

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования

«Южно-Уральский государственный университет
(национальный исследовательский университет)»

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

Кафедра «Предпринимательское, конкурентное и экологическое право»

ДОГОВОР АВТОРСКОГО ЗАКАЗА

ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» (НИУ) – 40.03.01. 2016. 440. ВКР

Руководитель работы,
ст. преподаватель кафедры
Екатерина Игоревна Коваленко

_____ 2020 г.

Автор работы,
студент группы Ю-440
Сергей Валерьевич Марухненко

_____ 2020 г.

Нормоконтролер, канд. юрид.
наук, доцент кафедры
Алёна Вячеславовна Спиридонова

_____ 2020 г.

Челябинск
2020

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
1 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДОГОВОРА АВТОРСКОГО ЗАКАЗА	
1.1 Понятие договора авторского заказа и его признаки.....	9
1.2 Субъекты договора авторского заказа.....	21
2 СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА АВТОРСКОГО ЗАКАЗА	
2.1 Права и обязанности заказчика.....	34
2.2 Права и обязанности автора.....	41
3 ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН ПО ДОГОВОРУ АВТОРСКОГО ЗАКАЗА	
3.1 Условия наступления ответственности заказчика и ее особенности	52
3.2 Условия наступления ответственности автора и ее особенности.....	61
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	72
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	75

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. В связи с интенсивным развитием цифровых технологий значение и роль интеллектуальной собственности возрастает в современном обществе. Так же растет и количество заключаемых авторских договоров, в том числе договоров авторского заказа. В результате стремительного научно технического прогресса регулярно создается все больше произведений науки, литературы, искусства по заказу. Несмотря на то, что договор авторского заказа встречается с тех пор, когда появилась охрана интеллектуальной собственности и ее гражданский оборот, вопросы которые имеют практическое и теоретическое значение остаются актуальными сегодня. Наблюдается появление новых объектов авторских прав, а также, принимая во внимание иные средства хранения информации, вводится новое представление о «материальном носителе». Это порождает расширение практики в отношении договора авторского заказа, что вызывает необходимость в его углубленном изучении и пересмотре некоторых положений и категорий.

В доктрине гражданского права отсутствует единый взгляд на определение правовой природы договора авторского заказа, его понятия, признаков, существенных условий, необходимых для заключения договора. Так же ученые до сих пор не могут сойтись во мнении в отношении субъектного состава договора авторского заказа. Вопрос об ответственности сторон по анализируемому договору так же остается дискуссионным.

Суды также неоднозначны в рассмотрении споров по данной проблеме. Позиция судов общей юрисдикции и арбитражных судов зачастую противоречива друг другу, что приводит к злоупотреблениям в сфере договорных обязательств.

Таким образом, требуется всестороннее изучение особенностей договора авторского заказа.

Степень разработанности темы исследования. На данный момент количества работ, которые глубоко и подробно рассматривают проблемы правового регулирования отношений по договору авторского заказа недостаточно. В юридической литературе встречаются отдельные публикации или параграфы в монографиях, диссертационных исследованиях, посвященные некоторым особенностям договора авторского заказа, например работы следующих авторов: В.С. Витко, Э.П. Гаврилова, Н.М. Лапина, Р.Ш. Рахматулиной, О.А. Рузаковой, Ю.П. Свит, В.А. Хохлова, и др. Однако имеются глубокие исследования В.Н. Белоусова.

Целью выпускной квалификационной работы является развитие подхода к пониманию сущности правовой природы договора авторского заказа, рассмотрение всесторонней характеристики отношений, складывающихся при создании произведения на заказ, а также изучение правоприменительной практики и выработка рекомендаций к толкованию действующего законодательства по договору авторского заказа.

Указанная цель предопределила следующие задачи исследования:

- дать правовую характеристику договора авторского заказа;
- установить перечень существенных условий договора авторского заказа;
- соотнести договор авторского заказа со смежными договорами, определить место договора авторского заказа в системе гражданско-правовых договоров;
- исследовать субъектный состав договора авторского заказа;
- проанализировать субъективные права и обязанности сторон, вытекающие из договора авторского заказа;
- выявить особенности ответственности автора и заказчика по договору авторского заказа.

Объектом исследования является комплекс общественных отношений, связанных с заключением и исполнением договора авторского заказа.

Предметом исследования являются российское гражданское законодательство, судебная практика, теоретические разработки, посвященные договору авторского заказа.

Методология и методы исследования. При написании выпускной квалификационной работы использовался общенаучный диалектический метод познания, универсальные научные методы и приемы познания (анализ, синтез, аналогия, моделирование), а также специальные правовые методы (формально-правовой, сравнительно-правовой, метод правового моделирования). Методы основаны как на индивидуальном, так и на комплексном применении названных методов и приёмов и направлен на более полное объективное изучение данного вопроса.

Теоретическую основу исследования составили труды ученых-цивилистов различных исторических периодов и работы современных авторов; нормативная база, а также совокупность материалов судебной практики. Наряду с трудами уже упомянутых выше авторов, это работы В.А. Белова, М.И. Брагинского, А.И. Ваксберга В.В. Витрянского, О.С. Иоффе, Е.А. Крашенинникова, А.Л. Маковского, Г.Ф. Шершеневича и др.

Научная новизна исследования: данная работа развивает и уточняет сложившиеся ранее научные представления и практические достижения об авторском заказе в условиях действующего законодательства.

1 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДОГОВОРА АВТОРСКОГО ЗАКАЗА

1.1 Понятие договора авторского заказа и его признаки

Российской истории гражданского права заказ произведения известен еще с начала XX века. О чем свидетельствуют труды Г.Ф. Шершеневича. О договоре авторского заказа он писал следующее: «В силу этого договора художник заранее отказывается от своих прав на форму в пользу заказчика»¹. Первые упоминания о договоре авторского заказа содержатся в Законе от 20 марта 1911 г. «Об авторском праве»². В п. 52 этого Закона указывается, что художнику принадлежит авторское право на художественные произведения, исполненные им по заказу другого лица. Так же возможность создания произведения по авторскому заказу сохранилась и в ГК РСФСР 1964г³. Однако, в данной редакции кодекса, такой договор отдельно не выделялся и рассматривался как один из договоров по передаче права использования в IV разделе ГК РСФСР.

Вопрос правовой квалификации договора авторского заказа возник с появлением обширного спроса на него в конце XX века с возникновением рыночной экономики. В Законе РФ от 9 июля 1993 г. № 5351- I «Об авторском праве и смежных правах» содержалась такая формулировка рассматриваемой договорной конструкции, которая не позволила установить единый взгляд на понятие, предмет и признаки договора авторского заказа⁴.

Несмотря на то, что этот закон был направлен на урегулирование гражданско-правовых отношений в области авторского права, а так же в него была внесена статья об авторском договоре заказа, положения, которые

¹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М.: Статут, 2005. С. 371.

² Закон «Об авторском праве» от 20 марта 1911 г. №61 // Известия Министерства иностранных дел. 1912. №1. (утратил силу).

³ Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. № 147-ФЗ // Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407 (утратил силу).

⁴ Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09 июля 1993 г. № 5351-1 // Российская газета. 1993. № 147. (утратил силу).

содержались в ней, не определяли отношений сторон по заключению и исполнению договора.

До принятия IV части ГК РФ¹, в доктрине отсутствовал единый взгляд на его правовую природу. Ряд авторов, заинтересованные проблемой и пользуясь размытой формулировкой, представили своё представление в отношении новеллы законодательства.

В. Погуляев отмечал: «Количество вопросов, возникающих в связи с заключением договоров заказа на создание произведений, всё больше нарастает, что порождает потребность в их исследовании и подробном разьяснении»².

Как уже отмечалось, такая неопределенность продолжалась до введения IV части ГК РФ 18 декабря 2006 г. С её принятием завершился новый этап кодификации гражданского законодательства. В ней законодатель подверг изменениям и реформированию нормы, регулирующие отношения в области произведений науки, искусства, литературы. Так же было принято единое понятие «исключительное право». Изменения затронули непосредственно и нормы о договоре авторского заказа.

Стоит заметить, что именно с появлением IV части ГК РФ было изменено наименование рассматриваемой договорной конструкции. Она приобрела вид «договора авторского заказа», когда в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» исследуемый вид договора назывался «авторский договор заказа». Следовательно, возникает вопрос о изменении такой формулировки, а также последствиях такого изменения. Полагаем, что это не игра слов законодателя, а попытка обеспечить единообразие применения терминологии в гражданском праве, устраняя возможность двойственного восприятия одинаковых понятий.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (ч. IV) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

² Погуляев В. Авторский договор на создание произведения: применение общих правил о подряде // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2000. № 3. С. 52.

Итак, законодатель, приняв во внимание столетний опыт в правоприменении норм авторского права, а также мнения учёных по данному вопросу, в четвертой части ГК РФ, приводит следующее определение. Договор авторского заказа — это такой договор, по которому одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

Такие договоры могут заключаться в отношении любых авторских произведений в том числе и программ для ЭВМ. Единственное и значимое условие в таком случае будет отсутствие таких произведений на момент заключения соглашения, что в общем и целом является разумным.

Стоит учесть, что результаты интеллектуальной деятельности являются «идеальным объектом»¹. Норма, которая содержится в п. 4 ст. 129 ГК РФ² определяющая, что результаты интеллектуальной деятельности не могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому, не позволила законодателю указать в определении договора авторского заказа, что заказчику передается произведение непосредственно. Идеальный объект, по словам В.С. Витко, это «сама творческая мысль, образ, идея. Она может принадлежать автору и только ему»³.

Однако передать можно исключительное право, которое является имущественным правом и, следовательно, предметом гражданского оборота.⁴ Так же отчуждаемым правом будет являться право на материальный носитель, на котором находится объект договора авторского заказа, что также не противоречит п. 4 ст. 129 ГК РФ. Это провоцирует ученых спорить о том, будут ли такие правоотношения попадать под действие ст. 1288 ГК РФ или же нет. Дело в том, что если в договоре будет предусмотрена передача

¹ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. М.: Статут, 2016. С. 16.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (ч. I) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

³ Витко В.С. Указ. соч. С. 17.

⁴ Маковский А.Л. О кодификации гражданского права (1922- 2006). М.: Статут, 2010. С. 591.

права на материальный носитель, то предмет договора не будет совпадать с предметом по договору авторского заказа. И ничего общего кроме стороны исполнителя иметь с ним не будет. Если автор отдаст экземпляр произведения по договору на материальном носителе это не всегда повлечет именно авторско-правовые отношения. Дискуссия по этому вопросу и сегодня считается открытой. Так как о заключении еще одного договора после создания произведения не может быть и речи, потому как договор авторского заказа не является предварительным договором.

Рассматривая вопрос о правовой характеристике договора авторского заказа, следует определить, относится ли данный договор к числу реальных или консенсуальных; возмездных или безвозмездных; односторонне обязывающих или двусторонне обязывающих.

В первую очередь рассмотрим вопрос о том, является ли договор консенсуальным или реальным?

Деление договоров на консенсуальные и реальные имеет не только теоретическое, но и практическое значение, так как позволяет определить момент заключения договора.

Традиционно консенсуальными договорами признаются такие договоры, когда соглашение возникает с момента достижения соглашения между сторонами по всем существенным условиям договора. Такое определение соответствует п. 1 ст. 432 ГК РФ. К реальным отнесут такие договоры, которые считаются заключенными непосредственно после передачи имущества.

На момент заключения договора авторского заказа само произведение еще не создано и соответственно не может быть передано заказчику. В. С. Витко же утверждает, что данный договор является реальным¹, с чем исходя из понятия договора авторского заказа согласиться невозможно. Из-за условия того, что договор заключается до создания произведения, признание

¹ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. М.: Статут, 2016. С. 36.

такого договора реальным исключается. Договор авторского заказа следует считать консенсуальным договором¹.

Анализируя вопрос о возмездности (безвозмездности) договора авторского заказа, стоит учитывать, что возмездным признается договор, предполагающий получение контрагентом определенной компенсации, для которой заключается договор. Аналогично безвозмездным признается такой договор, который не предполагает такой компенсации².

В п. 1 ст. 1288 ГК РФ указывается, что договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Законодатель не стал ограничивать стороны императивной нормой, он лишь установил презумпцию возмездности договора, что соответствует п. 3 ст. 423 ГК РФ, где указано что договор является возмездным, если из существа отношений не вытекает иное.

В.С. Витко не соглашается с такой позицией законодателя и представляет возможность заключение такого договора исключительно возмездным. В обоснование своей позиции указывает на тот факт, что такой подход не защищает автора как «слабую» сторону договора³.

Законодатель в свою очередь дает возможность сторонам самим определять возмездность или безвозмездность договора, что значительно расширяет сферу применения такого договора.

По выражению Г.Ф. Шершеневича: «Интеллектуальный труженик, как правило, побуждается к своей работе внутренними стимулами, вытекающими из его духовных потребностей, но не материальными соображениями. Допустить подобное, значит, подорвать силу результатов духовной деятельности»⁴. Такое высказывание подтверждает

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. Иркутск, 2018. С 17.

² Брагинский М.И. Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. Кн. 1. М.: Статут, 2003. С. 385.

³ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 19.

⁴ Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. Казань: тип. Имп. ун-та, 1891. С. 23.

целесообразность закрепления в законодательстве одновременно и возмездного, и безвозмездного договора авторского заказа.

Далее рассмотрим вопрос, каким является договор авторского заказа односторонне обязывающим или двусторонне обязывающим.

В доктрине гражданского права был разработан критерий для отграничения односторонне обязывающего от двусторонне обязывающего договора. Таким критерием является характер распределения прав и обязанностей для сторон договора. При заключении односторонне обязывающего договора одна сторона принимает на себя исключительно права, а другая, в свою очередь, только обязанности. При заключении двусторонне обязывающего договора права и обязанности возникает у каждой из сторон¹.

Рассматривая права и обязанности сторон по договору авторского заказа, можно утверждать, что у автора появляется обязанность по созданию и передаче произведения заказчику. В свою очередь, подразумевается, что заказчик по договору авторского заказа обязан принять заказанное произведение, а в случае заключения возмездного договора выплатить автору вознаграждение.

Таким образом, следует считать договор авторского права двусторонне обязывающим.

Действительно важным является вопрос: является ли договор авторского заказа по своей природе одним из видов классических, известных римскому праву, договоров или же это самостоятельный вид договора? Существуют ли основания для выделения такого договора в качестве самостоятельного вида?

Отвечая на данные вопросы, в первую очередь стоит отметить, что римскому праву не известен как таковой договор подряда. Вместо этого, выделялись *locatio conductio* (договор найма) и *locatio conductio operis* (наем работ).

¹ Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юрид. лит., 1975. С. 34.

Не оспаривая авторско-правовой природы договорных отношений авторского заказа, стоит учитывать, что такие договоры относятся к договорам подрядного типа. В свою очередь договоры подрядного типа принято за правило сравнивать с трудовыми договорами и договор авторского заказа не исключение.

Договор авторского заказа от договора подряда и трудового договора в первую очередь отличается предметом. Предмет договора авторского заказа подразумевает собой творческую деятельность, которую осуществляет автор, в отличие от подряда и трудового договора, где субъект выполняет исключительно «технические действия».

Так же различия просматриваются в кругу субъектов. Так по договору подряда выступать исполнителем могут и третьи лица, в отличие от договора авторского заказа.

Одновременно с разграничением по предмету и субъектам различия просматриваются и в правах сторон. По договору авторского заказа исполнитель (автор) обладает особым правом, за которым во всех случаях сохраняет право автора. То есть его право на авторство неотчуждаемо.

В.В. Витрянский писал: «Рассуждения о природе договоров предполагают «определение местданного договора в системе гражданско-правовых обязательств»¹. Исходя из этого, чтобы окончательно определить место рассматриваемой договорной конструкции в системе гражданско-правовых обязательств, стоит выделить квалифицирующие признаки и существенные условия договора авторского заказа.

Рассмотрим несколько устоявшихся точек зрения.

Исходя из определения договора авторского заказа, Н.М. Лапин выделил следующие признаки:

- 1) объектом договора являются произведения науки, литературы, искусства;

¹ Брагинский М.И. Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. М.: Статут, 2000. С. 608-609.

- 2) произведение может быть создано только физическим лицом, которое в свою очередь является автором;
- 3) цель договора заключается в создании произведений науки, литературы, искусства.¹

Однако в дальнейшем такую классификацию подвергли критике. В.С. Витко в отношении нее сказал, что первый признак едва ли будет иметь место. Учитывая тот факт, что произведения науки, литературы, искусства являются объектом не только договора авторского заказа, но и иных договорных конструкций, а также трудового договора в рамках гражданско-правовых обязательств (ст. 1295 ГК РФ) и иных договоров. В следствие этого данный признак не может служить отличительной чертой именно договора авторского заказа².

Второй признак указывает на особенность субъекта со стороны исполнителя. Что непосредственно и указывает на наличие договорной конструкции авторского заказа. Он бесспорно является верным.

При характеристике третьего признака хотелось бы также воспользоваться высказыванием В.С. Витко: «признак договора авторского заказа цель договора, точнее, правовая цель субъектов договора, состоящая только в создании произведения, по-моему является дискуссионным».

Он же в свою очередь представил следующую позицию в отношении признаков договора авторского заказа:

- 1) особенность субъекта стороны договора (исполнителя), которым является автор;
- 2) правовая цель создание произведения и передача имущественных прав на произведение³.

Что касается данной классификации признаков, то она скорее всего является наиболее верной среди существующих. Стоит согласиться с таким

¹ Лапин Н.М. Регулирование договора авторского заказа в законодательстве России. М.: Интеллектуальная собственность, 2011. С. 56-57.

² Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С 23.

³ Витко В.С. Указ. соч. С.24.

мнением, ведь правовой целью договора авторского заказа одновременно являются и создание произведения, и передача имущественных прав на произведение. В ином случае, если представить, что целью договора будет являться исключительно передача прав, то такой договор ничем не будет отличаться от лицензионного договора (ст. 1235 ГК РФ).

Наряду с этими основополагающими классификациями есть мнение В.А. Хохлова, который в свою очередь выделяет лишь тот факт, что для правильной классификации договора авторского заказа важно лишь признать, что он:

- 1) имеет специфическую направленность;
- 2) его предметом является именно создание результата интеллектуальной деятельности

При этом, В.А. Хохлов также выделяет социальный эффект как признак договора авторского заказа ничем не прикрепляет такое высказывание, придерживаясь формулировки: «Использование таких договоров общественными организациями, благотворительными фондами и иными некоммерческими организациями»¹.

В сравнении с иными представленными классификациями данная является менее обоснованной и размытой.

Подводя итог, можно сказать, что классификация В.С. Витко больше соответствует сути договора авторского заказа, поэтому будем ей руководствоваться при дальнейшем изучении.

Нельзя не признать, что между договором авторского заказа и рассмотренными видами договоров (подряда, услуг) есть, по выражению О. Иоффе, «юридическая близость», но представляется, что договор авторского заказа не разновидность договора подряда, не договор об оказании услуг, не смешанный договор, то есть он не может быть сведен ни к одному из видов

¹ Хохлов В.А. Договор авторского заказа в гражданском праве России // Журнал российского права. 2011. № 4 (172). С. 28.

договоров, поэтому должен быть признан договором особого рода (*sui generis*) с самостоятельной правовой природой.¹

Из этого следует, что договор авторского заказа имеет достаточные признаки, чтобы назвать его самостоятельным. Но называя его таковым не стоит забывать о противоположной точке зрения, существующей в современной цивилистике. По мнению Э.П. Гаврилова: «Авторское право вообще не регулирует и не призвано регулировать отношения, связанные с созданием произведений; оно регулирует лишь те отношения, которые возникают в связи с использованием уже созданного произведения»². Такая позиция подвергается критике и по сей день. Так В.С.Витко достаточно категорично заявляет, что: «По всей видимости, приведенное мнение является следствием того, что Л.В. Сорокина вслед за И. Сидориной вообще считает, что «авторское право в большей степени направлено на регулирование отношений между автором и его произведением»³, с чем, конечно, согласиться невозможно»⁴. Однако из-за большого количества схожих мнений ученых такая неоднозначная формулировка существует по сей день.

Рассматривая понятие и признаки договора нельзя упустить и его существенные условия.

Н.М. Лапин к существенным условиям договора авторского заказа относит:

- 1) предмет;
- 2) срок создания произведения;
- 3) для возмездных договоров порядок выплаты вознаграждения⁵.

¹ Иоффе О.С. Обязательственное право М.: Юрид. лит., 1975. С. 665.

² Грибанов В.П., Каравайкин А.А. Отдельные виды обязательств. Курс советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1954. С. 356.

³ Сидорина И. Авторское право в системе российского и немецкого права. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. № 4. С 70.

⁴ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 17.

⁵ Лапин Н.М. Регулирование авторских договоров в России, Королевстве Нидерландов и Королевстве Великобритании: правовой анализ: автореф. дис. ... канд.юрид.наук. М., 2012. С. 20.

Е. Моргунова в свою очередь выделяет лишь два условия:

- 1) предмет;
- 2) срок.¹

Она акцентирует внимание на том, что цена не является существенным условием и ссылается на п. 3 ст. 424 ГК РФ.

А. Фалалеев считает, что существенными условиями договора являются

- 1) предмет;
- 2) срок;
- 3) авансирование автора².

В.А. Хохлов считает, что к существенным условиям договора авторского заказа относятся:

- 1) определенность произведения;
- 2) срок представления.

Среди ученых дискуссионным стал вопрос о возмездности как существенном условии такого договора несмотря на то, что законодатель уделил внимание данному вопросу. В п.1 ст. 1288 ГК РФ закреплено, что договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Обращая внимание на неоднозначную формулировку закона, ученые до сих пор не могут сойтись во мнении.

Э.П. Гаврилов считает: «Ввиду формулировки закона договор авторского заказа может быть не только возмездным, но и безвозмездным»³.

В.А. Хохлов придерживается подобной позиции: «Договор авторского заказа как безвозмездный договор вполне допустим к своему существованию, в связи с его направленностью на создание произведений в социальных

¹ Моргунова Е. Договоры в отношении фотографий как объектов авторских прав // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2008. № 9. С. 8.

² Фалалеев А. Суть договора авторского заказа по Гражданскому кодексу. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. №1. С. 19.

³ Гаврилов Э., Гаврилов К. Договоры заказа на создание авторских произведений // Хозяйство и право. 2013. № 3. С. 35.

целях»¹. Ю.В. Романец даже критикует принцип возмездности таких договоров, указывая на то, что такой подход законодателя «не соответствует этической сущности гражданского права, поскольку препятствует высоконравственному поведению»².

Однако существует и иная точка зрения. Так, Е.А. Суханов полагает: «Договоры авторского заказа являются исключительно возмездными, так как речь идет о финансировании творческой деятельности»³. А.Л. Маковский подчеркивает, что «надо ясно себе представлять, что вся область прав на интеллектуальную собственность возникла как особая область частного права прежде всего и почти исключительно ради защиты имущественных интересов творцов и создателей интеллектуальных ценностей»⁴. В.С. Витко при утверждении по поводу возмездности договора руководствуется не только ст. 1288 ГК РФ, но и ст. 1233, 1234 ГК РФ. «Смысл утверждения заключается в том, что если по условиям договора передается исключительное право на созданное произведение, в этом случае в силу правила, в соответствии с п. 3.1 ст. 1234 ГК РФ не может быть безвозмездным»⁵. Еще Г.Ф. Шершеневич писал: «Авторы должны получать вознаграждение за твои труды для того, чтобы поддерживать приемлемый уровень жизни и продолжать создавать произведения науки, литературы, искусства»⁶. Именно поэтому можно утверждать, что цель законодательного обеспечения авторского права является не только охрана результатов интеллектуальной деятельности, но и материальное обеспечение лиц, дабы обеспечить материальную независимость для его продуктивности. Однако,

¹ Хохлов В.А. Договор авторского заказа в гражданском праве России // Журнал российского права. 2011. № 4 (172). С. 36.

² Романец Ю.В. Вопросы реализации этического принципа свободы в российском гражданском праве // Законодательство. 2010. № 8. С. 14.

³ Российское гражданское право: Учебник В 2 т. Т. II. Обязательственное право / Отв. ред. Е.А.Суханов. М.: Статут, 2015. С. 548.

⁴ Маковский А.Л. О кодификации гражданского права (1922- 2006). М.: Статут, 2010. С. 591.

⁵ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 28.

⁶ Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. Казань: тип. Имп. ун-та, 1891. С. 91.

законодатель решил оставить решение о возмездности такого договора на усмотрение сторон, а положение о возмездности в статье 1288 ГК РФ носит диспозитивный характер.

В итоге, основываясь на приведенных суждениях, существенными условиями договора авторского заказа можно признать следующие:

- 1) предмет;
- 2) срок создания произведения;
- 3) для возмездных договоров – размер вознаграждения.

Поясняя изложенное, необходимо помнить о большом количестве мнений ученых, которые настаивают на своих позициях по отношению к существенным условиям договора, однако выделенные условия являются основополагающими для существования такой конструкции. Приняв во внимание позиции ученых, учитывая природу договора, а также признаки и существенные условия, можно сделать вывод о том, что такое договор авторского заказа, а точнее говоря представить его понятие.

Итак, договор авторского заказа – соглашение, в силу которого одна сторона обязуется по заказу другой стороны создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства с передачей исключительного права заказчику в срок на материальном носителе или в иной форме.

1.2 Субъекты договора авторского заказа

В соответствии со статьей 1288 ГК РФ: «По договору авторского заказа она сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме». Исходя из этого становится ясно, что в таком договоре существует две стороны: заказчик и исполнитель, который обладает особым статусом, регламентированным в ст. 1257 ГК РФ.

Закон утверждает, что автором произведения считается гражданин, чьим творческим трудом оно создано. При этом в 2014 году данная статья

подверглась изменениям, а именно в нее было внесено дополнение: «Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное».

Несмотря на то, что статья 1257 ГК РФ несет в себе императивную норму, касающуюся автора, после опубликования четвертой части ГК РФ, а также долгое время после ее принятия, вопрос об авторе в договорах по поводу интеллектуальной собственности был несомненно актуален.

Ученые изначально и единогласно стоят на единой позиции, согласно которой, автором может быть исключительно физическое лицо, что в полной мере согласуется с законодательством. При этом, нередки случаи, когда схожие договоры заключались между двумя юридическими лицами. Они совпадали по всем существенным условиям и всей своей правовой природой напоминали договор авторского заказа. Это породило множество проблем с точки зрения судебной практики. Однако исход таких дел был предрешен законодателем, и судебные инстанции были вынуждены признать такие договоры, схожие с договорами авторского заказа, договорами подряда. В постановлении АС Московского округа от 2 ноября 2009 года суд основываясь на императивной норме, в которой указано, что автором может быть гражданин, договор совпадающий по всем условиям и признакам с договором авторского заказа, был признан договором подряда, из-за одной лишь оговорки: «исполнителем по договору выступало юридическое лицо»¹.

Как говорил Цицерон: «Существование исключений подтверждает существование правила»². Такая фраза весьма сомнительна для сложившейся судебной практики в государстве, но на деле происходит все именно так. В Определении Верховного Суда РФ от 1 апреля 2015 года содержится вывод, который устанавливает совершенно противоположный подход. Между Фондом социальной и экономической поддержки отечественной

¹ Постановление ФАС Московского округа от 02 нояб. 2009 г. № КГ-А40/11184-09 по делу № А40- 51856/08-15-465. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

² Цицерон М. Туллий Речь в защиту Л. Корнелия Бальба // Вестник древней истории. М.: Наука, 1987. № 2. С. 245.

кинематографии и Фондом поддержки культуры и искусства «Люблю и точка» было заключено соглашение о создании (производстве) художественного полнометражного национального фильма социально значимой тематики «Скобелев»¹. Суд отверг сложившуюся практику по признанию таких договоров договором подряда и квалифицировал договорную конструкцию как договор авторского заказа.

В отличие от российского регулирования авторских отношений зарубежное право регламентирует возможность участия юридических лиц со стороны автора в таких договорах. В Германии, например, юридические лица могут выступать создателями базы данных. Несмотря на различие в терминологии, немецкая «база данных» также присущая нашему законодательству конструкция. В Российской Федерации аналогом немецкой базы данных выступает «составное произведение». Что касается Франции, то там юридические лица также могут выступать в качестве автора, однако только в отношении коллективного произведения.

В.Н. Белоусов высказался по этому поводу так: «Закрепление в ГК РФ понятия «автор» не только не прекратило полемику о субъектном составе на стороне автора, но и послужило основанием для ее развития. Анализ точек зрения, высказанных в юридической литературе, а также позиций суда по рассматриваемым спорам дал основание для следующего вывода. В качестве автора по договору авторского заказа должен выступать исключительно человек, поскольку только он обладает способностью заниматься творческой деятельностью, создавать новое. Даже в тех случаях, когда исполнителем в договоре авторского заказа указывается юридическое лицо, непосредственно осуществлять создание произведения будет гражданин, который состоит с данным юридическим лицом в трудовых отношениях и создает объект авторского права в рамках служебного задания, либо обязанность создания произведения для юридического лица может возникнуть в силу гражданско-

¹ Определение Верховного Суда РФ от 01 апр. 2015 г. № 305-ЭС14-8121 по делу № А40-140516/2013. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

правового договора»¹. Схожую точку зрения озвучила О.А. Рузакова: «Исполнителем по договору заказа может быть как автор, так и иное лицо – посредник при создании результата, но фактическое создание объекта может осуществляться только физическим лицом»². Исходя из этого, принимая во внимание возможность заключения договора авторского заказа между юридическими лицами, стоит сказать, что авторские права, в любом случае, изначально возникают у автора – физического лица, после чего, в результате исполнения договора исключительные права переходят к юридическому лицу.

Как отмечалось ранее, договор авторского заказа по своей правовой природе схож с договором подряда. Вместе с тем, по такому договору подрядчик выступает «сильной стороной». «В договоре авторского заказа можно провести аналогию автора с подрядчиком, однако с точки зрения защиты права автор так называемой «сильной стороной» выступать не будет. Все дело в том, что деятельность автора в силу договора является творческой деятельностью. Такая деятельность не может быть объективно оценена, так как ее результаты носят субъективную оценку, и эта оценка может не совпадать с ожиданием заказчика. Наряду с этим, подрядчиком выступает юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель. Ко всему прочему, по договору подряда существуют определенные стандарты выполнения работ, технические моменты, которые содержатся строительных нормах и правилах, проектной документации и различных ГОСТах. Автор, выполняя свою работу, не может пользоваться или руководствоваться подобными документами в силу их отсутствия и, как уже было сказано, «творческой составляющей» работы. Именно поэтому автор в договоре

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 71.

² Рузакова О.А. Система договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами: дис. ... докт. юрид. наук. М., 2007. С. 363.

авторского заказа будет выступать «слабой стороной». Такой вывод отражен в юридической литературе»¹.

Стоит отметить, что дискуссий в отношении индивидуальных предпринимателей никогда не возникало. Как учёные, так и суды признают их стороной исполнителя по договору авторского заказа и других авторских договоров без колебаний.

Так Е.И. Каминская утверждает: «Режим авторских прав един, он не меняется в зависимости от статуса автора (гражданина или индивидуального предпринимателя), поскольку этот статус не дифференцирован»². Как уже было указано выше, суды так же воспринимают индивидуальных предпринимателей как сторону по договору авторского заказа. Так в Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 22 июля 2014 года договор, в котором индивидуальный предприниматель М.А. Фадеев должен был по заданию заказчика ООО «Индиго Продакшн» в соответствии с определенными характеристиками создать, а в последующем передать заказчику не менее 12 произведений на русском языке и не менее 12 произведений на английском языке, суд признал договором авторского заказа³. В дополнение в Постановлении АС Московского округа от 14 июня 2013 года договор, заключенный между ООО «Продюсерский центр Сергея Жигунова» (заказчик) и индивидуальным предпринимателем Райской Е.М. (автор) о создании сценария 4-х серийного фильма «Икона», суд признал в качестве договора авторского заказа⁴.

Вопрос круга субъектов, которые могут выступать в качестве автора достаточно широк для внимания. Учитывая, что в качестве такого может

¹ Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Л. А. Новоселовой. М.: Статут, 2017. Т. 2. СПС «Консультант Плюс».

² Каминская Е.И. Переход исключительных прав по договору авторского заказа в сфере телевидения // Комментарий судебной практики / отв. ред. К.Б. Ярошенко. М., 2017. Вып. 22. С. 35.

³ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 22 июля 2014 г. № С01-639/2014 по делу № А40-138710/2013. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

⁴ Постановление ФАС Московского округа от 14 июня 2013 г. по делу № А40-93928/12-117-941. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

выступать физическое лицо, встает вопрос о дееспособности и правоспособности такого лица.

Авторские права у человека могут появиться в очень раннем возрасте, так как невозможно ограничить человека в создании объектов авторского права возрастными рамками или умственными способностями. Исходя из этого, необходимо принять факт того, что авторство можно признать за лицом вне зависимости от его дееспособности. А.П. Сергеев рассмотрел ситуации, когда авторы не достигшие совершеннолетия пользовались соответствующими правами: «Н. Рушевой за свои 17 лет было создано 11 тыс. рисунков, состоялось 15 выставок ее работ; первый сборник стихов Н. Турбиной был опубликован, когда ей было всего 8 лет»¹.

В целом, в доктрине гражданского права были высказаны различные мнения по поводу возраста, с которого автор может самостоятельно осуществлять свои права на созданные им произведения.

Одни ученые полагают: «Автор должен обладать полной сделкоспособностью, исключая варианты заключения таких договоров будучи несовершеннолетним»².

Другие говорят: «Заключение договора возможно с достижения возраста четырнадцати лет, но с письменного согласия законных представителей. Поясняя это тем, что такие авторы нуждаются в защите своих прав и интересов»³.

Так же существует и такая позиция: «Несовершеннолетний, достигший четырнадцати лет, свободен в своих правах относительно авторства, и имеет право заключать такие договоры без согласия законных представителей»⁴.

¹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. URL :<http://lawdiss.org.ua/books/a1101.doc.html>.(дата обращения 23.05.2020).

² Рахматулина Р.Ш. Авторский договор с участием иностранных лиц: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С. 95.

³ Корчуганова Л.В. Специфика субъектного состава на стороне исполнителя по договору авторского заказа // Вопросы российской юстиции. 2015. № 2 (2). С. 46.

⁴ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. URL :<http://lawdiss.org.ua/books/a1101.doc.html>. (дата обращения 23.05.2020).

Полагаем, что наиболее верной считается точка зрения, что автором признается лицо вне зависимости от его возраста, а возможность осуществлять права возникает у автора по достижению четырнадцати лет. В.Н. Белоусов подчеркивает: «Законодатель исходит из того, что осуществление права – это реализация возможностей, предоставленных обладателю субъективного права. В этой связи предусмотрено право распоряжения авторскими правами, поскольку нельзя осуществлять права без возможности распоряжения ими»¹. А что касается лиц, не достигших четырнадцати лет, то тогда правами будут распоряжаться законные представители: родители или опекуны. Такие нормы исходят из положений общих правил закрепленных в ГК РФ. Таким образом лицом по договору со стороны автора (исполнителя) может выступать только по достижению четырнадцати лет.

Стоит отметить, что в силу ст. 1256 ГК РФ со стороны автора может выступать не только граждане РФ, но и иностранные лица и лица без гражданства.

Перейдем к вопросу о соавторстве. «Исходя из доктрины гражданского права допускается множественность лиц по договорам, в том числе по договорам авторского заказа. Сторона исполнителя (автор), если в договоре будет такое предусмотрено, вправе привлекать еще одного или нескольких авторов к созданию произведения для того, чтобы они внесли свой творческий вклад в создание такого. Но серьезным условием для законности таких отношений будет согласие заказчика. Без согласия соавторство будет невозможно»².

«Соавторство в гражданском праве регулируется статьей 1258 ГК РФ, где говорит о том, что граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 77.

² Белоусов В.Н. Указ. соч. С. 78.

такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение»¹.

А.И. Зырянов отмечал: «Основным критерием создания произведения в соавторстве выступает совместный творческий труд»². Е.Г. Белькова дополняет его высказывание следующим образом: «При том, стоит заметить, что значительным условием является тот факт, что труд должен быть творческий. Без данного условия соавторство признано не будет»³.

Еще один значимый вопрос возникает из правоотношений самих соавторов: является ли признаком соавторства соглашение между самими соавторами.

Считается, что наличие договоренности, соглашения между соавторами является значимым и обязательным условием соавторства.

Кроме того и законодатель указывает на наличие соглашения между соавторами. Например, в п. 3 ст. 1229 ГК РФ содержится правило о том, что взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.

Законодатель не предъявляет требований к форме соглашения соавторов. «Данное соглашение является договором, а при отсутствии специальных требований к форме договора следует руководствоваться общей частью ГК РФ, а именно п.1 ч.1 ст. 434 ГК РФ. Норма в данной статье говорит о том, что договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма»⁴. Поэтому логично

¹ Фалеев А. Суть договора авторского заказа по Гражданскому кодексу // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. № 1. С. 17.

² Зырянов А.И. Множественность лиц в праве на результаты интеллектуальной деятельности // Гражданское право. 2008. № 2. С. 23.

³ Белькова Е.Г. Соавторство: проблемы правового регулирования // Седьмой пермский конгресс ученых – юристов: материалы всероссийской научно-практической конференции / отв. ред. В.Г. Голубцов, О.А. Кузнецова. М.: Статут, 2016. С. 235.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации. Авторское право. Права, смежные с авторскими. Постатейный комментарий к главам 69-71 / под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2014. С. 412.

предположить, что такое соглашение может быть заключено как в устной, так и письменной форме.

Ни один ученый, затрагивая проблематику соавторства по договору авторского заказа, задавался вопросом: «Необходимо ли всем авторам заключать договор с заказчиком или полномочия по заключению договора авторского заказа могут быть делегированы одному из авторов». Более точным следует выделить высказывание В.Н. Белоусова: «Думается, что каждый автор должен заключать договор авторского заказа с заказчиком лично или через представителя. Это объясняется тем, что соавторство – это объединение лиц, которое не образует самостоятельного субъекта. Иными словами нет такого коллективного субъекта как соавторы. Схожий вывод можно сделать и в отношении такого понятия как семья»¹.

В теории и практике гражданского права принято выделять делимое и неделимое соавторство. «Основным критерием разграничения является возможность разделения произведения науки, литературы, искусства на части. Практическое значение выделения данных видов соавторства заключается в разном порядке реализации авторами своих прав на произведение. Так, при нераздельном соавторстве авторские права как на произведение в целом, так и на любую его часть осуществляются всеми соавторами сообща. У каждого из соавторов нет в этом случае самостоятельного объекта, которым он мог бы распорядиться по своему усмотрению. При раздельном соавторстве использование коллективного произведения в целом также осуществляется по взаимному согласию всех соавторов. Однако каждый соавтор вправе самостоятельно, без согласия других соавторов, распорядиться своей частью произведения»².

Перейдем к характеристике заказчика произведения по договору авторского заказа. В качестве заказчика объекта авторского права могут

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 81.

² Иванов Н.В. Авторские и смежные права в музыке: монография / под ред. А. П. Сергеева. М.: Проспект, 2016. С. 122.

выступать любые субъекты гражданского права: физические лица (граждане и индивидуальные предприниматели), юридические лица, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования. Кроме того, допускается множественность лиц на стороне заказчика.

Возможность заключения анализируемого договора гражданином заказчиком определяется объемом его право- и дееспособности. «По общему правилу гражданин свободно может выступать в качестве стороны в договоре обладая полной дееспособностью. Малолетние до шести лет, а также недееспособные лица не правомочны самостоятельно совершать любые сделки»¹.

«Малолетние в возрасте от шести лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем (п. 2 ст. 28 ГК РФ). Из указанной нормы можно сделать вывод, что данная группа лиц вправе выступать в качестве заказчика по договору авторского заказа в тех случаях, когда предусматривается небольшое вознаграждения для автора, либо вовсе договор заключается на безвозмездной основе. Например, малолетний на денежные средства, предоставленные законным представителем, может заказать «уличному» художнику нарисовать шарж своей бабушки в качестве подарка ей на день рождения.

Несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати лет вправе без согласия родителей, усыновителей и попечителя распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходам (п. 2 ст. 26 ГК РФ). Следовательно, такое лицо может также выступать заказчиком по договору авторского заказа. Например, на заработанные им денежные средства несовершеннолетний от четырнадцати лет может заключить договор с

¹ Иоффе О.С. Обязательственное право. С. 267.

профессиональным фотографом на осуществление индивидуальной фотосессии»¹.

В отношении ограниченно дееспособных лиц, в ст. 30 ГК РФ указывается, что они вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки. Н.М. Лапин выделил: «По аналогии с малолетними от шести лет, ограниченно дееспособные лица могут выступать заказчиками в тех договорах авторского заказа, в которых предусматривается небольшое вознаграждение. В частности, такое лицо может заказать своему приятелю (поэту) написать стихотворение, посвященное любимой девушке ограниченно дееспособного лица»².

Закон не содержит особых требований к заказчику – юридическому лицу по договору авторского заказа. С момента государственной регистрации юридическое лицо (как коммерческое, так и некоммерческое) приобретает правосубъектность. «Примечательно, что для данного договора, не имеет значения, какой правоспособностью обладает юридическое лицо – общей или специальной»³.

В завершении обобщим сформулированные выводы.

Во-первых, в качестве автора по договору авторского заказа должно выступать физическое лицо, поскольку только оно обладает способностью заниматься творческой деятельностью, создавать новое.

«Автор – физическое лицо (гражданин или индивидуальный предприниматель), является «слабой стороной» договора авторского заказа, поскольку невозможно с точностью обеспечить соответствие результата творческой деятельности создателя ожиданиям заказчика, даже в случае согласования различных характеристик произведения, так как их субъективная оценка может не совпадать. У автора – индивидуального

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 82.

² Лапин Н.М. Регулирование авторских договоров в России, Нидерландах и Великобритании: правовой анализ: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2012. С. 12.

³ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 33.

предпринимателя основным критерием при создании произведения является творческий характер, а не риск»¹.

Во-вторых, в случае, если автором по договору являются юридические лица, то такой договор не является договором авторского заказа. В этой ситуации следует применять положения ст. 1296 ГК РФ – произведения, созданные по заказу. Вместе с тем при регулировании отношений с создателем – юридическим лицом не должны применяться нормы главы 70 ГК РФ, которые усиленно защищают слабую сторону в договоре (о льготном сроке исполнения договора, об ограниченной ответственности автора).

В-третьих, автором может признаваться любой гражданин независимо от его возраста и дееспособности. Поддержано и дополнительно аргументировано положение законодателя о том, что заключить договор авторского заказа, а следовательно осуществить права автора произведения вправе без согласия законных представителей несовершеннолетний, достигший четырнадцати лет. Помимо граждан РФ авторами произведений науки, литературы, искусства могут признаваться иностранные граждане и лица без гражданства.

В-четвертых, в договоре авторского заказа допускается участие нескольких авторов (соавторов). Обосновано, что наличие соглашения между соавторами является одним из основных и обязательных условий соавторства. Предложены варианты по решению вопроса о заключении договора авторского заказа с несколькими авторами.

В-пятых, заказчиком произведения по договору авторского заказа может выступать любой субъект гражданского права. Полагаем, что малолетние в возрасте от шести лет, а также ограниченно дееспособные лица вправе самостоятельно выступать в качестве заказчика по договору авторского заказа в тех случаях, когда предусматривается небольшое вознаграждения для автора, либо вовсе договор заключается на

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 81.

безвозмездной основе. В остальных случаях требуется согласие законных представителей на заключение договора. Несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати лет вправе без согласия родителей, усыновителей и попечителя выступать заказчиком по договору авторского заказа в том случае, если оплачивать вознаграждение автору он будет за счет собственных средств (заработной платы, стипендии).

В-шестых, закон не содержит особых требований к заказчику – юридическому лицу по договору авторского заказа. Поэтому заказчиком может выступать любое юридическое лицо, зарегистрированное в установленном законом порядке, обладающее как общей, так и специальной правоспособностью.¹

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 83-84.

2 СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА АВТОРСКОГО ЗАКАЗА

2.1 Права и обязанности заказчика

Закон прямо не содержит перечня обязанностей заказчика, что следует из анализа правового регулирования договора авторского заказа.

В юридической литературе высказана точка зрения о том, что принятие произведения, выраженного на материальном носителе или в иной форме, не следует рассматривать в качестве обязанности заказчика. Ученые объясняют это тем, что в ст. 1288 ГК РФ такой обязанности не закреплено. Ю.П. Свит поясняет: «Нельзя понудить заказчика совершать действия по его принятию. В этом случае автор вправе потребовать возмещения убытков»¹. Вряд ли можно согласиться с указанным мнением по следующим соображениям.

«Из смысла анализируемого договора следует, что основной обязанностью заказчика или указанного им третьего лица является принятие произведения, выраженного на материальном носителе или в иной форме. Иначе в безвозмездном договоре авторского заказа отсутствует основание для возложения ответственности на заказчика. Автор не вправе был бы заявлять требования о возмещения убытков из-за неисполнения заказчиком обязанности по принятию материального носителя (или иной объективной формы) на котором находит свое выражение произведение»².

Это объясняется тем, что право на взыскание убытков возможно только при нарушении исполнения соответствующей обязанности контрагентом. «Заказчик может отказаться от принятия материального носителя (или не осуществить принятие в иной объективной форме) в случае, если произведение не соответствует объективным критериям. В этой ситуации следует говорить о ненадлежащем исполнении договора авторского заказа. Для единообразного понимания и применения исследуемого договора следует указать в его легальном определении на обязанность заказчика

¹ Свит Ю.П. Договор авторского заказа // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 5. С. 6.

² Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 32.

принять произведение, выраженное на материальном носителе или в иной доступной для восприятия третьими лицами объективной форме»¹.

Поэтому необходимо изложить п. 1 ст. 1288 ГК РФ в следующей редакции: «По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение, а заказчик обязуется принять произведение, выраженное на материальном носителе или в иной доступной для восприятия третьими лицами объективной форме». В договоре авторского заказа может быть предусмотрена обязанность по принятию созданного произведения третьим лицом.

«Таким образом, принятие объекта авторского права, выраженного на материальном носителе или в иной объективной форме, является обязанностью заказчика. Разумеется, если автор не выполнил творческую работу по созданию произведения и не представил результат своего труда контрагенту, то, следовательно, и принимать заказчику будет нечего. В этой ситуации необходимо говорить о неисполнении договора авторского заказа.

На сегодняшний день в гражданском законодательстве (в отличие от ГК РСФСР 1964 г.) отсутствуют правила по порядку одобрения объекта авторского права, внесению в него изменений. Пробельность положений современного российского законодательства об одобрении произведения отрицательно сказывается на развитии нормального гражданского оборота в сфере создания объектов авторских прав в рамках договора авторского заказа. Дело в том, что принятие произведения, выраженного на материальном носителе или в иной форме, может свидетельствовать о факте выполненной работы»².

Однако рассматривая качество выполненной работы, могут быть выявлены недостатки. «Представляется необходимым установить презумпцию по одобрению произведения, выраженного на материальном

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 84.

² Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 35.

носителе или в иной доступной для восприятия форме. Для этого целесообразно диспозитивное регулирование правила о сроке в течение которого автор должен быть извещен об одобрении или неодобрении произведения. Если извещение не направлено автору в установленный договором срок, произведение, как представляется, можно считать одобренным заказчиком. Думается, что достаточным является тридцатидневный срок для одобрения, если иной срок не предусмотрен договором авторского заказа. Предоставленная сторонам изменять срок одобрения результата выполненной работы обосновано спецификой создаваемого по договору произведения или нескольких произведений»¹.

«Факт неодобрения заказчиком, созданного автором произведения, может повлечь разные последствия. Так, при мотивированном отказе от одобрения произведения и невозможности внесения в него исправлений заказчику должно быть предоставлено право на отказ от договора. Следовательно, автор может лишиться вознаграждения. В случае неодобрения произведения, но при наличии возможности его исправления автор по требованию заказчика должен внести изменения и (или) дополнения в произведение и повторно представить его заказчику. Для этого сторонам договора нужно составлять двусторонний акт с указанием необходимых доработок и сроков их выполнения. При отказе автора от исполнения требований о доработке объекта авторского права у заказчика также должно возникать право на прекращение договора и привлечение автора к ответственности за ненадлежащее неисполнение договора»².

Учитывая, что в ГК РФ закреплено большое количество разнообразных объектов авторских прав, то включение исчерпывающего перечня для их неодобрения заказчиками не представляется возможным. Поэтому основания, по которым заказчики приобретают право произвести

¹ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 41.

² Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 88.

неодобрение произведения должны быть предусмотрены непосредственно в договоре авторского заказа. Например, заказчик может настаивать на сокращении объема произведения до установленного договором размера, устранении устаревшей информации и т. п. Следует поддержать предложение А.П. Сергеева: «Необходимо согласование контрагентами нового срока, в течение которого необходимо представить измененное и (или) дополненное произведение. Отсутствие договоренности о сроке доработки приводит к спорным ситуациям»¹. Однако как отмечалось выше, требование о внесении в произведение изменений и дополнений может предъявляться только в пределах, предусмотренных правилами договора авторского заказа. В частности, заказчик не вправе потребовать от автора написать предисловие к произведению науки, если это не было заранее предусмотрено договором.

Некоторые ученые приводят свои предположения, в частности как решить данную проблему.

Например, В. Белоусов высказался следующим образом: «Следует включить в ст. 1288 ГК РФ следующее правило: «Заказчик должен в течение тридцати дней, если иной срок не установлен договором известить автора об отклонении переданного ему по договору авторского заказа произведения, выраженного на материальном носителе или в иной доступной для восприятия форме, либо о необходимости внести в произведение поправки, с указанием существа требуемых исправлений в пределах условий договора. В том случае, если извещение не направлено автору в установленный срок, произведение считается одобренным заказчиком»². Такое изменение в законодательстве, наверняка, решило бы данную проблему и закрыло пробел в законодательстве по данному вопросу.

¹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. URL :<http://lawdiss.org.ua/books/a1101.doc.html>. (дата обращения 23.05.2020).

² Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 85.

При заключении возмездного договора авторского заказа следует обязанность заказчика оплатить автору вознаграждение за созданное произведение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты заказчиком определяются в договоре авторского заказа.

Е.А. Суханов отмечает: «Вознаграждение может определяться в фиксированной (паушальной) сумме, в виде процента дохода от продажи экземпляров будущего объекта авторского права (роялти) или в форме комбинации того и другого вида вознаграждения»¹.

В судебной практике распространены случаи ненадлежащего исполнения заказчиками своей обязанности по оплате вознаграждения автору. Так, например, в Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 11 февраля 2016 г. истец (автор) ссылается на то, что свои договорные обязательства он исполнил в полном объеме, однако ответчик (заказчик), в свою очередь, обязательства по выплате вознаграждения не исполнил. Рассмотрев данную ситуацию, суд решил требование о выплате автору вознаграждения удовлетворить, поскольку факт ненадлежащего исполнения ответчиком своих обязательств по выплате вознаграждения за созданный истцом сценарий документально подтвержден. Более того, истец во исполнение условий договора направил на электронный адрес ответчика готовую работу, однако ответчик ни в установленный условиями договора срок, ни при рассмотрении спора мотивированного отказа не заявил². Вывод о том, что уплата денежных средств в установленный договором авторского заказа срок является обязанностью заказчика можно встретить также и в иных судебных решениях³.

¹ Гражданское право: В 4 т. Том 4 : Обязательственное право: учеб. для студентов вузов, отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М.: ВолтерсКлувер, 2006. URL: <http://lib.lunn.ru/KP/Sovremenniki/sukhanov4.pdf>. (дата обращения 14.04.2020).

² Постановление Суда по интеллектуальным правам от 11 февр. 2016 г. № С01-1243/2015 по делу № А40-35526/2015. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

³ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 21 марта 2016 г. № 09АП5455/2016 по делу № А40-168039/15. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

Далее следует обратиться к вопросу о возложении расходов, связанных с созданием произведения на стороны договора авторского заказа. «В действующем законодательстве данный вопрос остается неурегулированным. В юридической литературе высказано мнение о закреплении в ГК РФ правила, по которому расходы по созданию объекта авторского права должно нести лицо, по заказу которого оно и создается»¹. «Однако представляется, что распределение обязанности по несению расходов должно определяться соглашением сторон, что может быть закреплено в диспозитивной норме закона».²

По общему правилу права и обязанности сторон по договору авторского заказа прекращаются ввиду его надлежащего исполнения. Однако в некоторых случаях может возникнуть необходимость в досрочном прекращении или изменении договора авторского заказа. «В гражданском законодательстве не предусмотрено специальных норм об изменении или прекращении договора авторского заказа. Исключение составляет лишь регламентированная законодателем возможность заказчика в некоторых случаях в одностороннем порядке отказаться от данного договора. Поэтому при необходимости изменения или прекращения договора авторского заказа контрагентам необходимо руководствоваться общими положениями о прекращении обязательств, а также следует учитывать нормы об изменении и расторжении гражданско-правового договора»³.

С 1 июня 2015 г. в ГК РФ введена отдельная статья, посвященная такому внесудебному порядку прекращения договора, как отказ от договора (исполнения договора) (ст. 450.1 ГК РФ). Нельзя не согласиться с М.А. Егоровой: «Отказ от договора не является формой гражданско-правовой ответственности, хотя он и связан с лишением стороны по договору

¹ Свит Ю.П. Договор авторского заказа // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 5. С. 6-7.

² Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 92.

³ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 38.

субъективных прав. Действия по одностороннему отказу от исполнения договора не направлены на причинение другой стороне договора имущественных лишений»¹. В случае осуществления контрагентом права на одностороннее изменение условий договора или при одностороннем отказе от его исполнения контрагент должен действовать разумно и добросовестно, учитывая права другой стороны. В постановлении Пленума ВС РФ «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении» отмечается, что нарушение этой обязанности может повлечь отказ в судебной защите полностью или частично, в том числе признание ничтожным одностороннего изменения условий обязательства или одностороннего отказа от его исполнения².

В гражданском законодательстве правила об одностороннем отказе от договора авторского заказа предусмотрены только для заказчика. «Так, в соответствии со ст. 1289 ГК РФ по истечении льготного срока, предоставленного автору, заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского заказа. Учитывая, что такой отказ является правомерным действием, то и нет оснований для применения правил о договорной ответственности. Кроме того, заказчик вправе отказаться от договора авторского заказа непосредственно по окончании срока, установленного договором для его исполнения, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору»³.

«Несмотря на то, что одной из основных причин для закрепления особых правил о договоре авторского заказа является усиленная защита

¹ Егорова М.А. Односторонний отказ от исполнения договора по законодательству Российской Федерации: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2006. С. 7.

² О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении: Постановление Пленума Верховного суда РФ от 22 нояб. 2016 г. № 54 // Бюллетень Верховного суда РФ. 2017. № 1.

³ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 89.

«слабой стороны», т.е. автора, норма о предоставлении заказчику права на односторонний отказ от договора является оправданной. Это объясняется тем, что в практике возникает немало ситуаций, когда произведение создается с нарушением указанного в договоре срока, а заказчик уже утратил интерес к созданному произведению. Например, стороны заключили договор авторского заказа, согласно которому автор обязался создать стихотворение, которое заказчик планировал зачитать на свадьбе своего родственника. В литературе приводятся и другие примеры, правомерного отказа от исполнения договора авторского заказа в случае утраты интереса: невозможность использования произведения в силу его относимости к определенному событию – например, сценарий проведения открытия олимпийских игр, если к моменту его написания они уже начались; научно-практический комментарий к утратившему силу законодательству»¹.

В завершении параграфа необходимо выделить следующее:

Обязанности заказчика по договору авторского заказа в ГК РФ не определены. Однако в качестве обязанности следует рассматривать принятие произведения, выраженного на материальном носителе или в иной форме.

Помимо принятия произведения, за заказчиком закрепляется обязанность, в случае, если заключен возмездный договор, оплатить автору вознаграждение за созданное произведение.

Также закон предоставляет заказчику право на односторонний отказ от договора, если исполнение договора автором не закончено в срок.

2.2 Права и обязанности автора

Содержание договора - это совокупность условий, на которых он заключен. По общему правилу, закрепленному в законе, условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический) к ч. 4; под ред. С.А. Степанова. 4-е изд. М., Проспект, 2015. С. 137.

соответствующего условия предписано законом или другими нормативными актами. Рассматривая содержание договора авторского заказа, необходимо сделать вывод, что основной обязанностью автора является создание произведения с заданными характеристиками. При создании такого произведения автором должен быть соблюден ряд правил.

Начать следует с того, что объект авторского права должен быть создан автором лично. Автор вправе привлекать к созданию произведения иных авторов (соавторов), но только с согласия заказчика¹. Для устранения возможности возникновения ситуации, при которой созданием произведения будет заниматься не автор, а иное лицо, В. Погуляев предлагает включить следующее положение в договор: «...автор не вправе без согласия заказчика привлекать к созданию произведения соавторов, а также заимствовать чужой творческий труд»².

В противовес данному высказыванию, В. Белоусов считает: «Включать данное правило в текст договора нет необходимости»³. Это объясняется тем, что право должника возложить свою обязанность на другое лицо имеет пределы. Автор не вправе переложить исполнение своей обязанности на иное лицо, исходя из существа отношений, возникающих при заключении договора авторского заказа, поскольку создание произведения осуществляется конкретным автором, заранее выбранным заказчиком.

Таким образом, автор обязуется создать произведение лично, а сама обязанность вытекает из существа договора.

Нельзя не согласиться с В. Погуляевым: «Автор во всех случаях вправе привлекать к работе корректоров, редакторов, наборщиков и иных лиц, чей труд не носит творческого характера»⁴. «Следует также отметить, что

¹ Право интеллектуальной собственности: учебник / под общ. ред. Л.А. Новоселовой. М., 2017. Т. 1. С. 205.

² Погуляев В. Сочинительский подряд // Бизнес адвокат. 2005. № 16. С. 27.

³ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 85.

⁴ Погуляев В. Сочинительский подряд. С. 28.

заказчик вправе ознакомиться с ходом работ на любом этапе создания произведения»¹.

Объект авторского права должен быть создан автором в установленный договором срок. «В случае, когда срок исполнения договора наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания объекта авторского права предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую всего срока, установленного для исполнения договора, если соглашением сторон не предусмотрен более длительный льготный срок (ст. 1289 ГК РФ)»². Данное условие относится к одному из существенных условий договора авторского заказа – условию о сроке его исполнения. Однако название статьи шире чем ее непосредственное содержание, которое напрямую относится к сроку передачи материального носителя, а не создания произведения.

Наряду с обязанностью автора данная статья закрепляет условие о сроке выплаты вознаграждения, что говорит об обязанности заказчика заплатить вознаграждение в срок, в том числе аванс.

Срок в договоре авторского заказа наступает в соответствии с общей нормой гражданского законодательства. Ст. 190 ГК РФ определяет в какой календарной датой или истечением периода времени будет определяться срок события которое должно неизбежно наступить.

Условие о сроке может быть не только определенным, но и определяемым путем, например, указания на другие соглашения сторон договора авторского заказа. «В том случае, если срок не определен и не определяем, договор является незаключенным в соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ. В том случае, если в договоре авторского заказа содержатся элементы договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора (все существенные условия данных договоров), т.е. такой договор подпадает под признаки смешанного (п. 3 ст. 421 ГК) и материальный

¹ Белов В.А. Сингулярное правопреемство в обязательстве. М.: ЮрИнфоР, 2002. С. 69.

² Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 85.

носитель произведения был передан, то отсутствие существенного условия договора авторского заказа затрагивает лишь данный договор и не влияет на заключение договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, поскольку к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре. Иное может вытекать из соглашения сторон или существа смешанного договора»¹.

«Поскольку для автора элементы договора авторского заказа и лицензионного договора (договора об отчуждении исключительного права) могут быть неразрывно связаны, например, размер вознаграждения за отчуждение или предоставление права на произведение удовлетворяет автора лишь в совокупности с вознаграждением по договору авторского заказа, то незаключенность договора авторского заказа влияет и на вышеназванные договоры»².

В качестве защиты прав автора существуют уважительные причины, которые освобождают автора от ответственности за неисполнение договора в срок. К таким относятся болезнь автора, а также существенное изменение законодательства, если произведение связано именно с ним.

Еще одна особенность связанная со сроком - условие о льготном сроке. Когда такое условие вступало в силу оно являлось новеллой гражданского законодательства. Несмотря на ее восприятие с точки зрения законодательства такое положение довольно часто встречалось на практике. «Продолжительность льготного срока составляет 1/4 от срока, установленного для исполнения договора авторского заказа. В договоре может быть предусмотрен более длительный льготный срок. При создании сложного объекта интеллектуальной собственности, в частности

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 86.

² Авторские и смежные с ними права: Постатейный комментарий глав 70 и 71 Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2010. С. 237.

аудиовизуального произведения, в договоре может содержаться пункт, исключающий применение п. 2 ст. 1289 ГК РФ, а также указываться срок, меньший по продолжительности, чем 1/4 от установленного для исполнения договора срока»¹.

«Важной обязанностью автора является создание произведения на материальном носителе или в иной форме, что закреплено в п.1 ст. 1288 ГК РФ. В связи с этим в теории гражданского права возникает вопрос по поводу передачи заказчику произведения, выраженное не на материальном носителе, а в иной форме. Из законодательства не ясно как передавать материальный носитель, если он выражен в нематериальной форме»².

«Как отмечалось ранее, результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации не могут отчуждаться. Однако права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому (п. 4 ст. 129 ГК РФ). Исходя из таких норм законодатель не указал в легальном определении договора авторского заказа, что произведение, которое было создано по такому договору передается заказчику.

С другой стороны, в настоящее время наблюдается активное развитие сетевого информационного пространства, что уже привело к созданию новых объектов авторского права (например, интернет-сайт). В частности, развитие «облачных хранилищ» способствует модификации понятия «материальный носитель». В данном случае обязанностью автора становится не передача материального носителя, а информации местонахождения результата творческого труда. При этом также возможна передача произведения по иным источникам связи, таким как радио, телефония, электронное письмо, онлайн конференция, музыкальный онлайн-концерт. Иными словами форма

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 86.

² Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 41.

может быть доступна для восприятия третьими лицами в объективной форме»¹.

В отношении материального носителя возникло большое количество споров среди ученых – цивилистов.

А.Г. Матвеев справедливо отмечает: «Передача произведения по электронной почте складывается из двух юридически значимых действий с таким произведением:

- 1) создание электронной копии произведения;
- 2) направление этой копии по информационно–телекоммуникационной сети в виде электронного сообщения по конкретному адресу»².

«После завершения работы над произведением, автор обязан передать заказчику материальный носитель объекта авторского права или довести до сведения заказчика произведение в иной доступной для восприятия третьими лицами объективной форме. Как правило, помимо передачи созданного объекта авторского права, выраженного на материальном носителе или в иной форме, необходимо передать заказчику и права на произведение. Нельзя не согласиться с тем, что законодательное разделение авторских прав на исключительное право, личные неимущественные и иные права, представленное в ч. IV ГК РФ, принципиально не влияет на структуру системы авторских прав. Обособление разнохарактерных авторских прав в группе иных прав является практически удобным, но теоретически неверным. Включенные в эту группу права являются элементами подсистемы либо имущественных авторских прав, либо неимущественных авторских прав»³.

«По договору авторского заказа передаче подлежат исключительные права на произведение. В этом случае необходимо заключать договор об

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 89.

² Матвеев А.Г. Передача произведения по электронной почте: авторско-правовой аспект // Бюллетень науки и практики. 2017. № 11. С. 378.

³ Матвеев А.Г. Система авторских прав в России: нормативные и теоретические модели: дис. ... докт. юрид. наук. М., 2016. С. 18-19.

отчуждении исключительного права или лицензионный договор в сочетании с договором авторского заказа или заключить единый (смешанный) договор, предусматривающий правила договора авторского заказа и лицензионного договора (или договора об отчуждении исключительного права)»¹.

В целом, в современной юридической литературе по вопросу содержания договора авторского заказа нет единой позиции.

Так, И. Сидорина указывает: «Договором авторского заказа «закрепляется лишь обязанность автора передать заказчику материальный носитель с произведением в собственность или во временное пользование», а имущественные права остаются у автора, если нет соглашения об обратном»².

По мнению Л. Подшибихина: «Предметом договора авторского заказа является создание и передача заказанной программы для ЭВМ для использования»³.

Н. Лапин, критически оценивая положения ст. 1288 ГК РФ, отмечает: «Условия о передаче или отчуждении прав на произведение заказчику являются факультативными и, следовательно, формально задача автора может сводиться к созданию произведения и предоставлению заказчику его материального носителя в собственность или во временное пользование»⁴.

Е. Моргунова считает: «Предметом договора авторского заказа является создание конкретного произведения»⁵.

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 89.

² Сидорина И. Авторское право в системе российского и немецкого права // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. № 4. С. 69-70.

³ Подшибихин Л. Особенности правовой охраны программ для ЭВМ в Российской Федерации // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2009. № 11. С. 10.

⁴ Лапин Н. Регулирование договора авторского заказа в законодательстве России // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. № 3. С. 57.

⁵ Моргунова Е. Договоры в отношении фотографий как объектов авторских прав // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2008. № 9. С. 7.

А. Савельев допускает: «Вопросы, связанные с распределением прав на созданный по договору авторского заказа результат, могут входить в качестве составного элемента в авторский договор»¹.

С изложенной позицией, основанной на буквальном толковании ст. 1288 ГК РФ, сложно согласиться, поскольку в таком понимании заключение договора авторского заказа для заказчика лишено здравого смысла: автор за счет средств заказчика создает произведение, при этом исключительное право остается у автора, а заказчик получает только материальный носитель. Ясно, что правовая цель субъектов договора авторского заказа заключается не только в создании произведения и передаче его заказчику на материальном носителе (п. 1 ст. 1288 ГК РФ).

«Произведение», содержание которого в части четвертой ГК РФ не раскрыто, но из абз. 1 п. 1 ст. 1228 может быть сделан вывод, что под ним понимается результат интеллектуальной деятельности. Значит, само по себе произведение — это идеальный объект.

«Исходя из этого, норма п. 4 ст. 129 ГК РФ, согласно которой результаты интеллектуальной деятельности, являющиеся идеальными объектами, не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому, не позволила законодателю указать в определении договора авторского заказа, что заказчику передается произведение. Материальные же носители, в которых выражены произведения, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому (п. 4 ст. 129 ГК РФ). В абз. 2 п. 1 ст. 1288 ГК РФ о передаче оригинала или экземпляра произведения речь не идет, равно как о передаче (отчуждении) материального носителя, в котором выражено произведение. Представляется, что утверждение о том, что предметом договора авторского заказа является

¹ Савельев А.И. Лицензирование программного обеспечения в России: законодательство и практика. М.: Инфотропик Медиа, 2012. С. 316.

только передача права собственности (аренды) на материальный носитель с созданным произведением, неверно»¹.

Тем не менее такую ситуацию допускает, например, Е. Моргунова, утверждающая: «Если договор авторского заказа не предусматривает ни отчуждения исключительного права на произведение, ни предоставления права использования заказчику, то к заказчику переходит только право собственности на материальный носитель, в котором воплощено произведение»².

Согласившись с таким взглядом, трудно понять, зачем вообще заказчик заключает договор авторского заказа. В.Н. Белоусов задает уместный вопрос: «Не полагают же всерьез упомянутые авторы, что весь интерес заказчика состоит в получении одного лишь материального носителя произведения и что таким исполнением обязательства заказчик должен быть удовлетворен»³. Даже если допустить, что в абз. 2 п. 1 ст. 1288 ГК РФ речь идет о передаче (в собственность или аренду) материального носителя, в котором выражено произведение, то есть о передаче оригинала (экземпляра) произведения, то и в этом случае заказчик, получив в собственность оригинал (экземпляр) произведения, не будет обладать правами его использования, если в договоре авторского заказа они не будут определены.

Принимая во внимание позиции ученых, а также из системного толкования норм, содержащихся не только в пп. 2, 3, 4 ст. 1288, но и в п. 1 ст. 1229, п. 1 ст. 1233 ГК РФ, можно сделать вывод о том, что договором авторского заказа должно быть предусмотрено или отчуждение автором исключительного права, или предоставление автором права использования произведения.

В какой момент у субъектов договора авторского заказа возникает исключительное право на созданное произведение? «Согласно императивной

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 94.

² Моргунова Е. Договоры в отношении фотографий как объектов авторских прав. С. 7.

³ Белоусов В.Н. Указ. соч. С. 90.

норме, содержащейся в п. 3 ст. 1228 ГК РФ, исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Автор вправе использовать произведение по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом и распоряжаться исключительным правом на произведение. Другие лица не могут использовать произведение без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных Кодексом (п. 1 ст. 1229)»¹.

«Таким образом, заказчик, являющийся стороной договора авторского заказа, получив от автора созданное им произведение на материальном носителе, не вправе использовать его без согласия автора. В свою очередь, согласие автора может быть получено путем распоряжения им исключительным правом на произведение (п. 1 ст. 1229 ГК РФ), как правило, путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования результатов интеллектуальной деятельности в установленных договором пределах (лицензионный договор) (п. 1 ст. 1233 ГК РФ)»².

Таким образом, заказчик может и должен получить правомочия использования, созданного автором произведения или исключительное право на него только по договору с автором и именно по договору авторского заказа. О заключении сторонами после создания произведения еще одного договора для передачи заказчику имущественных прав не может быть речи, потому что договор авторского заказа не является предварительным договором и из него не вытекает обязательство сторон заключить в будущем договор об отчуждении права или лицензионный договор.

На основании вышесказанного можно сделать следующие выводы.

Во-первых, обязанностью автора является создание объекта авторского права. Предложение ученых о распространении действия договора заказа на создание не только объектов авторского права, но и иных объектов

¹ Витко В.С. Договоры заказа на создание произведений. С. 29.

² Витко В.С. Указ. соч. С. 31.

интеллектуальной собственности не было поддержано, поскольку в этом нет практической необходимости. Установлено, что исполнение обязанности по созданию произведения влечет соблюдения нескольких правил. Первое правило – произведение должно быть создано автором лично. Второе правило – произведение должно быть создано в установленный договором срок. Третье правило – произведение должно быть создано на материальном носителе или в иной форме.

Во-вторых, автор обязан передать заказчику произведение, выраженное на материальном носителе или довести до сведения заказчика произведение иным образом.

В завершении главы, можно сделать следующие выводы.

В ГК РФ отсутствует перечень обязанностей заказчика. Принятие произведения, выраженное на материальном носителе или в иной форме, следует рассматривать в качестве обязанности заказчика. Стоит обратить внимание на особенности последствия неодобрения. Основания для неодобрения заказчиком созданного произведения должны содержаться в тексте договора. В случае заключения возмездного договора авторского заказа следует обязанность заказчика оплатить автору вознаграждение за созданное произведение. В действующем законодательстве также не предусмотрен порядок возложения расходов, связанных с созданием произведения на стороны договора авторского заказа.

3 ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН ПО ДОГОВОРУ АВТОРСКОГО ЗАКАЗА

3.1. Условия наступления ответственности заказчика и ее особенности

Основным началом гражданского законодательства является полная ответственность субъектов гражданских обязательств.

Ответственность - один из важнейших институтов гражданского права, призванный обеспечивать регулируемую роль права как обязательных к исполнению норм поведения и одновременно посредством возмещения убытков охранять права участников имущественного оборота - граждан и юридических лиц. Задачей института ответственности являются защита и восстановление имущественных интересов стороны, пострадавшей вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

«В общей форме, наиболее распространенной в литературе о юридической ответственности, является ее трактовка как меры государственного принуждения, как реакции на совершенное правонарушение»¹. Важной особенностью мер гражданско-правовой ответственности считается то, что эти меры носят компенсационный характер и являются императивными. Исключения могут составлять обязательства, вытекающие из договора, применительно к которым допускается изменение условий и пределов ответственности (ст. 15 ГК РФ).

«Согласно смыслу п. 1 ст. 15 ГК РФ не только законом, но и договором может быть предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. Например, в заключаемом договоре может быть согласовано условие об исключительной неустойке, которая и будет являться пределом возмещаемых убытков»². Случаи ограниченной ответственности прямо предусмотрены в законе. В отношении заказчика не содержится специальных норм о его

¹ Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность. М.: Городец, 2001. С. 8.

² Садиков О.Н. Убытки в гражданском праве Российской Федерации. М.: Статут, 2009. С. 39.

ограниченной ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора авторского заказа. Следовательно, в случае привлечения заказчика к ответственности необходимо руководствоваться общими положениями об ответственности за нарушение обязательств.

В настоящее время отсутствует общепризнанное определение юридической ответственности и, как следствие, сохраняется неопределенность в трактовке такой важной категории, как гражданско-правовая ответственность. По мнению В.В. Витрянского: «Множественность точек зрения относительно сущности этого понятия обусловлена тем, что в гражданском праве многие понятия употребляются в самых различных целях, что предопределяет и смысл соответствующего понятия»¹.

«В гл. 25 ГК РФ, посвященной общим нормам ответственности, законодатель также не формулирует само понятие ответственности. Вместе с тем, единообразное понимание данного термина на практике способствует справедливому применению мер ответственности, соразмерности применяемой санкции к совершенному правонарушению»².

Как уже было сказано, в цивилистической науке нет единства взглядов на понятие, условия наступления и формы гражданско-правовой ответственности. «Данный феномен относится к числу наиболее обсуждаемых и дискуссионных»³. Это обстоятельство, безусловно, отрицательно сказывается и на регулировании отношений между автором и заказчиком в договоре авторского заказа в случае привлечения одной из сторон договора к ответственности. О.А. Красавчиков рассматривал гражданско-правовую ответственность как установленную законом неотвратимую негативную реакцию государства на гражданское правонарушение, выражающееся в лишении определенных гражданских прав

¹ Брагинский М.И. Договорное право. Книга первая: общие положения. М.: Статут, 2011. С. 612.

² Садиков О.Н. Убытки в гражданском праве Российской Федерации. С. 40.

³ Белоусов В.Н. Перспективы развития законодательства о гражданско-правовой ответственности застройщика // Нотариус. 2013. № 7. С. 33.

или возложении внеэквивалентных обязанностей имущественного характера.¹

Похожей позиции придерживался и О.С. Иоффе: «Гражданско-правовая ответственность – это санкция за правонарушение, вызывающая для нарушителя определенные последствия в виде лишения субъективных гражданских прав, либо возложение новых, либо дополнительных гражданско-правовых обязанностей»². «Подобные определения гражданско-правовой ответственности можно встретить в трудах и других авторов»³.

Таким образом, О.А. Красавчиков и О.С. Иоффе считали элемент принуждения неотъемлемым свойством любой ответственности. О.С. Иоффе отмечал: «После совершения правонарушения его последствия могут быть устранены добровольно самим нарушителем, без вмешательства государственных органов, в силу одной лишь возможности принуждения и на основе осознания правонарушителем характера совершенных им действий и их отрицательного значения. Поэтому применение гражданско-правовых санкций иногда осуществляется не на основе прямого принуждения, а лишь благодаря его возможности, без вмешательства органов государственной власти, в силу односторонних или совместных действий участников соответствующих отношений»⁴.

Следовательно, не любая санкция является ответственностью, а та, которая влечет дополнительные имущественные обременения (лишения) – уменьшение имущества должника. «При этом уменьшение имущества должника является безэквивалентным, т.к. взамен должник ничего не

¹ Советское гражданское право / под ред. О.А. Красавчикова. М.: Высшая школа, 1985. С. 502.

² Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. Л.: Ленингр. ун-та, 1955. С. 7.

³ Алексеев С.С. Общая теория социалистического права. Свердловск: Сред.-Урал. кн. изд-во, 1964. С. 182.

⁴ Иоффе О.С. Указ. соч. С. 9, 17-18.

получает»¹. Уменьшение имущества должника производится помимо воли правонарушителя.

Учитывая изложенное, можно выделить следующие признаки (критерии) гражданско-правовой ответственности:

- 1) применение санкций – мер принудительного характера;
- 2) наступление ответственности, основанной на общественном осуждении;
- 3) порождение дополнительных имущественных обременений (лишение, уменьшение имущества должника, которое является безэквивалентным);
- 4) взыскание происходит помимо воли правонарушителя.

По общему правилу в юридической литературе в качестве условий, необходимых для наступления гражданско-правовой ответственности, выделяют:

- противоправный характер поведения лица, на которое предполагается возложить ответственность;
- причинение потерпевшему лицу вреда или убытков;
- причинная связь между противоправным поведением нарушителя и наступившими последствиями;
- вина правонарушителя.

Схожий вывод можно встретить и в судебной практике².

В доктрине гражданского права отмечается, что самые многочисленные и сложные исключения из общих принципов привлечения к гражданско-правовой ответственности касаются наличия вины должника³.

В этой связи подробнее остановимся на рассмотрении вины как условия гражданско-правовой ответственности. «В ст. 401 ГК РФ не дается

¹ Канев Д.Р. Понятие гражданско-правовой ответственности в науке и законодательстве // Правоведение. 2008. № 4. С. 191.

² Постановление Девятого Арбитражного апелляционного суда от 23 дек. 2013 г. № 09АП41647/2013-ГК по делу № А40-44828/2013. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

³ Гаврилов Э., Гаврилов К. Договоры заказа на создание авторских произведений. С. 38.

ни понятия вины, ни ее форм, лишь указывается, что вина может быть в форме умысла или неосторожности. В науке гражданского права также отсутствует общепризнанное понимание вины»¹.

Согласно первой позиции, вина рассматривается как психическое отношение лица к своему противоправному поведению².

«Другие ученые отстаивают «объективистскую» концепцию вины. По их мнению, вина должна определяться не через субъективные признаки, а объективно. При этом авторы ссылаются, в частности на абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК РФ, где указывается, что лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства»³.

«Вина, по их мнению – это непринятие мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего поведения⁴. Представляется, что следует поддержать представителей психологической теории вины – осознанного и сознательного отношения правонарушителя к своему противоправному поведению и его результату. Вина свидетельствует об отрицательном отношении правонарушителя к интересам общества и государства, установленным обязательным правилам поведения»⁵.

В этой связи нельзя не согласиться с Т.В. Шепель: «Вина – это сознательное; осознанное психическое отношение правонарушителя к своему противоправному поведению и его результату; проявляющееся в безразличии

¹ Шепель Т.В. Вина в гражданском праве: законодательство и цивилистическая доктрина // Вестник Новосибирского государственного университета. Право, 2014. Т. 10. № 2. С. 52.

² Малеин Н.С. Вина как необходимое условие имущественной ответственности // Советское государство и право. 1971. № 2. С. 28; Матвеев Г.К. Психологический аспект вины советских юридических лиц // Советское государство и право. 1978. № 8. С. 39.

³ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 92.

⁴ Гражданское право: В 4 т. Том 1: Общая часть: Учебник 3-е издание, переработанное и дополненное. Под ред. Е.А. Суханова. М.: ВолтерсКлувер, 2008. URL : <http://www.alleng.ru/d/jur/jur407.htm>. (дата обращения 12.05.2020).

⁵ Белоусов В.Н. Указ. соч. С. 93.

или пренебрежении к интересам государства и общества и, следовательно, в выборе противоправного варианта поведения»¹.

В юридической литературе встречается предложение делить умысел на прямой и косвенный², а неосторожность две степени – грубую, «граничащую» с умыслом и легкую (простую), «граничащую» с невиновностью и в гражданском праве³. «Предложены критерии для определения того, могло ли лицо предвидеть последствия своих действий, установить пределы предвидения⁴, разработаны ориентиры отграничения грубой неосторожности от легкой»⁵.

Однако представляется, что деление вины на степени является нецелесообразным в случае привлечения заказчика в договоре авторского заказа к ответственности. Определение размера ответственности заказчика, исходя из учета форм и степеней его вины при расчете убытков, причиненных автору, не соответствовало бы принципам неотвратимости и полного возмещения вреда.

На самом деле, в случае нарушения заказчиком своих обязательств не имеет значения, например, с прямым или косвенным умыслом он действовал, поскольку основная цель автора, привлекая к ответственности заказчика – это взыскание убытков в полном объеме.

При этом заказчики – юридические лица несут ответственность на началах риска, они отвечают независимо от наличия или отсутствия своей вины. Ответственность не наступает только в случае непреодолимой силы (п.

¹ Шепель Т.В. Вина в гражданском праве: законодательство и цивилистическая доктрина. С. 55.

² Рабинович Ф.Л. Вина как основание договорной ответственности предприятий. М. Юрид. лит., 1975. С. 82; Киселев С. Формы и виды вины в гражданских правоотношениях // Российская юстиция. 2000. № 4. С. 25.

³ Дмитриева О.В. Ответственность без вины в гражданском праве. Воронеж: ВВШ МВД РФ, 1997. С. 58.

⁴ Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М., Госюриздат, 1950. URL : <https://texts.news/grajdanskoe-pravo/ocherk-razvitiya-sovetskogo-obyazatelstvennogo-36710.html> (дата обращения 29.05.2020).

⁵ Матвеев Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности. М.: Юрид. лит., 1970. С. 242.

3 ст. 401 ГК РФ). Стоит отметить, что факт наступления непреодолимой силы необходимо доказать, а в нынешней обстановке, в условиях пандемии данный вопрос стал актуальным. 21.04.2020 года Верховный Суд РФ утвердил «Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1».

Как полагает Верховный Суд РФ, пунктами 1 и 3 статьи 401 ГК РФ установлены различия между гражданами и лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в основаниях освобождения от ответственности за нарушение обязательств.

«Граждане могут быть освобождены от ответственности за нарушение обязательств при отсутствии вины, то есть в ситуации, когда гражданин при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, принял все меры для надлежащего исполнения обязательства (пункт 1 статьи 401 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 3 статьи 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств»¹.

Таким образом, статья 401 ГК РФ устанавливает критерии, при которых то или иное обстоятельство может быть признано обстоятельством непреодолимой силы.

Ранее, Верховным Судом Российской Федерации в постановлении Пленума от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 93.

положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» дано толкование содержащемуся в ГК РФ понятию обстоятельств непреодолимой силы.

Так, в пункте 8 названного постановления разъяснено, что в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный, непредотвратимый при данных условиях и внешний по отношению к деятельности должника характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

«Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий, т.е. одной из характеристик обстоятельств непреодолимой силы (наряду с чрезвычайностью и непредотвратимостью) является ее относительный характер»¹.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у заказчика необходимых денежных средств, в следствие чего нарушение сроков по исполнению обязательств по договору.²

Как верно отмечает О.А. Кузнецова: «Разграничение невиновности и непреодолимой силы будет иметь принципиальное значение для предпринимателей: если обязательство не исполнено в силу непреодолимой

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 94.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2016. № 5.

силы, то ответственность исключается, а если обстоятельства свидетельствуют об отсутствии вины, то ответственность наступает»¹.

Заказчики – физические лица несут ответственность только при обязательном наличии вины. Ответственность заказчика по договору авторского заказа наступает в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им обязанностей. Например, при нарушении заказчиком обязанности уплатить автору вознаграждение за созданное произведение науки, литературы, искусства, для заказчика наступает ответственность в виде возмещения причиненных автору убытков.

Так, Арбитражным судом г. Москвы было установлено, что Шаткевич А. А. (автор) и ООО «ЭС ЭФ Продакшн» (заказчик) заключили договор авторского заказа, в соответствии с которым, автор принимает на себя обязательства создать оригинальный литературный киносценарий на русском языке аудиовизуального произведения 12-серийного художественного фильма «Тайна кумира», а также передать заказчику исключительные имущественные авторские права на сценарий и фильм, созданный на его основе. Во исполнение условий договора автор создал сценарий фильма и передал его заказчику. Вместе с тем заказчик свои обязательства по договору не исполнил: акты приема-передачи сценария не подписал; замечаний в срок на сценарий не предоставил; вознаграждение автору не оплатил. В результате суд решил взыскать с заказчика убытки в полном объеме².

Из этого следует, что вся ответственность заказчика складывается на основании общих норм гражданского права, касающихся ответственности стороны по договору. Как уже было сказано одним из главных и особо влияющих факторов для привлечения к гражданской ответственности будет выступать наличие вины самого заказчика.

¹ Кузнецова О.А. Соотношение противоправности, вины и непреодолимой силы на примере ответственности сельхозпроизводителя // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2013. № 2 (20). С. 129.

² Решение Арбитражного суда г. Москвы от 31 июля 2015 г. по делу № А40-35526/2015. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

На основании вышесказанного можно сделать следующие выводы.

В ГК РФ предусмотрена полная ответственность заказчика перед автором. В случае привлечения заказчика к ответственности применяются общие нормы гражданского законодательства.

Заказчики - юридические лица несут ответственность на началах риска, они отвечают независимо от наличия или отсутствия своей вины. Заказчики - физические лица несут ответственность только при обязательном наличии вины.

Неисполнение заказчиком обязанности по оплате вознаграждения автору за созданное произведение влечет взыскание с заказчика как реального ущерба, так и упущенной выгоды в пользу автора.

3.2. Условия наступления ответственности автора и ее особенности

В соответствии с п. 2 ст. 1290 ГК РФ при неисполнении или ненадлежащем исполнении автором – физическим лицом договора авторского заказа он обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором. При этом общий размер указанных выплат ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику.

«Из указанной нормы следует, что ответственность автора (например, за просрочку в представлении заказчику произведения или за нарушение обязанности выполнить работу лично, либо за отказ от внесения исправлений в произведение, которые были предложены в пределах, установленных договором и т. п.) носит ограниченный характер, поскольку заказчик может взыскать с автора только реальный ущерб (фактически понесенные расходы или расходы по восстановлению прежнего положения, при утрате, порче или повреждении имущества другой стороной). Такой подход законодателя

объясняется тем, что при заключении договора именно автор – физическое лицо является «слабой стороной», нуждающийся в усиленной защите»¹.

Автор – физическое лицо является «слабой стороной» в договоре авторского заказа, поэтому для него предусмотрены специальные правила об уменьшении и освобождении от ответственности. В частности, в п. 2 ст. 1290 ГК РФ содержится правило о том, что даже если автор не исполнит заключенный им договор или исполнит ненадлежащим образом, с него ни при каких обстоятельствах не может быть взыскана в пользу заказчика упущенная выгода. Следует обратить внимание на то, что стороны договора авторского заказа могут еще больше ограничить ее размер. Например, закрепить в договоре условие, по которому выплачиваемый автору аванс не возвращается в случае расторжения договора. Ответственность автора – гражданина можно наступать только в случае его вины. Вместе с тем, исходя из содержания п. 1 ст. 401 ГК РФ, принцип вины при нарушении обязательства не применяются, если договором предусмотрены другие основания ответственности. Таким образом, в договоре авторского заказа может быть предусмотрено, что автор несет ответственность за нарушение договора и при отсутствии вины. Однако представляется, что в таком случае не будет учитываться специальный статус автора-творца, создателя, а попытки законодателя о предоставлении особенного правового режима могут фактически быть сведены к нулю.

В отношении ответственности автора – индивидуального предпринимателя стоит отметить следующее. Несмотря на то, что индивидуальный предприниматель – это лицо, осуществляющее на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли, основным критерием при создании произведения является творческий характер процесса создания произведения. Поэтому ответственность автора –

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 95.

индивидуального предпринимателя должна наступать только при наличии его вины.

«Автор может быть освобожден от ответственности, если докажет отсутствие своей вины. В отношении договора авторского заказа нередко в литературе обсуждается проблема творческой неудачи автора»¹. Так, Р.Ш. Рахматулиной обосновывается введение понятия «творческая неудача». По мнению Р.Ш. Рахматулиной: «Творческая неудача – это результат творческого труда автора, соглашение по которому должно быть установлено авторским договором заказа»². С таким пониманием творческой неудачи невозможно согласиться, поскольку это определение не содержит ни одного признака или критерия творческой неудачи.

Л.В. Сорокина полагает: «При творческой неудаче результат труда автора, который определен соглашением сторон, не достигнут. Вместе с тем нельзя говорить о полном отсутствии результата работы автора, поскольку он прилагал усилия к созданию объекта авторского права, вины автора в том, что созданное им произведение не отвечает требованиям заказчика, нет»³. А.В. Ваксберг о творческой неудаче писал следующее: «...может случиться и так, что автор будет трудиться настойчиво и долго, он мобилизует все свои знания, силы, опыт и навыки, он будет воодушевлен лучшими чувствами, а произведение в итоге окажется неудачным. Образы вялые, композиция рыхлая, язык бледный либо научная проблема, решение которой сам автор ясно видит, изложена неубедительно. Автора постигла творческая неудача, многие годы кропотливой работы не дали результата, и в этом некого винить»⁴. Таким образом, о творческой неудаче можно говорить в случае недостижения желаемого результата, того, что предполагал получить

¹ Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сент. 1886 г. // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9.

² Рахматулина Р.Ш. Авторский договор с участием иностранных лиц: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук: М. 2002. С. 8-9.

³ Сорокина Л.В. Особенности охраны прав сторон по договору авторского заказа // Журнал научных публикаций аспирантов и докторантов. 2008. № 4 (22). С. 72.

⁴ Ваксберг А.В. Об авторском гонораре. М.: Искусство, 1961. С. 26.

заказчик, на создание которого были направлены усилия автора при отсутствии его вины при исполнении договорного обязательства.

Договором авторского заказа может быть предусмотрена уплата неустойки заказчику. Б.М. Гонгало справедливо отмечает: «Следует различать неустойку, как способ обеспечения обязательства, и взыскание неустойки, как меру ответственности»¹. «После нарушения контрагентом своих обязательств неустойка приобретает форму ответственности»². Вызывает поддержку вывод о том, что взыскание неустойки должно выполнять и компенсационную и штрафную функции³. Следует согласиться с тем, что для договора авторского заказа не применяются такие способы обеспечения исполнения обязательств как поручительство, залог, задаток, поскольку общий размер выплат ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику⁴.

По общему правилу, предъявляя требования об уплате неустойки, кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. «Вместе с тем в ст. 1290 ГК РФ предусмотрена обязанность при взыскании неустойки исследовать размер реального ущерба. В этой связи в юридической литературе справедливо указывается на несоответствие положений ст. 330 и ст. 1290 ГК РФ. Так, по общему правилу, закрепленному в п. 1 ст. 330 ГК РФ, нет необходимости обосновывать размер убытков для предъявления требования о взыскании неустойки. В ст. 1290 ГК РФ в предмет доказывания по спору входит установление соотношения суммы ущерба и размера неустойки. Учеными сделан вывод о том, что заказчик по договору оказывается в невыгодном положении. Для устранения подобной

¹ Гонгало Б.М. Гражданско правовое обеспечение обязательств: автореф. дис. ... докт. юрид. наук. Екатеринбург, 1998. С. 10.

² Галкин А.Ю. Ответственность сторон по договорам на выполнение научно-исследовательских, опытноконструкторских и технологических работ // Академический вестник Ростовского филиала Российской таможенной академии. 2014. № 1 (16). С. 37.

³ Гонгало Б.М. Указ. соч. С. 11.

⁴ Гаврилов Э., Гаврилов К. Договоры заказа на создание авторских произведений. С. 39.

несправедливости в отношении заказчика предложено переложить бремя доказывания данного несоответствия на автора»¹.

«В науке гражданского права нет единства мнений по поводу установления в договоре авторского заказа возможности уплаты автором неустойки. О.А. Рузакова считает нецелесообразным взыскания с автора неустойки по следующим соображениям: 1) это ухудшает правовое положение автора по сравнению с Законом об авторском праве; 2) при взыскании неустойки заказчику необходимо доказать, что ее размер в совокупности с авансом не превышает размер реального ущерба»².

Тем не менее, высказываются и иные взгляды на возможность взыскания с автора неустойки. Э. Гаврилов, К. Гаврилов рекомендуют заказчикам в обязательном порядке включать в договор условие об уплате авторами неустойки (причем значительной по размеру). При этом ученые уточняют: «В соответствии с действующим законодательством общий размер аванса и неустойки ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику»³.

Представляется, что исключение возможности взыскания с автора неустойки, по сути, будет означать освобождение автора от ответственности. Это объясняется тем, что возврат аванса не возлагает на автора дополнительных имущественных обременений и, следовательно, в точном смысле ответственностью не являются. Похожей позиции придерживается и Ю.Я. Великомыслов⁴. «Наличие неустойки стимулирует должника к исполнению своих обязанностей под страхом того, что в случае нарушения обязательства произойдет взыскание неустойки, т.е. наступит

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический) к ч. 4 ; под ред. С.А. Степанова. 4-е изд. М.: Проспект, 2015. С. 137-138.

² Рузакова О.А. Система договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжения исключительными правами: дисс. ... докт. юрид. наук. М., 2007. С. 369.

³ Гаврилов Э., Гаврилов К. Договоры заказа на создание авторских произведений. С. 39.

⁴ Великомыслов Ю.Я. Авторский договор: порядок заключения и исполнения. Практическое пособие. URL: <http://www.allpravo.ru/library/doc1972p/instrum4985/>. (дата обращения 19.05.2020).

ответственность»¹. Для стимулирования автора к надлежащему исполнению своих обязанностей, считаем обоснованным, включать в договор авторского заказа положение, по которому автор должен уплатить заказчику неустойку.

«Подлежащая уплате неустойка, установленная договором, в случае ее явной несоразмерности последствиям нарушения обязательства, может быть уменьшена в судебном порядке (п. 1 ст. 333 ГК РФ). Заранее установленные условия договора о неприменении или ограничении применения ст. 333 ГК РФ являются ничтожными. При взыскании неустойки с автора, т.е. с гражданина она может быть снижена судом не только по заявлению должника, но и по инициативе самого суда. В этом случае суд при рассмотрении дела выносит на обсуждение обстоятельства, свидетельствующие о такой несоразмерности (ст. 56 Гражданского процессуального кодекса РФ, ст. 65 Арбитражного процессуального кодекса РФ)»².

Бремя доказывания несоразмерности неустойки и необоснованности выгоды кредитора возлагается на ответчика. «Несоразмерность и необоснованность выгоды могут выражаться, в частности, в том, что возможный размер убытков кредитора, которые могли возникнуть вследствие нарушения обязательства, значительно ниже начисленной неустойки»³.

На сегодняшний день, в соответствии с п. 2 информационного письма Президиума ВАС РФ «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации», критериями для установления несоразмерности размера неустойки в каждом конкретном случае могут быть: чрезмерно высокий процент неустойки; длительность неисполнения обязательств, значительное превышение суммы неустойки

¹ Гонгало Б.М. Гражданско правовое обеспечение обязательств автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. С. 11.

² Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С 94.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2016. № 5.

суммы возможных убытков, вызванных нарушением обязательств и другое¹. Аналогичными критериями руководствуются и суды общей юрисдикции.

Необходимо обратить внимание на то, что в гражданском законодательстве отсутствуют нормы об ответственности соавторов в случае, когда один из соавторов выполняет все условия договора заказа, а другой исполняет их ненадлежащим образом. В доктрине гражданского права существует широкий плюрализм мнений относительно того, какую ответственность должны нести соавторы при создании произведения.

Некоторые исследователи полагают: «Соавторы должны нести солидарную ответственность перед заказчиком»². «Данный вывод ученые обосновывают тем, что предмет авторского договора является неделимое произведение, которое должно быть передано заказчику в совокупности всех его частей. Неисполнение обязательства одним из соавторов может привести к расторжению договора. Учитывая, что невозможно установить вклад каждого из соавторов, если каждая строчка создается вместе, то и ответственность такие авторы должны нести солидарную. Следовательно, заказчик вправе потребовать исполнения обязанности как от всех соавторов совместно, так и от каждого в отдельности»³.

Высказана также позиция о том, что ответственность соавторов должна быть долевым⁴. А.К. Юрченко отмечает: «Неделимость произведения не может предрешать вопроса о солидарной ответственности за неисполнение договора»⁵.

В.А. Дозорцев приходит к следующему выводу: «При непредставлении единого произведения, созданного с участием всех соавторов, даже если это

¹ Обзор практики применения арбитражными судами статьи 303 Гражданского кодекса Российской Федерации : информационное письмо Президиума ВАС РФ от 14 июля 1997 г. № 17 // Вестник ВАС РФ. 1997. № 9.

² Ваксберг А.И. Издательство и автор. Правовые взаимоотношения. М.: Искусство, 1957. С. 151-152.

³ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 96.

⁴ Гордон М.В. Советское авторское право. М.: Госюриздат 1955. С. 143.

⁵ Юрченко А.К. Издательский договор. URL :<http://lawbook.org.ua/biblioteka/download/7-grazhdanskoe-pravo-i-protsess/1834-094>. (дата обращения 02.06.2020).

произошло по вине одного из них, все соавторы должны вернуть своему контрагенту по договору полученный каждым из них аванс, при наличии их права предъявить регрессный иск к виновному соавтору»¹. Схожей позиции придерживается и А.К. Юрченко.

Представляется, что ответственность соавторов должна определяться исходя из вида соавторства. Так, в случае делимого соавторства ответственность соавторов должна быть долевой, поскольку возлагать на добросовестного (невиновного) соавтора несение отрицательных последствий в данной ситуации нецелесообразно. Не каждый из соавторов может являться нарушителем. Соавтор несет ответственность за собственные действия (бездействие). Например, по договору авторского заказа, соавторы по заданию заказчика обязуются создать произведение (учебник, состоящий из нескольких глав). В результате один автор в срок подготовил предусмотренную в договоре главу учебника, другой же автор обязательств по подготовке своей главы учебника не исполнил. В данной ситуации следует исходить из учета вины каждого из соавторов.

Иной вывод следует сделать в случае неделимого соавторства. По соглашению всех соавторов принимается решение об обнародовании произведения.

В данной ситуации все соавторы приобретают авторское право на целое произведение, и, следовательно, каждый несет ответственность в отношении произведения в целом.

Определить размер ответственности каждого из авторов не представляется возможным. Поэтому и ответственность соавторов в случае неделимого соавторства должна быть солидарной.

«Принимая во внимание наличие риска и творческой неудачи в договоре авторского заказа, как отмечалось ранее, возможно отнесение анализируемого договора к числу рисковых договоров. «Наличие творческого риска в договоре авторского заказа должно быть учтено при

¹ Дозорцев В.А. Авторские дела в суде. М.: Б. и., 1985. С. 56-57.

установлении условий и объема ответственности автора. Так, следует освободить автора от ответственности за неисполнение договора авторского заказа при наступлении риска.

При этом должно существовать право заказчика на возврат аванса. Это объясняется тем, что аванс представляется в счет обусловленного договором вознаграждения». При отсутствии работы по созданию объекта авторского права должно существовать и право на возврат аванса.

Иными словами, фактически неисполненная работа не оплачивается, а если выплата уже была произведена, то выплаченное взыскивается. Однако в договоре может быть предусмотрено условие, согласно которому аванс, как сумма вознаграждения в целом, остаются у автора при любых обстоятельствах»¹.

Кроме гражданской ответственности автора создание антисоциального произведения влечет ответственность, предусмотренную нормами публичного права (ст. 242.1 Уголовного кодекса РФ²).

Исходя из вышесказанного стоит выделить следующие выводы:

Во-первых, в ГК обосновано предусмотрена полная ответственность заказчика перед автором. Заключено, что в случае привлечения заказчика к ответственности, нужно применять общие нормы об ответственности за нарушения обязательств.

Во-вторых, в законодательстве не содержится легального определения понятия «гражданско-правовая ответственность». Позиция, в соответствии с которой не любая санкция является ответственностью, а та, которая влечет дополнительные имущественные обременения (лишения) – уменьшение имущества должника является наиболее верной. При этом уменьшение имущества должника является безэквивалентным, поскольку взамен должник ничего не получает.

¹ Белоусов В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. С. 99.

² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

В-третьих, рассматривая вину, как условие гражданско-правовой ответственности, стоит отметить, что в ст. 401 ГК РФ не дается ни понятия вины, ни ее форм, лишь указывается, что вина может быть в форме умысла или неосторожности.

В-четвертых, законодателем обоснованно закреплена ограниченная ответственность автора по договору заказа в виде возмещения лишь реального ущерба, поскольку невозможно с точностью обеспечить соответствие результата творческой деятельности создателя ожиданиям заказчика, даже в случае согласования различных характеристик произведения, т.к. их субъективная оценка может не совпадать. Автора можно привлечь к ответственности только в случае его вины.

В-пятых, договором может быть предусмотрена уплата неустойки заказчику. Неустойка является одним из основных способов обеспечения исполнения обязательств. Однако после нарушения контрагентом своих обязательств неустойка приобретает форму ответственности.

В-шестых, сделан вывод о том, что исключение возможности взыскания с автора неустойки, по сути, будет означать освобождение автора от ответственности, поскольку возврат аванса не возлагает на автора дополнительных имущественных обременений и, следовательно, в точном смысле ответственностью не является. Для надлежащего исполнения обязательства автором своих обязанностей стоит включать в договор авторского заказа положение, по которому автор должен уплатить заказчику неустойку.

В-седьмых, ответственность соавторов должна определяться исходя из вида соавторства. При делимом соавторстве ответственность соавторов должна быть долевой. При неделимом соавторстве по соглашению всех соавторов принимается решение об обнародовании произведения, все соавторы приобретают авторское право на целое произведение, и, следовательно, каждый из соавторов несет ответственность в отношении

произведения в целом. Поэтому и ответственность соавторов в случае неделимого соавторства должна быть солидарной.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В данной работе были рассмотрены правовые отношения, возникающие при заключении договора авторского заказа – рассмотрены основные особенности данного института, юридическая природа, стороны, предмет, существенные условия договора, а также содержание договора авторского заказа и правовые основы ответственности сторон по договору, а также была проведена работа по анализу судебной практики в Российской Федерации. Подводя итоги, проведенного исследования договора авторского заказа необходимо сделать следующие выводы.

Определено, что договор авторского заказа несомненно является консенсуальным, так как произведение с заданными характеристиками еще не создано и не может быть передано в момент заключения договора.

Также договор является двусторонне обязывающим, подвергая и автора и заказчика к исполнению обязанностей по договору авторского заказа.

Выявлено, что договор авторского заказа может быть как возмездным, так и безвозмездным. Законодатель не ограничивает субъектов договора в выплате вознаграждения, но так же и не запрещает заключать такой договор на безвозмездной основе.

В данной работе представлен исчерпывающий перечень существенных условий по договору авторского заказа.

Определен предмет договора авторского заказа – это создание произведения, соответствующее условиям договора. Выявлены критерии произведения. Необходимо идеи и мысли автора выразить в объективной форме. В следствие этого предмет является существенным условием.

Наряду с предметом одним из существенных условий будет выступать срок, что следует из формулировки закона.

В законодательстве, регулирующем отношения по договору авторского заказа, отсутствуют нормы о цене. На основании п. 3 ст. 424 ГК РФ

предусмотреть цену невозможно, так как произведение созданное по договору является уникальным. Учитывая это, мы считаем, что цена является существенным условием договора только в случае заключения возмездного договора авторского заказа, одновременно с этим было бы целесообразно включить в законодательство нормы об условиях размера вознаграждения, без которого договор считался бы незаключенным.

Исходя из анализа договора авторского заказа, а также смежных с ним гражданско-правовых институтов становится ясно, что договор авторского заказа не относится ни к договорам подряда, ни к договорам возмездного оказания услуг и является самостоятельным гражданско-правовым договором.

Автор в договоре авторского заказа может быть только физическим лицом, так как юридическое лицо в силу своих особенностей не может заниматься творческой деятельностью и создавать что-то новое.

Сам автор, являясь физическим лицом, при том не важно гражданин или индивидуальный предприниматель, является «слабой стороной» по договору авторского заказа. Такая особенность закрепляется за автором в силу невозможности создать произведение, которое будет полностью соответствовать ожиданиям заказчика. Исполнителем по договору авторского заказа может быть признано любое физическое лицо, вне зависимости от его дееспособности и возраста. При заключении договора авторского заказа может предусматриваться участие соавторов.

В качестве заказчика может выступать любой субъект гражданских правоотношений.

Автор, в первую очередь, обязан создать объект авторского права, который будет выражен на материальном носителе или в иной доступной для восприятия форме. Для того, чтобы обязанность по исполнению договора была выполнена, автор обязан создать его лично, при этом в установленный договором срок.

В гражданском законодательстве перечень обязанностей заказчика отсутствует.

Анализ института авторского заказа позволяет сделать вывод, что правовое регулирование таких правоотношений в России находится в стадии формирования. Современное законодательство не может в полной мере урегулировать данные отношения, из чего в теории и практике возникают проблемы и ряды неточностей, которые может решить только законодатель дополнениями в соответствующие нормы. Несмотря на проблемы, которые встречаются как в научной среде, так и в практической деятельности хозяйствующих субъектов институт договора авторского заказа развивается как правовая конструкция.

Содержащиеся в настоящей работе предложения не решают всех проблем, возникающих при заключении, исполнении и прекращении договора авторского заказа, и представляют собой попытку способствовать более эффективному применению договорной конструкции, а также совершенствованию теоретического понимания данного договора.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

РАЗДЕЛ I НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ И ИНЫЕ ОФИЦИАЛЬНЫЕ АКТЫ

1. Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сент. 1886 г. // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9.
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (ч. I) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
4. Гражданский кодекс РФ (ч. II) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (ч. IV) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.
6. Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. № 147-ФЗ // Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407 (утратил силу).
7. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // СЗ РФ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
8. Закон «Об авторском праве» от 20 марта 1911 г. № 61 // Известия Министерства иностранных дел. 1912. №1. (утратил силу).
9. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09 июля 1993 г. № 5351-1 // Российская газета. 1993. № 147. (утратил силу).
10. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

РАЗДЕЛ II ИСПОЛЬЗОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Авторские и смежные с ними права: Постатейный комментарий глав 70 и 71 Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2010. 478 с.

2. Алексеев, С.С. Общая теория социалистического права. / С.С. Алексеев Свердловск: Сред.-Урал. кн. изд-во, 1964. 226 с.
3. Белоусов, В.Н. Договор авторского заказа в гражданском праве России / В.Н. Белоусов: дисс. ... канд. юрид. наук. Иркутск, 2018. 156 с.
4. Брагинский, М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. Книга 1 / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. М.: Статут, 2003. 848 с.
5. Брагинский, М.И. Витрянский, В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. М.: Статут, 2000. 780 с.
6. Братусь, С.Н. Юридическая ответственность и законность / С.Н. Братусь. М.: Городец-издат, 2001. 202 с.
7. Ваксберг, А.И. Издательство и автор. Правовые взаимоотношения / А.И. Ваксберг. М.: Искусство, 1957. 234 с.
8. Ваксберг, А.И. Об авторском гонораре / А.И. Ваксберг. М.: Искусство, 1961. 104 с.
9. Великомыслов, Ю.Я. Авторский договор: порядок заключения и исполнения. Практическое пособие / Ю.Я. Великомыслов. 2005. URL: <http://www.allpravo.ru/library/doc1972p/instrum4985>. (дата обращения 29.05.2020).
10. Витко, В.С. Договоры заказа на создание произведений / В.С. Витко. М.: Статут, 2016. 159 с.
11. Гаврилов, Э., Гаврилов, К. Договоры заказа на создание авторских произведений / Э. Гаврилов, К. Гаврилов // Хозяйство и право. 2013. № 3. С. 28-45.
12. Галкин, А.Ю. Ответственность сторон по договорам на выполнение научно-исследовательских, опытноконструкторских и технологических работ / А.Ю. Галкин // Академический вестник Ростовского филиала Российской таможенной академии. 2014. № 1 (16). С. 28-41.

13. Гонгало, Б.М. Гражданско-правовое обеспечение обязательств: автореф. дисс. ... докт. юрид. наук / Б.М. Гонгало. Екатеринбург, 1998. 42 с.
14. Гордон, М.В. Советское авторское право / М.В. Гордон. М.: Госюриздат, 1955. 232 с.
15. Гражданский кодекс Российской Федерации. Авторское право. Права, смежные с авторскими. Постатейный комментарий к главам 69-71 / под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2014. 512 с.
16. Гражданское право: учебник в 4 т. Т. 4. Обязательственное право / под ред. Е.А. Суханова. М.: ВолтерсКлувер, 2008. URL: <http://www.alleng.ru/d/jur/jur407.htm> (дата обращения 12.05.2020).
17. Грибанов, В.П., Каравайкин, А.А. Отдельные виды обязательств. Курс советского гражданского права / В.П. Грибанов, А.А. Каравайкин. М.: Госюриздат, 1954. 356 с.
18. Дмитриева, О.В. Ответственность без вины в гражданском праве / О.В. Дмитриева. Воронеж: ВВШ МВД РФ, 1997. 136 с.
19. Дозорцев, В.А. Авторские дела в суде / В.А. Дозорцев. М.: Б. и., 1985. 175 с.
20. Егорова, М.А. Односторонний отказ от исполнения договора по законодательству Российской Федерации / М.А. Егорова: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2006. 29 с.
21. Зырянов, А.И. Множественность лиц в праве на результаты интеллектуальной деятельности / А.И. Зырянов // Гражданское право. 2008. № 2. С. 23-25.
22. Иванов, Н.В. Авторские и смежные права в музыке: монография / под ред. А. П. Сергеева. М.: Проспект, 2016. 326 с.
23. Иоффе, О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву / О.С. Иоффе. Л.: Ленингр. ун-та, 1955. 310 с.
24. Канев, Д.Р. Понятие гражданско-правовой ответственности в науке и законодательстве / Д.Р. Канев // Правоведение. 2008. № 4. С. 184-200.

25. Киселев, С. Формы и виды вины в гражданских правоотношениях / С. Киселев // Российская юстиция. 2000. № 4. С. 25-30.
26. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический) к ч. 4; под ред. С.А. Степанова. 4-е изд. М.: Проспект, 2015. 456 с.
27. Корчуганова, Л.В. Специфика субъектного состава на стороне исполнителя по договору авторского заказа / Л.В. Корчуганова // Вопросы российской юстиции. 2015. № 2 (2). С. 22-23.
28. Кузнецова, О.А. Соотношение противоправности, вины и непреодолимой силы на примере ответственности сельхозпроизводителя / О.А. Кузнецова // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2013. № 2 (20). С. 127-139.
29. Лапин, Н.М. Регулирование договора авторского заказа в законодательстве России / Н.М. Лапин // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. № 3. С. 56-60.
30. Маковский, А.Л. О кодификации гражданского права (1922- 2006) / А.Л. Маковский. М. Статут. 2010. 866 с.
31. Малеин, Н.С. Вина как необходимое условие имущественной ответственности / Н.С. Малеин // Советское государство и право. 1971. № 2. С. 28-35.
32. Матвеев, А.Г. Передача произведения по электронной почте: авторско-правовой аспект / А.Г. Матвеев // Бюллетень науки и практики. 2017. № 11. С. 372-379.
33. Матвеев, А.Г. Система авторских прав в России: нормативные и теоретические модели / А.Г. Матвеев: дис. ... докт. юрид. наук. М., 2016. 460 с.
34. Матвеев, Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности / Г.К. Матвеев. М.: Юрид. лит, 1970. 312 с.

35. Моргунова, Е. Договоры в отношении фотографий как объектов авторских прав / Е. Моргунова // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2008. № 9. С. 4-8.
36. Новицкий, И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве / И. Б. Новицкий, Л.А. Лунц. М.: Госюриздат, 1950. URL: <https://texts.news/grajdanskoe-pravo/ocherk-razvitiya-sovetskogoobyazatelstvennogo-36710.html>. (дата обращения 29.05.2020).
37. Погуляев, В. Авторский договор на создание произведения: применение общих правил о подряде / В. Погуляев // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2000. № 3. 265 с.
38. Погуляев, В. Сочинительский подряд / В. Погуляев // Бизнес адвокат. 2005. № 16. С. 27-30.
39. Подшибихин, Л. Особенности правовой охраны программ для ЭВМ в Российской Федерации / Л. Подшибихин // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2009. № 11. 199 с.
40. Право интеллектуальной собственности : учебник / Под общ. ред. Л.А. Новоселовой. М.: Статут, 2017. Т. 1. 512 с.
41. Рабинович, Ф.Л. Вина как основание договорной ответственности предприятий / Ф.Л. Рабинович. М. Юрид. лит., 1975. 168 с.
42. Рахматулина, Р.Ш. Авторский договор с участием иностранных лиц / Р.Ш. Рахматулина: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. 23 с.
43. Рахматулина, Р.Ш. Авторский договор с участием иностранных лиц / Р.Ш. Рахматулина: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2002. 156 с.
44. Романец, Ю.В. Вопросы реализации этического принципа свободы в российском гражданском праве / Ю.В. Романец // Законодательство. 2010. № 8. С. 12-22.
45. Российское гражданское право: Учебник В 2 т. Т. II. Обязательственное право / отв. ред. Е.А.Суханов. М.: Статут, 2015. 1217 с.

46. Рузакова, О.А. Система договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами / О.А. Рузакова: дис. ... докт. юрид. наук. М., 2007. 497 с.
47. Савельев А.И. Лицензирование программного обеспечения в России: законодательство и практика / А.И. Савельев. М.: Инфотропик Медиа, 2012. 432 с.
48. Садиков, О.Н. Убытки в гражданском праве Российской Федерации / О.Н. Садиков. М.: Статут, 2009. 202 с.
49. Свит, Ю.П. Договор авторского заказа / Ю.П. Свит // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 5. С. 3-11.
50. Сергеев, А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации / А.П. Сергеев. М.: Проспект, 1996. URL :<http://lawdiss.org.ua/books/a1101.doc.html> (дата обращения 23.05.2020).
51. Сидорина, И. Авторское право в системе российского и немецкого права / И. Сидорина // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. № 4. С. 64-71.
52. Советское гражданское право / под ред. О.А. Красавчикова. М.: Высшая школа, 1985. 544 с.
53. Сорокина, Л.В. Особенности охраны прав сторон по договору авторского заказа / Л.В. Сорокина // Журнал научных публикаций аспирантов и докторантов. 2008. № 4 (22). С. 71-73.
54. Фалеев, А. Суть договора авторского заказа по Гражданскому кодексу / А. Фалеев // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2011. № 1. С. 15-21.
55. Хохлов, В.А. Договор авторского заказа в гражданском праве России / В.А. Хохлов // Журнал российского права. 2011. № 4 (172). С. 26-35.
56. Цицерон, М. Туллий Речь в защиту Л. Корнелия Бальба / В.О. Горенштейн // Вестник древней истории. М. Наука. 1987. № 2. С. 235-252.

57. Шепель, Т.В. Вина в гражданском праве: законодательство и цивилистическая доктрина / Т.В. Шепель // Вестник Новосибирского государственного университета. Право. 2014. Т. 10. № 2. С. 55.
58. Шершеневич, Г.Ф. Авторское право на литературные произведения / Г.Ф. Шершеневич. Казань: тип. Имп. ун-та, 1891. 313 с.
59. Юрченко, А.К. Издательский договор / А.К. Юрченко. М. 1988. URL :<http://lawbook.org.ua/biblioteka/download/7-grazhdanskoe-pravo-i-protsess/1834-094> (дата обращения 02.06.2020).

РАЗДЕЛ III ПОСТАНОВЛЕНИЯ ВЫСШИХ СУДЕБНЫХ ИНСТАНЦИЙ И МАТЕРИАЛЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПРАКТИКИ

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2016. № 5.
2. Определение Верховного Суда РФ от 01 апр. 2015 г. № 305-ЭС14-8121 по делу № А40-140516/2013. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
3. О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04 апреля 2016 г. № 70 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2016. № 5.
4. О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении: Постановление Пленума Верховного суда РФ от 22 ноября 2016 г. № 54 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2017. № 1.
5. Постановление Девятого Арбитражного апелляционного суда от 23 дек. 2013 г. № 09АП41647/2013-ГК по делу № А40-44828/2013. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
6. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 21 марта 2016 г. № 09АП5455/2016 по делу № А40-168039/15. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

7. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 22 июля 2014 г. № С01-639/2014 по делу № А40- 138710/2013. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
8. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 11 февраля 2016 г. № С01-1243/2015 по делу № А40-35526/2015. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
9. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 08 июля 2016 г. № С01- 533/2016 по делу № А40-168039/2015. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
10. Постановление ФАС Московского округа от 02 ноября 2009 г. № КГ-А40/11184-09 по делу № А40- 51856/08-15-465. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
11. Постановление ФАС Московского округа от 14 июня 2013 г. по делу № А40-93928/12-117-941. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
12. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 31 июля 2015 г. по делу № А40-35526/2015. Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
13. Обзор практики применения арбитражными судами статьи 303 Гражданского кодекса Российской Федерации: информационное письмо Президиума ВАС РФ от 14 июля 1997 г. № 17 // Вестник ВАС РФ. 1997. № 9.