

Документ подписан простой электронной подписью  
Информация о владельце:  
ФИО: Бублик Владимир Александрович  
Должность: Ректор  
Дата подписания: 14.08.2023 16:15:51  
Уникальный программный ключ:  
c51e862f35fca08ce36bdc9169340d2ba451f055

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего  
образования  
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»  
Решением Ученого Совета УрГЮУ  
имени В. Ф. Яковлева  
от 26.06.2023 года

## ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

### Коллизионно-правовое и материально-правовое регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа магистратуры по направлению подготовки  
**40.04.01 Юриспруденция**  
(профиль (магистерская программа): **Юрист-международник**)

## ЧАСТЬ 1. (не публикуется)

### ЧАСТЬ 2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

РАЗРАБОТЧИК	
КАФЕДРА:	ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА
АВТОР:	Мурзин Дмитрий Витальевич, доцент кафедры гражданского права, доктор юридических наук, доцент

## I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

### ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ ОПРОС

#### *Рекомендации по подготовке к теоретическому опросу*

*Подготовка к теоретическому опросу осуществляется на основе изучения учебной и дополнительной литературы.*

*Основная цель работы с литературой – это извлечение из текста необходимой информации, способствующей формированию профессиональных компетенций, в силу чего, главным правилом работы с текстом является сознательное усвоение прочитанного, критическое осмысление его содержания, в ходе которого происходит постепенное глубокое осмысление теоретических положений частного права, выделение основных идей, системы аргументов, наиболее ярких примеров и т.д., кроме того, обязательным правилом является выяснение значения незнакомых слов, терминов, выражений, неизвестных имен, названий.*

*Рекомендуется при работе с литературой осуществлять конспектирование теоретического материала по основным вопросам дисциплины путем составления опорного конспекта. Конспектирование позволит сосредоточить внимание студента на ключевых проблемах теории частного права, подготовиться к практическим занятиям по дисциплине, а также облегчить повторение освоенного материала при подготовке к экзамену.*

*Конспектирование представляет собой краткое и последовательное изложение содержания прочитанного. Для составления опорного конспекта целесообразно придерживаться следующих этапов работы:*

*- подготовительная работа: составление списка литературы и нормативных правовых актов, внимательное чтение текстов, подлежащих конспектированию;*

*- составление глоссария: уточнение в справочной литературе непонятных слов и вынесением справочных данных в конспект;*

*- составление плана опорного конспекта: выделить в прочитанном главное, составить план, представляющий собой перечень заголовков, подзаголовков, вопросов, последовательно раскрываемых затем в конспекте;*

*- формулировка тезисов: тезис – это кратко сформулированное положение, для лучшего усвоения и запоминания материала следует записывать тезисы своими словами;*

*- доказывание тезисов: тезисы, выдвигаемые в конспекте, нужно доказывать, поэтому в конспекте нужно отразить основные доводы, доказывающие истинность рассматриваемого тезиса, в этой части следует делать ссылки на положения*

нормативных правовых актов, в том числе, в конспекте целесообразно приводить примеры.

Следует помнить, что главное в ответе на теоретический вопрос не объем, а содержание. В нем должны быть отражены основные принципиальные положения по теоретическому вопросу дисциплины. Не следует дословно воспроизводить содержание учебной литературы, основные положения целесообразнее излагать кратко, своими словами, заботясь о стиле и выразительности изложения.

### **Задание 1. Предоставление результату интеллектуальной деятельности правовой охраны как разновидности интеллектуальной собственности**

**Рекомендации к выполнению:** При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

- внимательно изучить содержание вопроса;
- найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;
- продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы

#### **Ключ ответа/решение:**

Во всем мире отличительной особенностью прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации является строго территориальный характер этих прав. Тем самым, по общему правилу, права на интеллектуальную собственность (интеллектуальные права) признаются и охраняются только на территории той страны, где они первоначально возникли (страны, где впервые опубликовано произведение литературы, науки или искусства; страны, где выдан патент на изобретение; страны, где зарегистрирован товарный знак и т.д.). Существует также признание и охрана прав своих граждан, создавших результат интеллектуальных прав за рубежом (например, литературного произведения).

Таким образом, перед международным частным правом, в первую очередь, стоит вопрос признания на территории одной страны интеллектуальных прав, возникших на территории другой страны. Только в случае признания этих прав становится возможным вести речь о выборе применимого права к отношениям в сфере интеллектуальной собственности, осложненных иностранным элементом.

Существуют следующие способы признания интеллектуальных прав:

1) Интеллектуальные права, не требующие государственной регистрации (например, авторские и смежные права), возникшие на территории одной страны, признаются другими странами в силу международного договора, участниками которого страны являются.

2) В случае, если интеллектуальные права возникают в результате государственной регистрации объектов этих прав (например, объекты патентных прав и товарные знаки), для их признания в других странах необходима государственная регистрация объектов в каждой стране, на территории которой планируется получение правовой охраны.

3) Национальное (внутреннее) законодательство одной страны может объявить о признании прав, возникших на территории другой страны. Эти случаи редки и касаются

определенных категорий интеллектуальных прав. Так, например, в российском национальном законодательстве установлено прогрессивное правило о том, что принадлежащие иностранным гражданам и лицам без гражданства личные неимущественные и иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, признаются на территории Российской Федерации автоматически, без каких-либо формальных процедур их признания (абзац 2 пункта 1 ст. 1231 ГК РФ). Подобные правила в отношении «моральных» прав иностранцев и апатридов установлены также в законодательстве Франции, Испании и некоторых других стран.

В том случае, если права на интеллектуальную собственность (интеллектуальные права), возникшие на территории одного государства, признаны и охраняются на территории другой страны, может возникнуть вопрос о выборе применимого права к отношениям, осложненным иностранным элементом.

1) Обладатель прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации определяется по праву страны возникновения интеллектуальных прав,

2) В абсолютных отношениях в сфере интеллектуальной собственности при выборе применимого права действует принцип *lex loci protection* («право места охраны»).

Это означает, что абсолютные интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (далее – охраняемые результаты) определяются по праву страны, в которой испрашивается охрана соответствующего права.

Правом страны охраны определяются:

- охраняемые результаты;
- виды прав на охраняемые результаты;
- содержание прав на охраняемые результаты;
- ограничения прав на охраняемые результаты;
- действие прав на охраняемые результаты;
- осуществление прав на охраняемые результаты (в том числе способы распоряжения исключительным правом);
- меры защиты и меры ответственности при нарушении прав на охраняемые результаты.

3) В относительных (договорных) отношениях в сфере интеллектуальной собственности при выборе применимого права применяются правила о праве, подлежащем применению к договору.

Так, в Российской Федерации при отсутствии соглашения сторон о выборе права:

- в отношении *договора коммерческой концессии* применяется право страны, на территории которой пользователю разрешается использование комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав, либо, если данное использование разрешается на территориях одновременно нескольких стран, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности правообладателя (пункт 6 ст. 1211 ГК РФ).

- в отношении *договора об отчуждении исключительного права* на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации применяется право страны, на территории которой действует передаваемое приобретателю исключительное право, а если оно действует на территориях одновременно нескольких стран, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности правообладателя (пункт 7 ст. 1211 ГК РФ).

- в отношении *лицензионного договора* применяется право страны, на территории которой лицензиату разрешается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, а если такое использование разрешается на территориях одновременно нескольких стран, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности лицензиара (пункт 8 ст. 1211 ГК РФ).

## **Задание 2. Основные положения многосторонних международных договоров в сфере промышленной собственности**

*Рекомендации к выполнению:* При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется *придерживаться следующей технологии:*

- *внимательно изучить содержание вопроса, определить место вопроса в общем содержании темы, его связь с другими вопросами;*
- *найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;*
- *продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы;*
- *выявить проблемные аспекты вопроса*

### ***Ключ ответа/решение:***

Под промышленной собственностью понимаются «изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции» (ст. 1 Парижской конвенции 1883 года).

**Патентное право.** Основным международным актом в сфере патентного права является Парижская конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 года). Важное значение имеет Соглашение ТРИПС.

Согласно Парижской конвенции 1883 года субъекты, которым предоставляется охрана, определяются, исходя из персонального и реального критериев.

**Персональный критерий (критерий национальной принадлежности):** охрана, предоставляется на территории страны-участницы Конвенции гражданам и юридическим лицам любой другой страны-участницы.

**Реальный (территориальный) критерий:** охрана, предоставляется на территории страны-участницы Конвенции гражданам и юридическим лицам, страны которых не участвуют в Конвенции, но эти граждане и юридические лица имеют на территории одной из стран-участниц местожительство или «действительные и серьезные промышленные и торговые предприятия».

**Национальный режим.** В соответствии с Парижской конвенцией 1883 года на территории страны-участницы права иностранных субъектов будут охраняться так же, как и права граждан данной страны. Однако охрана предоставляется только в том случае, если иностранными субъектами соблюдены условия и формальности, предписываемые собственным гражданам (ст. 2).

Конвенционный приоритет. Поскольку заявка на выдачу патента подается в каждой стране, где планируется получить охрану, сроки подачи заявок в патентные ведомства разных стран могут не совпадать. В каждой из стран, где подается одна и та же заявка, учитывается дата фактической подачи заявки в национальное патентное ведомство, но при определении признака новизны решения, описанного в заявке, во внимание принимаются все сведения, известные в мире о таком решении, в том числе и содержащиеся в заявках, поданных в других странах до даты приоритета. Таким образом, заявителю могут отказать в выдаче патента на основании того, что его заявка не отвечает признаку новизны, поскольку ранее его же заявка с таким же решением уже была подана в другой стране. На разрешение коллизии с определением даты приоритета в этой ситуации направлены положения статьи 4 Парижской конвенции 1883 года.

Основной принцип конвенционного приоритета – дата приоритета для конкретного заявителя определяется по дате подачи первоначальной заявки на выдачу патента в любой из стран-участниц Парижской конвенции 1883 года. Заявитель получает возможность испрашивания конвенционного приоритета в других странах-участницах. Но такая возможность ограничивается определенными сроками и условиями.

Объекты патентных прав по Парижской конвенции 1883 года:

- изобретение,
- полезную модель,
- промышленный образец.

Личные неимущественные патентные права. Парижская конвенция 1883 года устанавливает, что «изобретатель имеет право быть названным в качестве такового в патенте» (ст. 4.ter).

Имущественные (исключительные) патентные права. Парижская конвенция 1883 года описывает следующий способ использования изобретения, входящий в состав исключительного права: если продукт ввозится в страну-участницу Конвенции, где существует патент, охраняющий способ производства указанного продукта, патентообладатель имеет в отношении ввезенного продукта все права, какие ему предоставляет законодательство импортирующей страны на основе патента на способ производства в отношении продуктов, изготовленных в данной стране (ст. 5.querter).

В соответствии с Соглашением ТРИПС сроки предоставленной охраны составляют:

- для изобретений не менее 20 лет (ст. 33),
- для промышленных образцов не менее 10 лет (ст. 26).

**Права на средства индивидуализации.** Впервые регулирование отношений, связанных с предоставлением правовой охраны средствам индивидуализации на международном уровне, появилось в Парижской конвенции 1883 года. Как было указано в пункте (2) ст. 2 этой Конвенции «объектами охраны промышленной собственности являются... товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения». Фактически же в Парижской конвенции 1883 года содержатся нормы только о фирменном наименовании и товарных знаках (с распространением режима последних на знаки обслуживания). Позднее в других международных договорах появились нормы, посвященные географическим указаниям.

К объектам «охраны промышленной собственности» Парижская конвенция 1883 года относит также пресечение недобросовестной конкуренции. В соответствии с пунктом (2) ст. 10.bis Парижской конвенции «актом недобросовестной конкуренции считается

всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах»).

Фактически же положения о недобросовестной конкуренции связаны с положениями об охране средств индивидуализации. В п. (3) ст. 10.bis Парижской конвенции 1883 перечислены акты недобросовестной конкуренции, подлежащие запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную, или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Таким образом, запрет недобросовестной конкуренции является краеугольным камнем правового регулирования отношений по охране средств индивидуализации.

**Закрытая информация.** Положения об охране «закрытой информации» содержатся в *Соглашении ТРИПС* (раздел 7). В российском законодательстве понятию «закрытой информации» соответствует понятие «секрет производства (ноу-хау)» (гл. 75 ГК РФ).

Понятие «закрытой информации». Это информация, которая одновременно:

- 1) является секретной (не является общеизвестной и легко доступной лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией);
- 2) ввиду своей секретности имеет коммерческую ценность;
- 3) сохраняется в секрете правообладателем.

Правообладатели – физические и юридические лица, у которых информация правомерно находится под их контролем.

Исключительное право на «закрытую информацию» – возможность препятствовать тому, чтобы информация без согласия правообладателя была раскрыта, получена или использована другими лицами способом, противоречащим честной коммерческой практике.

«Способ, противоречащий честной коммерческой практике» – это, в частности:

- расторжение договора,
- подрыв доверия или содействие подрыву доверия,
- приобретение закрытой информации третьими лицами, которым было известно (или не было известно в результате грубой небрежности), что приобретение закрытой информации противоречит честной коммерческой практике.

**Задание 3. Предоставление произведению науки, искусства, литературы правовой охраны как объекту авторского права по национальному законодательству различных правовых систем: доктрина «оригинальности (уникальности)» и доктрина «результата интеллектуального труда автора» («результата, созданного творческим трудом»)**

*Рекомендации к выполнению: При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:*

- *внимательно изучить содержание вопроса, определить место вопроса в общем содержании темы, его связь с другими вопросами;*
- *найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;*
- *продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы;*
- *выявить проблемные аспекты вопроса, продумать свое понимание путей и способов их решения*
- *сопоставить характеристику исследуемого вопроса со смежными категориями (явлениями)*

***Ключ ответа/решение:***

Общепринятым в законодательстве разных стран (включая англо-саксонскую правовую семью) в настоящее время является постулат о том, что критерием охраняемости произведения выступает его оригинальность. Так, в 1957 г. термин «оригинальность» проник во французское законодательство об авторском праве. Однако в науке поднимался вопрос: «Что может быть более относительным, чем понятие оригинальности?»<sup>1</sup>. Законодательство Великобритании об авторском праве придерживалось критерия оригинальности, начиная еще с 1911 г. Но в английской литературе отмечается: «Говорить с той или иной степенью приближения о том, какова была действительная воля законодателя в вопросе о содержании критерия оригинальности, чрезвычайно сложно, если вообще возможно»<sup>2</sup>.

В России оригинальность отождествляется с неповторимостью (уникальностью). Критерий неповторимости тесно связан с конструкцией независимого параллельного творчества. Как заявляет Э.П. Гаврилов: «...«оригинальность» – это уникальность произведения, невозможность создания разными авторами, работающими параллельно, независимо друг от друга, двух одинаковых произведений. Если два «автора» создали два одинаковых произведения, то ни одно из них не является оригинальным и не может получать охраны – это краеугольный камень всей системы авторского права»<sup>3</sup>. В этом смысле уникальность объектов авторского права противопоставляется повторимости объектов патентного права. Понимание оригинальности произведения как его уникальности делает категорию «оригинальности» весьма определенной, способной быть использованной в судебной практике.

В то же время, новейшая российская судебная практика выработала следующую правовую позицию: «Само по себе отсутствие новизны, уникальности и (или) оригинальности результата интеллектуальной деятельности не может свидетельствовать о том, что такой результат создан не творческим трудом и, следовательно, не является объектом авторского права» (абзац 3 п. 80 Постановления Пленума ВС РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»). Тем самым, во-первых, не поддержана идея жесткого разграничения критериев новизны и оригинальности (уникальности) произведения, а во-вторых, и само

<sup>1</sup> *Дюма Р.* Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции. 2-е изд.: Пер. с фр. М.: Междунар. отношения, 1993. С. 40.

<sup>2</sup> *Бентли Л., Шерман Б.* Право интеллектуальной собственности. Авторское право / Пер. с англ. В.Л. Вольфсона. СПб., 2004. С. 152.

<sup>3</sup> *Гаврилов Э.П.* Комментарий к Постановлению Пленума ВС РФ от 19 июня 2006 г. П. 68.



значение этих критериев нивелировано (может не быть ни новизны, ни оригинальности-уникальности). Эта позиция соответствует общим тенденциям зарубежного права.

Творческий труд понимается (в англо-саксонском праве) как «некая мера *труда, умения* или *усилия*, в каждом конкретном случае необходимая для создания автором произведения»<sup>4</sup>. Новая доктрина «результата интеллектуального труда автора» приходит в европейском праве на смену доктрине оригинальности<sup>5</sup>. Во-первых, концепция творческого труда пригодна для защиты произведений с «незначительным (пониженным) уровнем творчества» типа телевизионных программ. Во-вторых, существуют проявления искусства, в связи с которыми и возникает неудовлетворенность термином «оригинальность» (например, «Черный квадрат» К. Малевича). В-третьих, концепция творческого труда способна объяснить правовую охрану научных произведений. Произведения науки (публикации, в которых выражен результат научной деятельности) часто не являются оригинальными. Это обусловлено самой природой научных произведений. Результаты научной деятельности занимают особое место среди результатов творческой деятельности, поскольку ценность в них представляет не форма, а содержание.

---

<sup>4</sup> Бентли Л., Шерман Б. Право интеллектуальной собственности. Авторское право / Пер. с англ. В.Л. Вольфсона. СПб., 2004. С. 153, 157, 158, 171.

<sup>5</sup> См.: Бентли Л., Шерман Б. Право интеллектуальной собственности. Авторское право / Пер. с англ. В.Л. Вольфсона. СПб., 2004. С. 152.

## **ПРАКТИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ (РАЗБОР КОНКРЕТНОЙ СИТУАЦИИ)**

### **Рекомендации по решению практических заданий**

Казусы нужно анализировать подробно и целесообразно это делать в письменном виде.

Решение задачи должно быть мотивированным, со ссылками на нормы закона и иных правовых актов, которые подлежат применению в данном случае.

Студенты должны давать развернутые ответы на сформулированные вопросы, проясняющие ситуацию, изложенную в фабуле задачи.

Следует определить правовую природу возникших юридических отношений, указать права и обязанности, которыми обладают участники этих отношений. Нужно выбрать наиболее оптимальные и адекватные частноправовые средства защиты нарушенных прав участников конфликта, обосновать их требования или возражения.

Фабула задачи может быть сформулирована таким образом, что будет допускать несколько вариантов решения и различное обоснование. В этом случае нужно представить решение всех возможных вариантов

Решение практических задач и ситуаций закладывает умения правильно формировать и излагать свои мысли, формирует профессиональное правовое мышление, позволяет связывать теоретические положения с практикой применения законодательства.

Решение задач должно быть развернутым и аргументированным.

**Задание 4. Сербский производитель лекарств желает выпускать российскую вакцину, состав которой защищен патентом на изобретение, а название зарегистрировано как товарный знак. Определите, на основании каких договоров в сфере интеллектуальной собственности сербскому производителю будет предоставлено право производить вакцину. Право какой страны будет применяться к этим договорам?**

**Рекомендации к выполнению:** решение должно соответствовать следующему алгоритму:

- 1) квалификация юридических отношений
- 2) выявление круга нормативных источников (норм права), подлежащих применению
- 3) решение задачи с обязательной ссылкой на источники права (вывод по поставленному вопросу)

### **Ключ ответа/решение:**

**Квалификация отношений:** коллизионное право, патентное право, права на средства индивидуализации, лицензионный договор

### **Применимые нормы права:**

1) Парижская конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 года); далее - *Парижская конвенция 1883 года*.

2) Мадридское соглашение о международной регистрации знаков (Мадрид, 14 апреля 1891 года); далее – *Мадридское соглашение о международной регистрации знаков*.

3) Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (Марракеш, 15 апреля 1994 года); далее – Соглашение *ТРИПС*.

4) ГК РФ

### **Решение задачи:**

Предполагается использование охраняемых результатов интеллектуальной деятельности – объектов патентных прав и средств индивидуализации – товарных знаков. Для производства вакцины возможна передача в совокупности патентных прав и прав на товарный знак или одних только патентных прав (в этом случае вакцина будет выпускаться под другим названием).

Распоряжение объектами патентных прав. В соответствии с Парижской конвенцией 1883 года на территории страны-участницы права иностранных субъектов будут охраняться так же, как и права граждан данной страны. Однако охрана предоставляется только в том случае, если иностранными субъектами соблюдены условия и формальности, предписываемые собственным гражданам (ст. 2).

В соответствии с Соглашением ТРИПС для патентов на изобретение устанавливаются исключительные права патентовладельца в зависимости от вида изобретения (объекта патента) – продукта или способа (пункт 1 ст. 28). Исключительные права сводятся к возможности препятствовать третьим лицам совершать определенные действия с объектом патента:

1) создание, использование, предложение для продажи, продажу или ввоз для этих целей запатентованного продукта;

2) действия по использованию запатентованного способа, а также действия по использованию продукта, полученного непосредственно запатентованным способом.

Таким образом, право на производства продукции, в которой реализуются запатентованные решения, входит в состав исключительного права патентообладателя. Соответственно, совершение этих действий допускается только с согласия правообладателя. В рассматриваемой ситуации такое согласие оформляется договорами о распоряжении исключительным правом на изобретения. Российское право (личный закон российского правообладателя) предусматривает возможность отчуждать исключительное право на изобретение (ст. 1365 ГК РФ) или предоставить по лицензионному договору лицензиату удостоверенное патентом право использования изобретения в установленных договором пределах (ст. 1367 ГК РФ). Лицензии в соответствии со ст. 1236 ГК РФ подразделяются на исключительные (предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам) и простые неисключительные (предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам).

Таким образом, предоставление патентных прав может быть осуществлено по одному из указанных договоров (целесообразным представляется предоставление прав по договору простой лицензии).

Распоряжение товарным знаком. Права на товарный знак возникают только в результате государственной регистрации по национальному законодательству (пункт 1 ст. 6 *Парижской конвенции 1883 года*). Сведения о товарном знаке подлежат публикации (пункт 5 ст. 15 *Соглашения ТРИПС*).

*Парижская конвенция 1883 года* в отношении товарных знаков придерживается тех же подходов, что и в отношении объектов патентных прав: устанавливается национальный режим охраны, что предполагает прохождение процедуры государственной регистрации товарного знака в каждой стране-участнице, где испрашивается охрана (ст. 6). Однако *Мадридское соглашение о международной регистрации знаков* содержит процедуру,

направленную на преодоление территориального принципа. В соответствии с Мадридским соглашением и Протоколом к нему в отношении товарного знака, уже зарегистрированного в одной из стран-участниц Мадридского соглашения, может быть произведена регистрация товарного знака в Международном реестре (в явочном порядке, т.е. без проведения экспертизы). За национальными ведомствами сохраняется право в течение одного года с момента международной регистрации заявить, что охрана товарному знаку в отношении всех или части товаров, включенных в международную заявку, не может быть предоставлена на территории соответствующего государства. Таким образом, по умолчанию с даты регистрации, произведенной в Международном бюро, в каждой стране-участнице товарному знаку предоставляется такая же охрана, как если бы он был заявлен там непосредственно.

В ст. 21 *Соглашения ТРИПС* оговорено, что владелец зарегистрированного товарного знака имеет гарантированное право передавать права на товарный знак. Национальное законодательство может только уточнять, осуществляется ли передача права на товарный знак с передачей предприятия, которому принадлежит товарный знак, или без такой передачи.

Российское право (личный закон российского правообладателя) предусматривает возможность отчуждения исключительного права на товарный знак (ст. 1488 ГК РФ) или возможность предоставления лицензиату права использования товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование, в отношении всех или части товаров, для которых зарегистрирован товарный знак (ст. 1489 ГК РФ). На лицензионные договоры об использовании товарного знака распространяются правила об исключительной и простой лицензии.

Таким образом, предоставление исключительного права на товарный знак может быть осуществлено по одному из указанных договоров (целесообразным представляется предоставление прав по договору простой лицензии).

В соответствии с российскими коллизионными нормами при отсутствии соглашения сторон о выборе права:

- в отношении *договора об отчуждении исключительного права* на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации применяется право страны, на территории которой действует передаваемое приобретателю исключительное право (пункт 7 ст. 1211 ГК РФ).

- в отношении *лицензионного договора* применяется право страны, на территории которой лицензиату разрешается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (пункт 8 ст. 1211 ГК РФ).

Таким образом, в отношении договоров об использовании объекта патентных прав и товарного знака будет применяться право Сербии как страны, на территории которой будет действовать передаваемое производителю вакцины исключительное право.

**Задание 5. Российский художник при жизни передал несколько своих картин (не оформляя это письменным договором) своей натурщице. После смерти в течение 7 лет натурщица владела этими картинами, устраивала периодически их показы в российских музеях и галереях. Она вывезла эти картины на выставку в Германию по просьбе немецких искусствоведов. Наследники художника, проживающие в США (они после смерти художника продали перешедшее им по наследству в силу закона**

имущество), потребовали в немецком суде ареста картин с целью последующей виндикации и выплаты им компенсации за несанкционированное использование произведения без их согласия. *Какие коллизионные и материальные нормы следует использовать в этом деле? Применив соответствующие нормы, вынесите решение по иску наследников.*

*Рекомендации к выполнению:* решение должно соответствовать следующему алгоритму:

- 1) квалификация юридических отношений
- 2) выявление круга нормативных источников (норм права), подлежащих применению
- 3) решение задачи с обязательной ссылкой на источники права (вывод по поставленному вопросу)

**Ключ ответа/решение:**

**Квалификация отношений:** коллизионное право, авторское право, право собственности

**Применимые нормы права:**

1) Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 года; пересмотрена в Париже 24 июля 1971 года и изменена 2 октября 1979 года); далее – *Бернская конвенция*.

2) Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 года; пересмотрена в Париже 24 июля 1971 года); далее – *Всемирная конвенция об авторском праве*.

3) Закон об авторском праве и смежных правах ФРГ (UrhG)<sup>6</sup>.

4) Германское гражданское уложение (BGB)<sup>7</sup>.

5) Вводный закон к Германскому гражданскому уложению (BGBEG)<sup>8</sup>.

6) ГК РФ.

**Решение задачи.**

Германскому суду предстоит рассмотреть требования, связанные с вещным правом (ареста картин с целью последующей виндикации) и с интеллектуальными правами (выплата правообладателям компенсации за несанкционированное использование произведения без их согласия).

Необходимо решить вопросы выбора применимого права по обоим заявленным требованиям.

1) *Выбор применимого права к вещным отношениям.*

Виндикацией называется способ защиты, при котором собственник вправе истребовать свое имущество (вещи) из чужого незаконного владения. Правом на виндикационный иск обладает только собственник вещи, поскольку виндикационный иск является вещно-правовым способом защиты. Виндикационный иск – это иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику. Если истец не является собственником в удовлетворении виндикационного иска будет отказано. Если ответчик докажет, что это он

---

<sup>6</sup> Актуальная редакция на официальном сайте Министерства юстиции ФРГ: <https://www.gesetze-im-internet.de/urhgf/>

<sup>7</sup> Актуальная редакция на официальном сайте Министерства юстиции ФРГ: <https://www.gesetze-im-internet.de/bgb/>

<sup>8</sup> Актуальная редакция на официальном сайте Министерства юстиции ФРГ: <https://www.gesetze-im-internet.de/bgbeg/BJNR006049896.html>

является собственником, а не незаконным владельцем, в удовлетворении виндикационного иска также будет отказано. Таким образом, решающим является вопрос о том, кто является собственником картин (движимых вещей): американские наследники или российский владелец.

Американские наследники обосновывают свое право собственности тем, что они вступили в права наследования частью наследства, а, значит, стали собственниками всего наследуемого имущества, где бы оно не находилось, и в чем бы оно не выразалось.

Российский владелец (натурщица) не может документально подтвердить, что она приобрела право собственности на картины по сделке (договору дарения). Однако она может сослаться на приобретение права собственности по давности владения. В соответствии со статьей 234 ГК РФ лицо - гражданин или юридическое лицо, - не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом, если иные срок и условия приобретения не предусмотрены настоящей статьей, в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательная давность). Натурщица владела движимым имуществом открыто (устраивала периодически показы картин в российских музеях и галереях), непрерывно и добросовестно (она считала, что картины перешли к ней в собственность по сделке) в течение доказанного периода в 7 лет. Таким образом, по российскому праву она является собственником спорных картин.

По германскому праву установлены иные сроки приобретательной давности в отношении движимых вещей (не 5, а 10 лет).

Применимые нормы Германского гражданского уложения:

§ 937 Voraussetzungen, Ausschluss bei Kenntnis	§ 937 Условия приобретательной давности
(1) Wer eine bewegliche Sache zehn Jahre im Eigenbesitz hat, erwirbt das Eigentum (Ersitzung).	(1) Лицо, которое в течение десяти лет владело движимой вещью как собственной, приобретает на нее право собственности (приобретательная давность).
(2) Die Ersitzung ist ausgeschlossen, wenn der Erwerber bei dem Erwerb des Eigenbesitzes nicht in gutem Glauben ist oder wenn er später erfährt, dass ihm das Eigentum nicht zusteht.	(2) Приобретение по давности исключается, если приобретатель при приобретении владения не был добросовестным или если он впоследствии обнаружил, что право собственности ему не принадлежит.

Необходимо установить, какое право должен применять германский суд при рассмотрении вопроса о праве собственности на картины.

В соответствии со статьей 1206 ГК РФ возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество определяются по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившие основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом (пункт 1). Возникновение права собственности и иных вещных прав на имущество в силу приобретательной давности

определяется по праву страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности (пункт 4).

Соответствующие коллизионные нормы германского права содержатся в Вводном законе к Германскому гражданскому уложению. Применимые нормы Вводного закона к Германскому гражданскому уложению:

Art 43 Rechte an einer Sache	Статья 43. Права на вещь.
(1) Rechte an einer Sache unterliegen dem Recht des Staates, in dem sich die Sache befindet.	(1) Права на вещь подчинены праву того государства, в котором эта вещь находится.
(2) Gelangt eine Sache, an der Rechte begründet sind, in einen anderen Staat, so können diese Rechte nicht im Widerspruch zu der Rechtsordnung dieses Staates ausgeübt werden.	(2) Если вещь, на которую установлены права, попадает в какое-либо другое государство, то эти права не могут осуществляться в противоречии с правопорядком этого государства.
(3) Ist ein Recht an einer Sache, die in das Inland gelangt, nicht schon vorher erworben worden, so sind für einen solchen Erwerb im Inland Vorgänge in einem anderen Staat wie inländische zu berücksichtigen.	(3) Если право на вещь, попавшую на территорию государства, еще не было приобретено до этого, то для такого приобретения в этом государстве необходимо расценивать событие, произошедшее за границей, как имевшее место в этом государстве.

Таким образом, коллизия возникает между российским и германским правом (право США – личный закон истцов-наследников применению к рассматриваемым вещным отношениям не подлежит).

В силу части 3 статьи 43 Вводного закона к Германскому гражданскому уложению по германскому праву ответчица не приобрела право собственности на картины по давности (доказанный срок владения равен только 7 годам вместо требуемых 10), следовательно, право на картины, попавшие на территорию ФРГ, еще не было приобретено до этого. Однако картины попали в Германию из России, поэтому необходимо расценивать событие, произошедшее в России, как имевшее место в Германии. Таким событием, влекущим возникновение право собственности, является истечение 5-летнего срока открытого, непрерывного и добросовестного владения картинками ответчицей. Следовательно, возникновение права собственности ответчицы на картины расценивается как имевшее место в Германии.

**ВЫВОД:** ответчица является собственницей картин (движимых вещей), в связи с чем вещно-правовые притязания истцов (в том числе виндикационные требования) не могут быть удовлетворены.

2) *Выбор применимого права к отношениям в сфере интеллектуальной собственности.*

Произведение живописи является объектом авторских прав.

Наличие права собственности на картины как на материальные носители не означает автоматического возникновения у собственника авторских прав на произведения, воплощенные на материальных носителях. По российскому праву при отчуждении автором оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и тому подобного), в том числе при отчуждении оригинала произведения по договору авторского

заказа, исключительное право на произведение сохраняется за автором, если договором не предусмотрено иное (пункт 1 статьи 1291 ГК РФ). При этом договор (условие) об отчуждении исключительного права на произведение заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора (пункт 2 статьи 1234 ГК РФ). Тем самым, по российскому праву у ответчицы исключительного права на произведения живописи не возникло, несмотря на возникновение у нее права собственности на оригиналы произведения. Поскольку исключительное право входит в состав наследства, исключительное право на произведения умершего художника возникло у его наследников из США, принявших наследство.

Поскольку иск наследников-правообладателей о нарушении их исключительного права заявлен в германский суд, необходимо установить, какое право должно быть применено при рассмотрении требования.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений в отношении произведений, по которым авторам предоставляется охрана в силу настоящей Конвенции, авторы пользуются в странах Союза, кроме страны происхождения произведения, правами, которые предоставляются в настоящее время или могут быть предоставлены в дальнейшем соответствующими законами этих стран своим гражданам. В соответствии с частью 1 статьи II Всемирной конвенции об авторском праве выпущенные в свет произведения граждан любого Договаривающегося Государства, равно как произведения, впервые выпущенные в свет на территории такого Государства, пользуются в каждом другом Договаривающемся Государстве охраной, которую такое Государство предоставляет произведениям своих граждан, впервые выпущенным в свет на его собственной территории.

Таким образом, в международных конвенциях установлен принцип национального режима (принцип приравнивания иностранных произведений к национальным произведениям). Принцип национального режима влечет при определении применимого права выбор внутреннего законодательства страны, в которой истребуется охрана (*lex loci protectionis* – «право места охраны»).

Соответственно, в связи с тем, что истцами истребуется охрана прав на произведения в германском суде, применению подлежит право ФРГ как право места охраны.

Применимые нормы Закона об авторском праве и смежных правах ФРГ:

§ 44 Veräußerung des Originals des Werkes	§ 44 Отчуждение оригинала произведения
(1) Veräußert der Urheber das Original des Werkes, so räumt er damit im Zweifel dem Erwerber ein Nutzungsrecht nicht ein.	(1) Если автор отчуждает оригинал произведения, то, в случае сомнений, он не предоставляет приобретателю права на его использование.
(2) Der Eigentümer des Originals eines Werkes der bildenden Künste oder eines Lichtbildwerkes ist berechtigt, das Werk öffentlich auszustellen, auch wenn es noch nicht veröffentlicht ist, es sei denn, daß der Urheber dies bei der Veräußerung des Originals ausdrücklich ausgeschlossen hat.	(2) Владелец оригинала произведения изобразительного искусства или фотографического произведения имеет право выставить произведение на всеобщее обозрение, даже если оно еще не было обнародовано, за исключением случаев, когда автор прямо исключил это при продаже оригинала.



Следовательно, ответчица как законный владелец (собственник) оригинала произведения изобразительного искусства, хотя и не имеет полного имущественного авторского права на произведение, в соответствии § 44 Закона об авторском праве и смежных правах ФРГ имеет право выставить произведение на всеобщее обозрение, т.е. выставлять принадлежащие ей картины на выставке в Германии. Наследники, даже будучи правообладателями исключительного права на все произведения умершего художника, не вправе запрещать ответчице эти действия. Права наследников как правообладателей не могут быть нарушены действиями владельца оригинала по выставлению оригиналов на всеобщее обозрение.

**ВЫВОД:** ответчица имеет право предоставлять на всеобщее обозрение принадлежащие ей на праве собственности оригиналы произведений, в связи с чем требования истцов-наследников лишены основания и не подлежат удовлетворению.

**Задание 6. Иностранец дает концерт в российском городе. Предварительно был заключен договор и выплачена сумма вознаграждения за выступление. Перед самым выступлением певец заявил, что поскольку в России существует регулирование смежных прав, ему полагается дополнительное вознаграждение за использование его исполнения. Дайте консультацию по вопросу о том, в каких случаях происходит использование объекта смежных прав. Определите виды договоров в отношении использования объектов интеллектуальных прав, принадлежащих певцу.**

**Рекомендации к выполнению:** решение должно соответствовать следующему алгоритму:

- 1) квалификация юридических отношений
- 2) выявление круга нормативных источников (норм права), подлежащих применению
- 3) решение задачи с обязательной ссылкой на источники права (вывод по поставленному вопросу)

**Ключ ответа/решение:**

**Квалификация отношений:** коллизионное право, права, смежные с авторскими, лицензионный договор

**Применимые нормы права:**

1) Международная Конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 26 октября 1961 года); далее – *Римская конвенция 1961 года*. 2)

2) Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (Марракеш, 15 апреля 1994 года); далее – Соглашение *ТРИПС*.

3) Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) по исполнениям и фонограммам (Женева, 20 декабря 1996 года); далее – *Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам*.

4) ГК РФ

**Решение задачи:**

Исполнение – результат творческой деятельности исполнителя. Права исполнителей произведений в сфере интеллектуальной собственности – это права, смежные с авторскими: права автора (физического лица) на творческий результат деятельности.

Исполнители, согласно определению пункта «а» ст. 2 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам – это актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица, которые играют роль, поют, читают, декламируют, играют на музыкальном инструменте, интерпретируют или иным образом исполняют литературные или художественные произведения, либо выражения фольклора. Данное определение является расширенным вариантом определения, содержащегося в ст. 3 Римской конвенции 1961 года.

*Римская конвенция 1961 года* в статье 7 установила минимум гарантированных имущественных прав исполнителей и обставила предоставление этих прав целым рядом условий и исключений:

1) Возможность предотвращать передачу в эфир и сообщение для всеобщего сведения исполнения, осуществляемое без согласия исполнителей.

Исключение: право отсутствует, когда исполнение, использованное при передаче в эфир или сообщении для всеобщего сведения, само по себе уже было передано в эфир или осуществлено с помощью записи.

2) Возможность предотвращать запись без согласия исполнителей их незаписанного исполнения.

3) Возможность предотвращать воспроизведение без согласия исполнителей записи их исполнения.

*Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам* содержит развернутую систему имущественных (исключительных) прав исполнителей:

1) Исключительное право в отношении незаписанных исполнений (ст. 6):

- разрешать их эфирное вещание и сообщение для всеобщего сведения (если они еще не передавались в эфир),
- разрешать их запись.

Устанавливается национальный режим охраны прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций, т. е. иностранным правообладателям предоставляется такая же охрана, которая в стране истребования охраны предоставлена национальным законодательством собственным исполнителям, изготовителям фонограмм и вещательным организациям (ст. 2 Римской конвенции 1961 года, ст. 4 Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам).

Исполнение в соответствии со ст. 4 Римской конвенции 1961 года охраняется на территории страны предоставления охраны, если (1) исполнение имело место в какой-либо стране-участнице, или (2) исполнение включено в охраняемую фонограмму или (3) исполнение распространяется путем охраняемой передачи в эфир.

Следовательно, в отношении исполнителей критерием применимости Конвенции является только реальный (территориальный) критерий. Гражданство исполнителей не принимается во внимание. К отношениям, описанным в задаче, будет применяться российское право.

Согласно статье 1315 ГК РФ исполнителю принадлежат:

1) исключительное право на исполнение – право использовать исполнение не противоречащим законом способом;

2) право авторства – право признаваться автором исполнения;

3) право на имя – право на указание своего имени или псевдонима на экземплярах фонограммы и в иных случаях использования исполнения;

4) право на неприкосновенность исполнения – право на защиту исполнения от всякого искажения, то есть от внесения изменений, приводящих к извращению смысла или

к нарушению целостности восприятия исполнения, в его запись, в сообщение в эфир или по кабелю, при доведении исполнения до всеобщего сведения.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1317 ГК РФ в состав исключительного права исполнителя входят следующие способы использования: 1) сообщение в эфир; 2) сообщение по кабелю; 3) доведение исполнения до всеобщего сведения; 4) запись исполнения; 5) воспроизведение записи исполнения; 6) распространение записи исполнения; 7) сообщение записи в эфир, по кабелю или доведение ее до всеобщего сведения; 8) публичное исполнение записи исполнения; 9) прокат оригинала или экземпляров записи исполнения.

Таким образом, использованием исполнения как объекта смежных прав является само исполнение (эти отношения регулируются общегражданским договором возмездного оказания услуг), а действия по аудио- и видеозаписи исполнения, передаче исполнения или его записи в эфир, размещении записи в Интернете, воспроизведение записи и т.п. Если на концерте организаторами не предполагается совершение таких действий, использования исполнения не будет. Действия по записи исполнения, осуществляемые зрителями без согласия исполнителя, будут являться нарушением его исключительного права на исполнение.

В соответствии с российскими коллизионными нормами при отсутствии соглашения сторон о выборе права:

- в отношении договора об отчуждении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации применяется право страны, на территории которой действует передаваемое приобретателю исключительное право (пункт 7 ст. 1211 ГК РФ).

- в отношении лицензионного договора применяется право страны, на территории которой лицензиату разрешается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (пункт 8 ст. 1211 ГК РФ).

Таким образом, в отношении договоров об использовании исполнения будет по умолчанию применяться российское право, поскольку исключительное право на исполнение действует на территории России и использование исполнения предполагается также на территории России.

Договоры в сфере распоряжения исключительным правом на исполнение могут быть договором об отчуждении исключительного права на объект смежных прав и лицензионным договором о предоставлении права использования объекта смежных прав. По договору об отчуждении исключительного права исполнитель передает или обязуется передать свое исключительное право на исполнение в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права (организатору концерта) (ст. 1307 ГК РФ). По лицензионному договору исполнитель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить организатору концерта (лицензиату) право использования исполнения в установленных договором пределах (ст. 1308 ГК РФ), т.е. использование всеми или некоторыми способами, указанными в пункте 2 статьи 1317 ГК РФ. Лицензия может простой и исключительной (ст. 1236 ГК РФ).

## **ДИСКУССИЯ**

### ***Рекомендации по подготовке к дискуссии***

*Дискуссия (от лат. discussio - рассмотрение, исследование) – одна из важнейших форм коммуникации, плодотворный метод решения спорных вопросов и вместе с тем своеобразный способ познания. Является разновидностью спора, близкой к полемике, и представляет собой серию утверждений, по очереди высказываемых участниками. Заявления последних должны относиться к одному и тому же предмету или теме, что сообщает обсуждению необходимую связность. Используемые в дискуссии средства должны признаваться всеми, кто принимает в ней участие. Употребление других средств недопустимо и ведет к прекращению дискуссии. Употребляемые в полемике средства не обязательно должны быть настолько нейтральными, чтобы с ними соглашались все участники. Каждая из полемизирующих сторон применяет те приемы, которые находит нужными для достижения победы.*

*У каждого из участников дискуссии должны иметься определенные представления относительно обсуждаемого предмета. Однако итог дискуссии – не сумма имеющихся представлений, а нечто общее для разных представлений. Но это общее выступает уже не как чье-то частное мнение, а как более объективное суждение, поддерживаемое всеми участниками обсуждения или их большинством.*

*Цель: обсуждение какого-либо вопроса или группы связанных вопросов, носящих в регулировании отношений в сфере римского права дискуссионный характер, с намерением достичь взаимоприемлемого решения.*

*Задачи:*

- достижение определенной степени согласия участников дискуссии относительно дискутируемого тезиса;*
- формирование общего представления не как суммы имеющихся представлений, а как более объективное суждение, подтверждаемое всеми участниками обсуждения или их большинством;*
- достижение убедительного обоснования содержания, не имеющего первоначальной ясности для всех участников дискуссии.*

*Методика осуществления*

*Организационный этап: тема дискуссии формулируется до ее начала. Для осуществления подготовки к участию в дискуссии учебная группа студентов делится на несколько малых групп, количество которых определяется числом обсуждаемых в процессе дискуссий позиций. Внутри группы должны быть определены роли: спикер (занимает лидирующую позицию, организует обсуждение на уровне группы, формулирует общее мнение малой группы), оппоненты (внимательно слушают предлагаемые позиции во время дискуссии и формулируют вопросы по предлагаемой информации), эксперты (формирует оценочное суждение по предлагаемой позиции своей малой группы и сравнивает с предлагаемыми позициями других групп).*

*Подготовительный этап: каждая малая группа обсуждает позицию по предлагаемой для дискуссии теме в течение отведенного времени в целях формулирования групповой позиции по теме для дискуссии.*

*Основной этап – проведение дискуссии: в ходе проведения дискуссии последовательно заслушиваются суждения, предлагаемые каждой малой группой.*

Для изложения позиции необходимо рекомендовать студентам ПОПС-формулу, суть которой заключается в том, что студент высказывает:

П	позицию	объясняет, в чем заключена его точка зрения	«Я считаю, что смертная казнь не нужна...»
О	обоснование	не просто объясняет свою позицию, но и доказывает	«Потому что увеличивается количество тяжких преступлений, изнасилований, убийств...»
П	пример	при разъяснении сути своей позиции пользуется конкретными примерами	«Я могу подтвердить это тем, что рост преступности наблюдается за последние годы...»
С	следствие	делает вывод в результате обсуждения определенной проблемы	«В связи с этим (сохранением смертной казни), мы не наблюдаем уменьшения роста преступности...»

Таким образом, выступление студента занимает примерно 1-2 минуты и может состоять из двух-четырех предложений, тем самым минимизируется время, затрачиваемое для изложения позиции и, как следствие, обеспечивается возможность заслушать все позиции в течение ограниченного времени практического занятия.

После каждого суждения оппоненты задают вопросы, выслушиваются ответы авторов предлагаемых позиций. В завершении дискуссии формулируется общее мнение, выражающее совместную позицию по теме дискуссии.

Этап рефлексии – подведения итогов: эксперты предлагают оценочные суждения по высказанным позициям своих малых групп, осуществляют сравнительный анализ первоначальной и окончательной позиции, представленной своей малой группой во время дискуссии.

#### **Задание 7. Концепция «моральных прав» автора и концепция «копирайт»: достоинства и недостатки**

**Ключ ответа/решение:** каждая малая группа / студент представляет свое видение ответа на поставленный вопрос как с позиций англосаксонской, так и с позиции континентальной семей права. Далее следует обсуждение представленных позиций, при этом студенты приводят доводы и контрдоводы, приводят примеры.

В данном случае рассуждение проводится по следующему плану:

- Специфика прав на результаты интеллектуальной деятельности;
- Двойственная природа интеллектуальных прав. Приоритет защиты имущественных или личных прав автора;
- Возможности взаимовлияния двух концепций. Оценка выбора российского законодателя.

## **ИНДИВИДУАЛЬНЫЙ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ ПРОЕКТ / РЕФЕРАТ**

### **Рекомендации по подготовке**

Выполнение индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата является одной из составляющих учебной деятельности студента по овладению знаниями в области проблем частного права и его правоприменения, а также служит формой проверки уровня освоения студентом содержания дисциплины. К его выполнению необходимо приступить только после изучения тем дисциплины.

**Описание и общие рекомендации.** Индивидуальный научно-исследовательский проект / реферат (с лат. *refero* – докладываю, сообщаю) – это краткое изложение в письменном виде результатов изучения научной проблемы, включающий обзор соответствующих информационных источников.

Целью индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата является определение качества усвоения теоретического содержания дисциплины в ходе самостоятельной работы с литературой, нормативными правовыми актами, материалами правоприменительной практики. Индивидуальный научно-исследовательский проект / реферат магистранта имеет научно-информационное назначение и используется для анализа научной проблемы по имеющимся в литературе данным.

Подготовку индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата целесообразно осуществлять последовательно:

– выбор темы исследования – тема в концентрированном виде выражает содержание будущего текста, фиксируя как предмет исследования, так и его ожидаемый результат. Тема индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата выбирается из предложенной тематики или индивидуально согласовывается с преподавателем. Рекомендуется выбирать тему, близкую к теме исследования, выполняемого студентом в рамках подготовки выпускной квалификационной работы;

– первичный поиск источников для того, чтобы ознакомиться с заявленной тематикой работы и получить общее представление о месте и значении данной темы в курсе дисциплины, а также определить важнейшие ее проблемы;

– составление плана индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата: он должен содержательно соответствовать заявленной теме исследования, включать все составные части (направления, проблемы). План – это логическая основа индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата, от оригинальности ее построения, четкости, правильной соотнесенности частей во многом зависит качество будущей работы. Важно, чтобы каждый пункт плана раскрывал одну из сторон избранной темы, а все пункты в совокупности охватывали ее целиком. Не допускается включение в план работы тем, непосредственно не относящихся к теме исследования (часто это делается для увеличения объема работы);

– работа с нормативными, теоретическими и эмпирическими источниками в целях исследования основных аспектов заявленной тематики – подготовка основной части индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата. В основной части индивидуального научно-исследовательского проекта / реферата необходимо достаточно полно и убедительно раскрыть все пункты плана, сохраняя логическую связь между ними и последовательность перехода от одного к другому. Каждый раздел рекомендуется заканчивать кратким выводом;

– оформление реферата: реферат должен быть правильно и аккуратно оформлен, с соблюдением правил лингвистической корректности, без стилистических и грамматических ошибок.

**Методы научного исследования:** рекомендуемыми методами выступают следующие:

**Общие методы** – это приемы исследования, которые свойственны каждому человеку, как существу, обладающему разумом и мышлением, потому применяемые не только в науке, но и в повседневной жизни

**Обобщение** установка объединяющего свойства предметов.

**Наблюдение** исследование, опирающееся на органы чувств; восприятие явлений

**Сравнение** исследование, основанное на изучении сходств и различий предметов; сопоставление одного предмета с другим

**Описание** фиксация сведений

**Общенаучные методы** – характеризуются применимостью ко всем без исключения наукам, как сферам человеческого знания, в том числе – в юриспруденции

**Диалектический метод** предполагающий независимое, всестороннее и полное изучение государственно-правовых явлений, рассмотрение существующих между ними связей и выяснение противоречий, оценка изучаемых явлений с позиций качества и количества и т.д. В свою очередь, диалектический метод научного исследования опирается на использование приемов анализа и синтеза, перехода от абстрактного к конкретному и от конкретного к абстрактному, и т.д.

**Анализ** расчленение единого целого на отдельные части, стороны и свойства для дальнейшего их детального изучения.

**Синтез** соединение отдельных частей в единое целое

**Абстрагирование** мысленное выделение каких-либо существенных свойств рассматриваемого предмета при одновременном отвлечении от ряда других присущих ему признаков.

**Логический метод** использование которого основывается на применении к государственно-правовым явлениям законов формальной логики, т.е. науки о правильном мышлении. В числе таких законов принято выделять законы тождества и противоречия, исключенного третьего и т.д. Реализация вышеназванных законов опирается в логике на приемы дедукции и индукции, аналогии и т.д.

**Индукция** способ построения общего вывода на основе известных отдельных фактов

**Дедукция** метод мышления, следствием которого является логический вывод, в котором частное заключение выводится из общего

**Аналогия** это соответствие элементов, совпадение ряда свойств или какое-либо иное отношение между предметами (явлениями и процессами), дающие основание для переноса информации, полученной

при исследовании одного предмета - модели, на другой - прототип.

<b>Метод системного анализа</b>	его применение предполагается при изучении сложных явлений, находящихся во взаимосвязи между собой, поскольку данный метод предполагает представление целого явления как системы взаимосвязанных элементов
<b>Междисциплинарные методы</b> – применяются в нескольких близких по объектам изучения науках	
<b>Культурологический метод</b>	предполагающий изучение права, как одного из регуляторов социального взаимодействия, наряду с моралью, этикой, религией
<b>Социологический метод</b>	состоит в исследовании права на базе конкретных фактов, явлений, процессов, происходящих в обществе между людьми и их объединениями, как субъектами права
<b>Статистический метод</b>	используется для количественной характеристики государственно-правовых явлений, составляющих предмета исследования юридической науки. В том числе, данные о количестве совершенных правонарушений на определенной территории за конкретный период времени, вычисление удельного веса одинаковых правонарушений, относительно их общего числа и т.д.;
<b>Конкретно-исторический метод</b>	помогает изучить специфику конкретного государственно-правового явления в процессе его развития, изменения и совершенствования с течением времени.
<b>Специальные методы юриспруденции</b> , характерны исключительно для исследования предмета юридической науки	
<b>Формально-юридический (догматический) метод</b>	предусматривает исследование юридических фактов и текстов, их интерпретацию в логической последовательности с использованием специальных юридических терминов и конструкций
<b>Сравнительно-правовой метод</b>	предусматривает системное, комплексное изучение правовой культуры в сопоставлении опыта разных стран и народов, выяснения традиций и обычаев в развитии государственно-правовых институтов
<b>Историко-правовой метод</b>	получение знаний о юридической практике, законодательстве в разные периоды времени;
<b>Правосоциологический метод</b>	исследование действительности в области государства и права с применением анкетирования, опросов и т.д.

### **Структура реферата и требования к его составным частям**

**Титульный лист:** оформляется в соответствии с общими требованиями к написанию и оформлению письменных работ в Университете. В любом случае, титульный лист реферата должен иметь указание на профиль подготовки студента и номер группы, его ФИО, название дисциплины, название темы реферата. В обязательном порядке титульный лист подписывается студентом, подготовившим реферат (подпись в данном случае выступает подтверждением автора работы в том, что им представлена окончательная версия его работы).

**План работы:** перечисляются структурные элементы реферата с указанием страниц, на которых они расположены.



**Введение:** введение является визитной карточкой реферативной работы. Обязательными составными частями введения являются:

- обоснование актуальности темы реферата,
- краткий библиографический обзор (степень разработанности выбранной темы в научной и информационной литературе);

- цель реферата,
- описание методов исследовательской работы.

Рекомендуемый объем этой части работы – 2-3 листа.

**Основная часть реферата:** основная часть реферата традиционно представляется несколькими разделами, логично выстроенными в работе. Основная часть реферата – это своеобразное «ядро» исследования или информационного поиска. Изложение должно осуществляться в соответствии с составленным планом. Основная часть должна быть разделена на параграфы (рекомендуется выделить в основной части три раздела без выделения подразделов). Автор должен следить за тем, чтобы изложение материала точно соответствовало цели и названию главы (параграфа).

Именно в основной части работы всесторонне и глубоко анализируются все подлежащие изучению проблемы, последовательно и с исчерпывающей полнотой раскрывается заявленная тема.

В рамках основной части реферата должны иметь место:

- исследование нормативно-правовой основы;
- исследование правоприменительной практики;
- теоретическое обоснование.

Содержательная часть реферата должна быть основана на анализе действующих нормативных правовых актов, актов правоприменительного характера, теоретических источников. Реферат должен демонстрировать продуманную структуру и логическую последовательность излагаемого материала, краткость и четкость формулировок, а также способность студента к анализу, пониманию правовых норм, правильному (квалифицированному) их применению в рамках профессиональной деятельности.

Рекомендуемый объем этой части реферата – 20-25 листов.

**Заключение:** в заключении реферата должны содержаться основные результаты проведенного поискового исследования, а также выводы, сделанные автором на их основе. Основные результаты и выводы, подводящие итог выполненной работе, следует формулировать сжато, лаконично и аргументировано, избегая обилия общих слов и бездоказательных утверждений.

Частью заключения также являются аналитические и правотворческие предложения автора, сделанные им в результате выявления дискуссионных проблем заявленной темы, а также пробелов в правовом регулировании исследуемой тематики.

Рекомендуемый объем этой части работы – 2-3 листа.

**Приложения:** в обязательном порядке в качестве приложений к реферату прилагаются

- смоделированная студентом практическая ситуация (казус) по теме исследования и решение этой ситуации в рамках правоприменительного процесса (оформляется как мотивировочная и резолютивная части судебного решения), которые позволяют оценить способность студента квалифицированно применять нормативные

правовые акты в конкретных сферах юридической деятельности, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности;

– анализ найденного студентом проекта нормативного правового акта, предполагающего изменения в существующее правовое регулирование отношений по тематике реферата, и/или обзор таких изменений, предлагаемых в научной и учебной литературе в целях совершенствования правового регулирования, который позволяет оценить способность студента принимать участие в проведении юридической экспертизы проектов нормативных правовых актов, в том числе в целях выявления в них положений, способствующих созданию условий для проявления коррупции, давать квалифицированные юридические заключения и консультации в конкретных сферах юридической деятельности.

**Библиографический список:** включает в себя перечень использованных при подготовке реферата теоретических, нормативных и эмпирических источников, описание которых дается в соответствии с общими правилами библиографического описания (ГОСТ 7.1- 2003 «Библиографическая запись. Библиографическое описание. Общие требования и правила составления»). В том числе в список должны быть включены:

– перечень нормативных правовых актов, использованных при подготовке реферата, располагаемых в следующем порядке: действующие нормативные правовые акты внутреннего законодательства, нормативные правовые акты международного характера (с указанием их обязательности для России), недействующие нормативные правовые акты внутреннего законодательства, акты иностранного законодательства;

– перечень актов правоприменительного характера;  
перечень теоретических источников, включающих в себя научную и учебную литературу. К научной литературе относятся монографии, научные статьи, материалы научных конференций (рекомендуется использовать научные труды представителей Уральской правовой школы). К учебной литературе отнесены учебники и учебные пособия

**Задание 8. Связь запрета недобросовестной конкуренции в Парижской конвенции 1883 г. с регулированием отношений по охране средств индивидуализации в международном праве**

**Ключ ответа/решение (план работы):**

**Введение** – содержит характеристику актуальности исследуемой проблематики (уровень учебной цели – анализировать)

**1. Предмет регулирования Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г.**

1.1. Понятие промышленной собственности (уровень учебной цели – запоминать)

1.2. Понятие недобросовестной конкуренции (уровень учебной цели – запоминать)

**2. Цели правовой охраны средств индивидуализации.**

2.1. Необходимость индивидуализации товаров и производителей (уровень учебной цели – понимать)

2.2. Специфика прав на средства индивидуализации в системе прав на промышленную собственность (уровень учебной цели – понимать).

2.3. Нарушение прав на средства индивидуализации как проявление недобросовестной конкуренции (уровень учебной цели – анализировать).

### **3. Защита прав на средства индивидуализации.**

3.1. Способы защиты прав на средства индивидуализации (уровень учебной цели – понимать).

3.2. Использование инструментария пресечения недобросовестной конкуренции в гражданско-правовых способах защиты нарушенного исключительного права (уровень учебной цели – анализировать, оценивать).

**Заключение** – содержит выводы и предложения по проведенному исследованию (уровень учебной цели – оценивать)

#### **Приложения:**

Приложение 1. Смоделированная студентом практическая ситуация (казус) по теме исследования и решение этой ситуации в рамках правоприменительного процесса (оформляется как мотивировочная и резолютивная части судебного решения), которые позволяют оценить способность студента квалифицированно применять нормативные правовые акты в конкретных сферах юридической деятельности, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности (уровень учебной цели – применять)

Приложение 2. Анализ изменений, предлагаемых в научной и учебной литературе в целях совершенствования правового регулирования (уровень учебной цели – анализировать, оценивать)

## II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

*Промежуточная аттестация проходит в форме зачета, по билетам, включающим в себя два теоретических задания и одно практическое задание (задачу). Совокупность заданий каждого билета нацелена на проверку всех уровней учебной цели, достигаемых при изучении дисциплины.*

**Задание (теоретический вопрос):** Предоставление произведению науки, искусства, литературы правовой охраны как объекту авторского права по национальному законодательству различных правовых систем: момент возникновения объекта прав, условия предоставления правовой охраны.

**Рекомендации к выполнению:** При подготовке к практическим занятиям студенту рекомендуется придерживаться следующей технологии:

- внимательно изучить содержание вопроса, определить место вопроса в общем содержании темы, его связь с другими вопросами;
- найти и проработать соответствующие разделы в рекомендованных нормативных документах, основной и дополнительной литературе;
- продумать развернутый ответ на вопрос, опираясь на опорный конспект, составленный в ходе освоения основной и дополнительной литературы;
- выявить проблемные аспекты вопроса, продумать свое понимание путей и способов их решения

### **Ключ ответа/решение:**

Основные источники международного авторского права: Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 года), Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 года).

Важнейшим вопросом признания авторских прав является вопрос о необходимых формальностях. Бернская конвенция с 1908 года (Берлинский акт) во второй пункте ст. 4 содержит норму: «Пользование этими правами и осуществление их не связаны с выполнением каких бы то ни было формальностей».

Это означает, что авторские права возникают независимо от выполнения в отношении произведения требований регистрации, депонирования и т.п.<sup>9</sup> Всемирная конвенция об авторском праве допускает, что национальное законодательство может обуславливать охрану авторского права соблюдением формальностей (депонирование экземпляров, регистрация, оговорка о сохранении авторского права, нотариальные удостоверения, уплата сборов и т.п.) (ст. III Всемирной конвенции об авторском праве).

В странах континентального права предметом авторского права является результат творчества, который находит свое выражение в произведениях, отличающихся оригинальностью и влиянием личности, в отличие от англо-американской системы, в которой *copyright* может применяться к ценностям, которые не являются творческими произведениями. В настоящее время происходит взаимовлияние двух правовых семей. Положения о моменте возникновения авторских прав распространяются на все объекты (в том числе и с пониженным уровнем творчества).

---

<sup>9</sup> См. пункт 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 № 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах».

Возникновение авторских прав. Бернская конвенция устанавливает принцип, согласно которому в странах-участницах пользование авторскими правами и их осуществление не связаны с выполнением каких бы то ни было формальностей, т.е. авторские права возникают независимо от выполнения в отношении произведения требований регистрации, депонирования и т.п.<sup>10</sup> Всемирная конвенция об авторском праве допускает, что национальное законодательство может обуславливать охрану авторского права соблюдением формальностей (депонирование экземпляров, регистрация, оговорка о сохранении авторского права, нотариальные удостоверения, уплата сборов и т.п.), но все эти разнообразные формальности в отношении произведений, выпущенных за границей, считаются соблюденными, если экземпляры произведений снабжены знаком охраны авторского права «(с)» и необходимой информацией о правообладателе (ст. III Всемирной конвенции об авторском праве).

Охрана авторского права на произведение осуществляется исходя из следующих основных принципов:

- авторское право охраняет результаты творческой деятельности, нашедшие выражение в объективной форме, а не идеи;
- необходимым условием такой охраны является оригинальность (или индивидуальность произведения);
- охрана не зависит от ценности или достоинств произведения, его назначения или формы выражения;
- охрана не обусловлена выполнением формальностей.

Таким образом, по общему правилу, охрана авторских прав не зависит от выполнения формальностей, поскольку авторские права изначально возникают в силу самого факта творения. Для того, чтобы у автора появилось право на его произведение, никакого административного признания не требуется. Этот принцип резко отличает авторское право от права промышленной собственности (в частности, патентного права и права на товарные знаки).

В США и многих других странах западного полушария исторически была закреплена в законодательстве позиция, в соответствии с которой возникновение авторского права обусловлено рядом формальностей (регистрация произведения, проставление правообразующей записи). В связи с этим норма ст. 5 Бернской конвенции долгое время делала эту конвенцию неприемлемой для стран, придерживавшихся системы регистрации.

Успех Всемирной Женевской конвенции во многом был вызван и тем, что эта конвенция в ст. III заняла компромиссную позицию по вопросу охраны авторских прав: если по внутреннему законодательству требуется соблюдение формальностей, то все формальности следует считать выполненными, если экземпляры произведения будут носить знак охраны авторских прав. Элементы этого знака – гриф, т.е. латинская буква «С» в окружности (от англ. *copyright*), имя или наименование правообладателя, год первого выпуска произведения в свет. Таким образом, знак охраны авторских прав был нужен для произведений стран, в которых формальности не требовались, на случай, если они попадали в страны, где наличие формальностей, подчас тяжелых (депонирование экземпляров,

---

<sup>10</sup> См. пункт 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 № 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах».

регистрация, оговорка об оставлении за собой прав, нотариальные удостоверения, уплата сборов), было необходимо.

Значение знака охраны авторского права как средства признания произведения охраняемым на территории чужого государства постепенно уменьшается в связи с расширением сферы действия Бернской конвенции. Так, в США еще в 1976 г. законом было подтверждено требование обязательного проставления знака охраны, но в связи с присоединением к Бернской конвенции в соответствии с Законом 1988 г. соблюдение каких бы то ни было формальностей в целях охраны авторских прав перестало быть обязательным условием.

Нельзя, однако, утверждать, что знак правовой охраны не имеет вообще никакого смысла даже на территории стран, традиционно признающих возникновение авторского права без соблюдения формальностей. В соответствии со ст. 1300 ГК РФ за информацией об авторском праве, в том числе той, которая идентифицирует произведение, автора или иного правообладателя, признается правовое значение; вводится запрет на удаление такой информации и запрет на некоторые способы использования произведения с удаленной информацией; за нарушение запретов установлена ответственность. В праве Евросоюза также уделяется большое внимание «способам информирования субъектов о наличии соответствующих прав», считается, что следует поощрять использование правообладателями специальной дополнительной маркировки произведений, распространяемых в интернете (п. 13 и п. 55 Преамбулы Директивы № 2001/29/ЕС Европейского Парламента и Совета Европейского Союза от 22 мая 2001 г. о гармонизации некоторых аспектов авторских и смежных прав в информационном обществе.).

**Задание (практическое задание).** Французский архитектор потребовал компенсации за снос в 2016 году по решению мэрии американского города его скульптуры, установленной в 1989 году. В дело вступили адвокаты сторон. Американский адвокат уверяет, что исключительное право архитектора сносом скульптуры не нарушено. Французский адвокат заявляет, что сносом скульптуры нарушены моральные права архитектора. *Разграничьте личное неимущественное право и исключительное право архитектора на скульптуру. В чем разница международной охраны имущественных и неимущественных авторских прав? Нормы права какого государства будут применяться в данном случае?*

**Рекомендации к выполнению:**

1) внимательно изучить, усвоить условие задачи, сущность возникшего спора и обстоятельства дела; при этом в задачу не следует вводить дополнительные («собственные») данные, основанные на различных предположениях;

2) определить, к какой теме курса относится задача;

3) сформулировать подлежащие решению вопросы, уяснить поставленные вопросы;

4) определив тему, нужно вспомнить ее теоретическое содержание, соответствующие нормативные акты и отыскать необходимые нормы для разрешения ситуации.

При этом необходимо доказать, что именно данная норма права подлежит применению к рассматриваемым отношениям. При решении задачи следует давать ответ на каждый поставленный вопрос.

*Представляя свой вариант решения, студент кратко излагает обстоятельства дела, дает юридическую оценку доводам сторон и обосновывает. Если в задаче уже приведено решение суда или иного органа, то требуется оценить его обоснованность и законность. Помимо этого, необходимо ответить на теоретические вопросы, поставленные в задаче в связи с предложенной ситуацией. Полезно в письменном виде сформулировать эти вопросы, чтобы выявить порядок решения задачи и максимально подробно разобрать ситуацию. В заключение на основе теоретических положений и нормативного материала надо сформулировать решение, сделать четкие выводы*

**Ключ ответа решение:**

**Квалификация отношений:** коллизионное право, авторское право, неимущественные права автора

**Применимые нормы права:**

1) Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 года; пересмотрена в Париже 24 июля 1971 года и изменена 2 октября 1979 года); далее – *Бернская конвенция*.

2) Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 года; пересмотрена в Париже 24 июля 1971 года); далее – *Всемирная конвенция об авторском праве*.

3) Закон об авторском праве США (U.S. Copyright Act of 1976, Public Law 94-553<sup>11</sup>)

**Решение.**

В соответствии со статьей II Всемирной конвенции об авторском праве «выпущенные в свет произведения граждан любого Договаривающегося Государства, равно как произведения, впервые выпущенные в свет на территории такого Государства, пользуются в каждом другом Договаривающемся Государстве охраной, которую такое Государство предоставляет произведениям своих граждан, впервые выпущенным в свет на его собственной территории».

Это означает, что абсолютные интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности определяются по праву страны, в которой испрашивается охрана соответствующего права (принцип *lex loci protectionis*). Поскольку права французского архитектора нарушены на территории США, защита права будет осуществляться в судах США, то и применимым правом будет право США.

Скульптура является объектом авторского права в соответствии со ст. I Всемирной конвенции об авторском праве и пунктом (1) ст. 2 Бернской конвенции.

Автору произведения принадлежат имущественные и неимущественные права. Разграничение этих прав проводится в Бернской конвенции. Так, в ст.6bis Бернской конвенции обозначены следующие личные неимущественные права:

- право требовать признания своего авторства на произведение;
- право противодействовать всякому извращению, искажению или иному изменению произведения;
- право противодействовать любому другому посягательству на произведение, способному нанести ущерб чести или репутации автора.

В Бернской конвенции закреплены разные подходы к охране имущественных и неимущественных прав: если срок охраны имущественных прав определяется конкретным

---

<sup>11</sup> <https://wipolex.wipo.int/ru/legislation/details/19946>

конечным сроком, обязательным для применения странами-участницами конвенции, то личные неимущественные права сохраняют силу после смерти автора по крайней мере до прекращения срока действия его имущественных прав (ст. 6 bis Бернской конвенции). Тем самым, не исключается бессрочная охрана личных неимущественных прав национальным законодательством.

В континентальном праве личные неимущественные (моральные) права автора традиционно признаются и охраняются. В число таких прав обязательно входит право на неприкосновенность произведения. Во Франции сложилась своеобразная трактовка этого права. Недопустимым считается изменение не только внешней формы произведения, но и его «духа» (например, использование не в том контексте, который предполагался автором). В известном «деле о фонтане Скрива» 1977 года фонтан был признан правомерно демонтированным, поскольку он находился на территории торгового центра и демонтаж был необходим по соображениям безопасности посетителей. При этом автору все же были возмещены убытки вследствие нарушения его «морального» права<sup>12</sup>.

В странах англосаксонской правовой системы моральные права автора традиционно не признавались и до недавнего времени не получали охраны. Однако в соответствии с требованиями ст. 6bis Бернской конвенции ситуация стала меняться. В настоящее время в США действует федеральный Закон об авторском праве, в соответствии со ст. ст.106А которого признаются два личных неимущественных права авторов произведений визуального искусства: право авторства и право на целостность произведения. Однако наполнение права на целостность произведения определяется в соответствии с доктриной и судебной практикой. В праве США отсутствует такое широкое толкование права на целостность произведения, какое имеется во французском праве. Таким образом, вопрос об удовлетворении заявленных в американский суд требований французского автора остается дискуссионным.

### **ЧАСТЬ 3. (не публикуется)**

---

<sup>12</sup> Гражданское и торговое право зарубежных государств. Учебник. Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. – 4-е изд., перераб. и доп. В 2-х тт. – Т. II. – М.: «Международные отношения», 2006. С. 461.