но существенно расходящееся с оговоренным в договоре объектом, заказчик вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке. Но если автором будет доказано, что отступление от условий договора произошло не по его вине, а в силу объективных причин, к нему нельзя применить иные меры ответственности.

 Недоброкачественность произведения также может служить основанием для расторжения договора. Понятие недобросовестности в данном случае не совпадает с понятием вины. Здесь имеется в виду не просто вина автора, создавшего некачественное произведение, а то, что автор умышленно совершил неправомерные действия или допустил грубую неосторожность, создавая произведение. К неправомерным действиям относятся неправомерное использование чужих произведений, представление своего ранее опубликованного произведения под видом нового, искажение фактов в документальном произведении, искажение оригинала при переводе, включение в рукопись непроверенных данных, подлежащих проверке автором (по Постановлению Пленума Верховного Суда СССР от 18 апреля 1986 г).

 Нередко неправомерные действия затрагивают охраняемые законом права и интересы третьих лиц, и те могут инициировать расторжение авторского договора так же, как и любая из сторон договора. Существует широко распространенное заблуждение о том, что пользователь произведения, не заинтересованный в расторжении договора ввиду понесенных им затрат на подготовительные работы, якобы не несет ответственности перед третьими лицами, в отличие от другой стороны, недобросовестно выполнившей свои обязанности по договору. Но по действующему законодательству ответственность в этом случае возлагается и на недобросовестного автора, и на пользователя произведения. Субъект, совершивший неправомерные действия, несет перед потерпевшим ответственность в основном за нарушение личных неимущественных прав, а имущественная ответственность перед потерпевшим возлагается на пользователя произведения, который должен возместить потерпевшему все имущественные потери, размер которых может быть больше или меньше авторского вознаграждения, выплаченного автору-нарушителю. В условиях невозможности взыскания пользователем со своего недобросовестного автора полученные последним суммы немедленное расторжение договора с ним, если на этом настаивают лица, потерпевшие от его неправомерных действий, может оказаться морально и экономически оправданным.

 Одной из обязанностей автора по договору является учет замечаний заказчика в отношении представленного произведения, высказанных в пределах условий договора. Эти замечания делаются в письменной форме в течение срока, установленного для рассмотрения произведения, и не могут предъявляться более оговоренного в договоре числа раз. При этом сторонами должен быть согласован точный срок устранения отмеченных недостатков. Но если все эти условия выполнены, а автор отказывается делать в произведении какие-либо изменения или создает только видимость исправлений, к нему применяются предусмотренные договором санкции. Если автор находит, что заказчик в своих требованиях выходит за пределы договора или его замечания неконкретны, противоречивы, ему надо это доказать. Отказ автора от внесения в произведение изменений может быть обоснован также идейными или теоретическими возражениями. В этих случаях заказчик может отклонить произведение как непригодное и отказаться от договора, но не имеет права взыскать с автора убытки или применить иные меры ответственности.

 Бывают случаи, когда необходимость внесения в произведение изменений диктуется новой жизненной ситуацией уже после его одобрения. Обычно условия внесения таких исправлений и дополнений оговариваются сторонами дополнительно, так как в большинстве авторских договоров они заранее не определяются. Отказ автора от переработки одобренного произведения дает заказчику право расторгнуть договор. Однако в этом случае за автором сохраняется все выплаченное (причитающееся) вознаграждение, учитывая состоявшееся одобрение произведения.

 Еще одним из оснований расторжения авторского договора и применения иных санкций считается нарушение автором обязанности лично создать произведение, определенное договором. Следовательно, передача прав и обязанностей по договору другому лицу, равно как и привлечение соавторов, изменение авторского коллектива и т. д. могут происходить лишь с согласия заказчика и оформляться соответствующим изменением договора. При этом подразумеваются лица, вносящие творческий вклад в создание произведения, а не оказывающие автору техническое содействие, которых он может приглашать без согласия заказчика, если только в договоре не указано обратное. Необходимо заметить, что оправданием автору не может служить его стремление закончить работу к обусловленному сроку, привлечь к созданию произведения более опытного специалиста, высокое качество созданного произведения и т. п. Во всех подобных ситуациях автор должен получить согласие заказчика, которое дается последним по собственному усмотрению.

 Нарушение автором обязанности не передавать право на использование произведения третьим лицам в течение всего срока действия договора без предварительного письменного согласия противоположной стороны дает пользователю право расторгнуть договор, взыскать выплаченное автору вознаграждение и применить иные санкции по договору. Но нарушением договора не будет считаться передача автором, связанным издательским договором, права на публичное исполнение произведения или передача произведения (его части) для использования тому, же заказчику.

 Вопрос о третьих лицах, заключивших с автором договоры относительно использования одного и того же произведения, четко решен в действующем законодательстве. Приобретатель исключительных авторских прав по авторскому договору вправе потребовать от любых третьих лиц прекращения использования произведения всеми теми способами, на которые он имеет исключительные права.

 Помимо вышеописанных нарушений авторских обязанностей по договору существуют и менее значительные нарушения, влекущие для авторов определенные отрицательные последствия. За уклонение от содействия заказчику в подготовке произведения к использованию (чтение корректуры, консультирование режиссера и актеров, участие в обсуждениях произведения и т.д.) конкретным авторским договором могут быть установлены особые санкции. Автор также возмещает убытки заказчика, вызванные необходимостью внесения в подготовленное к использованию произведение исправлений и дополнений. Так, в издательском договоре особо оговаривается разрешенный объем правки корректуры верстки, который в настоящее время устанавливается на уровне 2-3% стоимости всего набора произведения. Правка сверх этого объема, если ее необходимость связана с виной автора, оплачивается за его счет, т.е. возмещается издательством за счет авторского гонорара, но обычно не свыше установленного договором предела.[1]

 Очень часто авторским договором предусматривается обязанность пользователя использовать произведение. Нарушением данной обязанности будет считаться факт неиспользования произведения в обусловленный договором срок. Ответственность за указанное нарушение, как правило, применяется в форме выплаты автору всего причитающегося по договору вознаграждения, но возможен и такой вариант, когда автор в этом случае использует свое право: просто откажется от договора и потребует возврата переданных по нему экземпляров произведения. При этом автор может одновременно использовать обе возможности. Но он вправе не настаивать на выплате ему гонорара и ограничиться только расторжением договора. Если автор не расторгает договор, заказчик может использовать произведение без выплаты автору какого-либо дополнительного вознаграждения, кроме ранее согласованного в договоре. Если договор расторгнут, для использования произведения заказчик должен заключить с автором новый договор, предусматривающий выплату нового авторского вознаграждения. Именно так трактует подобную ситуацию судебная практика.

 Надо учитывать, что пользователь несет ответственность вне зависимости от причин, которые не позволили ему использовать произведение. В п. 10 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 18 апреля 1986 г. сказано, что обязанность выплаты автору гонорара наступает как при наличии вины организации, так и в том случае, когда одобренное произведение не было выпущено в свет в установленный договором срок по не зависящим от организации обстоятельствам (изменение профиля организации, плана ее работы и др.), если иное не предусмотрено законодательством. При расторжении по указанным обстоятельствам договора организацией до истечения срока выпуска, одобренного ею произведения в свет право автора на получение полной суммы вознаграждения, возникает с момента расторжения договора. Пользователь (заказчик) освобождается от ответственности за нарушение обязанности по использованию произведения только в том случае, если сумеет доказать, что не мог использовать произведение по обстоятельствам, зависящим от автора. К примеру, в соответствии с договором автор обязан внести в уже одобренное произведение исправления и дополнения, если этого требуют изменившиеся обстоятельства. Отказ автора выполнить данную обязанность является основанием освобождения пользователя (заказчика) от обязанности выплачивать ему оставшуюся часть авторского вознаграждения. Однако в целях защиты прав автора от возможных злоупотреблений со стороны пользователя в данной ситуации законодатель установил определенные ограничения на предъявление автору требований о доработке уже одобренного произведения. Во-первых, использование произведения в одобренном виде должно быть объективно невозможно, так как оно создаст у лиц, для которых предназначено, неправильное представление о предмете произведения, нанесет вред обществу и т. д. Во-вторых, имеются в виду не все зависящие от автора обстоятельства, а лишь те, которые не просто не были известны пользователю в момент одобрения произведения, но и не могли быть ему известны (к таковым можно отнести новые обстоятельства, которые в момент одобрения произведения не существовали, а также те, которые хотя и существовали, но вследствие определенных причин объективно не могли быть известны пользователю). Если пользователь был в состоянии выяснить недостатки произведения перед его одобрением, например, с помощью рецензирования, но не сделал этого, то считается, что он действовал ненадлежащим образом и поэтому должен сам компенсировать неблагоприятные последствия своих действий. В-третьих, должна быть объективная возможность устранения имеющихся в произведении недостатков. Бремя доказывания существования указанных обстоятельств возлагается на пользователя. Отсутствие хотя бы одного из данных обстоятельств означает, что авторское вознаграждение должно быть выплачено в полном размере, а договор, расторгнут, даже если произведение и не было использовано. Данная норма также подлежит применению и в том случае, если устранение недостатков в одобренном произведении невозможно и необходимо создание нового произведения.

 Конечно, ответственность пользователя не ограничивается лишь нарушением обязанности по использованию произведения. Одним из оснований ответственности может послужить факт утраты либо повреждения пользователем материального носителя, в котором воплощено произведение. Это будет тем более важно, если носитель уникален и его гибель повлекла утрату самого произведения. В случае порчи, уничтожения или пропажи оригинала картины, скульптуры, произведения декоративно-прикладного искусства, предоставленного пользователю, у автора возникает право требовать возмещения всех издержек по восстановлению произведения (если это возможно) или оплаты полной стоимости оригинала. Для предотвращения конфликтных ситуаций необходимо включить в авторский договор конкретный размер компенсации, которая выплачивается автору в случае утраты, гибели либо порчи оригинала произведения. В том случае, если пользователь откажется исполнить предусмотренные договором обязательства и выплатить автору оговоренную компенсацию в добровольном порядке, последний имеет право обратиться в суд за защитой своих имущественных интересов.

 Еще одним основанием для привлечения пользователя к ответственности является факт нарушения целостности произведения. Часто при использовании произведения пользователь нарушает принадлежащее автору право на защиту произведения от искажения, например, вносит без согласования с ним изменения, снабжает произведение дополнительными элементами (комментариями, предисловиями).

 Как правило, в авторских договорах не предусматривается за это нарушение специальных санкций по сравнению с теми мерами защиты, которые охраняют указанное право авторов безотносительно к договору. В такой ситуации автор имеет право требовать от пользователя устранения выявленного нарушения, восстановления целостности произведения, публикации сообщения о допущенном нарушении, прекращения использования произведения в искаженном виде и т.п. Но при заключении авторского договора стороны могут предусмотреть и специальные меры ответственности пользователя за данное нарушение, например такие, как право автора на расторжение договора в одностороннем порядке с взысканием всего вознаграждения. Если имело место сокращение объемов переданного произведения без предварительного согласования данного вопроса с автором, то в такой ситуации пользователь обязан выплатить авторское вознаграждение, исходя из объема всего предоставленного произведения.

 Также стороны могут предусмотреть в договоре специальную санкцию за такое нарушение пользователя, как предоставление произведения для использования иному лицу (при условии, что пользователь не имеет такого права в соответствии с заключенным договором). Но даже в том случае, когда авторский договор не предусматривает специальной санкции за указанное нарушение, у автора есть иные возможности защитить свои нарушенные права. Например, по его требованию договор пользователя с третьим лицом может быть признан недействительным, а с нарушителей авторских прав в пользу автора взысканы все причиненные убытков.

 ЗАКЛЮЧЕНИЕ

 Авторский договор является важнейшим, хотя и не единственно возможным способом передачи прав на использование творческого произведения.

 Авторские договора в целом похожи на иные виды договоров, но носят более конкретный характер, и имеют более значительное количество обязательных условий.

 Таким образом, рассмотрев особенности регулирования положений авторского договора можно сделать ряд следующих выводов.

 В тексте части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации законодатель отказался от термина «авторский договор», что, по нашему мнению, является недостатком нового нормативного акта. С нашей точки зрения, в законе передача авторских прав по договору должна быть урегулирована должным образом, в том числе посредством закрепления четкого и понятного определения авторского договора.

 Отказавшись от термина «авторский договор», закон использует понятия договора об отчуждении исключительного права на произведение, лицензионного договора, договора авторского заказа, которые предусмотрены ст.ст. 1285-1288 ГК РФ [6].

 От того, насколько детально и грамотно с правовой точки зрения стороны авторского договора согласуют его условия, зависит дальнейшая судьба их правовых отношений. Надлежащее согласование данных условий является эффективным средством обеспечения авторских прав. Путем такого согласования стороны авторского договора имеют возможность обезопасить себя от неблагоприятных последствий в будущем, следовательно, обеспечить свои права [14, с. 18].

 К средствам обеспечения авторских прав можно отнести и такое средство, как повышение авторско-правовой культуры. К сожалению, сегодня с целью извлечения прибыли некоторые пользователи произведений, охраняемых авторским правом, допускают незаконное их использование для получения систематического дохода.

 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 ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

 1.Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г. и изменена 2 октября 1979 г.)//Авторское право в Российской Федерации. Сборник нормативных документов.- М.: Вершина, 2006.- 255 с.

 2. Близнец И.А. Нужны работающие механизмы защиты авторских прав//Бухгалтерский учет.- 2008 - № 10.- с. 17-20.

 3. Близнец И.А. Изменение правового регулирования вопросов авторских и смежных прав//Закон. 2007.- № 10.- с. 23-29.

 4. Вайпан В.А., Любимов А.П. Новое регулирование охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности//Право и экономика.- 2008.- № 1. – с. 25-30

 5.Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. (пересмотрено в Париже 24 июля 1971 г.)//Авторское право в Российской Федерации. Сборник нормативных документов.- М.: Вершина, 2007.- 255 с.

 6.Гражданский кодекс РФ, часть четвертая от 18.12. 2006 № 230 – ФЗ// СПС Гарант. 2008 [Электронный ресурс]

 7.Гришаев С.П. Правовая охрана произведений науки, литературы и искусства как объектов авторского права по новому законодательству Российской Федерации. – М.: Издательский гуманитарный центр ВЛАДОС, 2007.- 170с.

 8.Грудцына Л. Ю., Спектор А. А., Гражданское право России: Учебник для вузов.- М.: ЗАО Юстицинформ, 2008.- 560с.

 9.Дворянкин О.А. Защита авторских и смежных прав. Ответственность за их нарушение: Научно-практическое пособие.- М.: Весь мир, 2008.- 464 с.

 10.Директива Европейского совета от 25 октября 1993 г. «О согласовании сроков защиты авторских прав»//Право Европейского Союза. Документы и комментарии. - М.: Терра, 2006. - 890 с.

 11.Иванкин В. Н., Гражданское право: Конспект лекций.- 3-е ищд. Испр. И доп..- М.: Юрайт – Издат, 2009.- 223с.

 12.Конституция РФ от 12 декабря 1993. Официальный текст.- М.: Юстицинформ. 2006. - 47 с.

 13.Моргунова Е. А., Авторское право: Учебное пособие.- М.: ЮНИТИ – ДАНА, 2008.- 239с.

 14.Погуляев В. В., Четвертая часть Гражданского кодекса – проблемы и новеллы// Бухгалтерский учет в издательстве и полиграфии.- 2008.- №9.- с. 18-22.

 15.Санников Н.Л. Об ответственности в праве интеллектуальной собственности//Российский судья.- 2008.- № 2.- с. 54-59

 16. Свечникова И. В., Авторское право: Учебное пособие.- М.: Издательский дом «Дашков и К0», 2009.- 270с.

 17. Соглашение стран СНГ от 24 сентября 1993 г. «О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав»//Авторское право в Российской Федерации. Сборник нормативных документов.- М.: Вершина, 2007. -255 с.

 18.Стремецкая Н.Л. Взаимосвязь авторского права и смежных прав как институтов гражданского права//Законодательство.- 2008.- № 8.- с. 15-22.

 19.Туркин А. В., Подшибихин Л. И., Леонтьев К. Б., Проблемы лицензирования деятельности по коллективному управлению имущественными авторскими и смежными правами//www.copyright.ru/ru/lib [Электронный ресурс]

 20.Яковлев В.Ф., Маковский А.Л. О четвертой части Гражданского кодекса России//Журнал российского права. - 2007. - № 2. – с. 32-34

 [1] Инструкция о нормах издательской и авторской правки, утвержденная Госкомиздатом СССР 11 июня 1986, г.//Нормативные материалы по издательскому делу: Справочник / Сост. В. А. Маркус. М., 1987. С. 163-169