

УДК: 347.788.36

DOI: 10.18384/2310-6794-2015-3-97-104

**Молчанов А.А., Афанасьева Е.С.***Санкт-Петербургский университет МВД Российской Федерации***КАРДИНАЛЬНЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ  
АВТОРСКИХ ПРАВ НА СЛУЖЕБНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ,  
КОТОРЫЕ ПОЛОЖИТЕЛЬНО ПОВЛИЯЛИ НА РЕЗУЛЬТАТЫ  
НАУЧНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СОТРУДНИКОВ ПОЛИЦИИ**

*Аннотация.* В статье проанализированы изменения в авторском праве на служебные произведения, положительно повлиявшие на научную деятельность сотрудников полиции. В контексте изменений ГК РФ сотрудник полиции, являясь автором служебного произведения, обладает предусмотренными законодателем правами на созданное им в пределах трудовых обязанностей служебное произведение. В настоящее время дефиниция служебного произведения в сравнении с ранее действовавшим законодательством, значительно сужена, так как ранее действовавшее законодательство служебным признавало и произведение, которое могло быть создано работником как в связи с выполнением им служебных обязанностей, так и согласно служебному заданию работодателя.

*Ключевые слова:* служебное произведение, авторское право, интеллектуальная собственность, творчество, научная деятельность.

**A. Molchanov, Ye. Afanasyeva***St.-Petersburg University of the Ministry of the Internal Affairs of Russia***CARDINAL CHANGES IN THE LEGAL REGULATION OF COPYRIGHT LAW  
TO SERVICE-RELATED WORKS POSITIVELY AFFECTING THE RESULTS  
OF POLICE OFFICERS SCIENTIFIC ACTIVITY**

*Abstract.* The article studies the changes in copyright of the office works which positively influenced scientific activity of police officers. In the context of changes of the Civil Code of the Russian Federation, the police officer, being the author of an office work, has rights for the office work created by him/her within labor duties. Currently the definition of an office work in comparison with the previous legislation, is significantly narrowed, as earlier the law recognized official both a piece of writing created by an employee in connection with his/her labor duties and a document composed on demand of the employer.

*Key words:* office work, copyright, intellectual property, creative activity, scientific activity.

Признаваемые и охраняемые в Российской Федерации результаты интеллектуальной деятельности на протяжении всего своего развития пре-

© Молчанов А.А., Афанасьева Е.С., 2015.

терпевали существенные изменения. Большое влияние на изменение национального законодательства оказывали и продолжают оказывать разработка и принятие европейских директив, меж-

дународных договоров, законодательство и правоприменительная практика иностранных государств.

На сегодняшний день Российская Федерация – участница ряда международных договоров, регулирующих отношения в области авторского права [20, с. 721], например:

– Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г. [1];

– Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г. [2];

– Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности 1967 г. [6].

Принимая во внимание новшества правового регулирования прав на результаты интеллектуальной деятельности, можно отметить, что произошли изменения и в отношении авторских прав на служебные произведения. Так, анализируя нормы современного и ранее действовавшего законодательства, можно прийти к следующим актуальным выводам.

С переходом России к развитию рыночных отношений в 1990 г. существенному реформированию подверглась система гражданского законодательства. Важнейшими нормативными актами, закрепляющими основы предпринимательской деятельности стали Закон РСФСР «О собственности в РСФСР» [3], Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» [4], введенные в действие с 1 января 1991 г., и Постановление Совмина РСФСР от 25.12.1990 № 601 «Об утверждении Положения об акционерных обществах» [8], что, в свою очередь, способствовало внесению соответствующих изменений и в авторское право на служебные произведения.

Огромную роль в этом сыграло принятие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. [7], где в абз. 1 ст. 140 закреплялся правовой режим служебного произведения, под которым понималось произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания. Авторское право на данное произведение закреплялось за автором, а за работодателем признавалось лишь право использовать служебное произведение способом, который обусловлен целью задания, и в вытекающих из него пределах.

Принятый в 1993 г. и действовавший до вступления в силу части четвертой ГК РФ Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» [5] (далее – Закон об авторском праве) в ст. 14 расширил понятие служебного произведения как произведения, созданного в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.

В отличие от ст. 14 Закона об авторском праве, относившего к служебным лишь те произведения, создание которых входило в служебные обязанности или служебное задание работодателя, ныне действующее законодательство в ст. 1295 ГК РФ к служебным произведениям относит лишь те произведения науки, литературы или искусства, которые созданы в пределах, определенных для работника (автора) трудовыми обязанностями.

При этом необходимо отметить, что произведения, созданные за пределами исполнения непосредственно установленных для данного работника трудовых обязанностей, не могут признаваться служебными [13, с. 136].

На основании этого можно сделать вывод, что в настоящее время дефи-

ниция служебного произведения в сравнении с ранее действовавшим законодательством, значительно сужена, так как ранее действовавшее законодательство служебным признавало и произведение, которое могло быть создано работником как в связи с выполнением им служебных обязанностей, так и согласно служебному заданию работодателя.

О.А. Рузакова в данном случае отмечает, что законодатель отказался от упоминания о служебном задании, в рамках которого может быть создано служебное произведение. В то же время не следует отказываться от возможности работодателя дать конкретное задание по созданию служебного произведения в рамках конкретизации общих трудовых обязанностей по созданию служебных произведений [17, с. 297].

К служебным обязанностям сотрудника полиции (автора) также может относиться выполнение творческих работ, в результате которых будет создано произведение науки, литературы или другого вида искусства. В п. 1 ст. 11 Федерального Закона РФ «О полиции» [9] находит свое отражение положение, закрепляющее обязанность сотрудников полиции использовать в своей деятельности достижения науки и техники, информационные системы, сети связи, а также современную информационно-телекоммуникационную инфраструктуру.

Сотрудники полиции имеют право сами достигать определенных научных и иных творческих результатов, осуществляя по совместительству с основной работой научную и иную творческую деятельность. Данное право сотрудников полиции закреплено

в п. 4 ст. 34 Федерального закона РФ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [10].

При этом если произведение создано по заданию работодателя, и оно выходит за пределы трудовых обязанностей, в этом случае произведение признать служебным нельзя. Это является важным моментом, поскольку при наличии спора по распоряжению правами в отношении данного объекта авторских прав, необходимо будет установить, создано ли такое служебное произведение в пределах трудовых обязанностей автора, и не были ли при этом нарушены какие-либо нормы труда. К примеру, если будет установлено, что сотрудник полиции (автор) создал служебное произведение во внеслужебное время, не на рабочем месте, даже если оно и соответствует характеру его служебных обязанностей, то у работодателя будут отсутствовать права на данное произведение. На практике произведение считается созданным в пределах установленных для сотрудника трудовых обязанностей с того момента, когда автор (применительно к МВД России – сотрудник полиции) передает его работодателю – Федеральному государственному казенному учреждению МВД РФ, а не с момента выражения данного произведения в объективной форме.

Следует отметить, что с 1 сентября 2014 г., согласно ФЗ от 05.05.14 № 99-ФЗ [11], юридические лица создаются исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены ГК РФ. Как организационно-правовая форма юридического лица учреждение отнесено к унитарным

некоммерческим организациям, оно занимает особое место в системе некоммерческих юридических лиц [16, с. 486].

В соответствии со своим гражданско-правовым статусом казенное учреждение МВД России как юридическое лицо участвует в гражданском обороте от своего имени только для совершения сделок, обеспечивающих его внутривозможную деятельность. В других случаях сделки соответствующего учреждения надлежит рассматривать как действия самого казенного учреждения МВД России.

Действующее гражданское законодательство регулирует деятельность казенных учреждений МВД как обычных субъектов гражданских правоотношений. Одним из направлений деятельности, приносящей доход, выступает деятельность, связанная с созданием интеллектуальной собственности. Доходы, полученные от указанной деятельности, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации (п. 4 ст. 298 ГК РФ, п. 3, 5 ст. 41, п. 1 ст. 51 БК РФ).

Продолжением процесса кодификации авторского права в России стало принятие Государственной Думой Федерального закона от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» [12].

Как и планировалось при внесении законопроекта в Государственную Думу, в рамках Концепции развития гражданского законодательства РФ изменения в часть четвертую ГК РФ связаны прежде всего со стремительным процессом информатизации общества

и с развитием телекоммуникационных сетей и, как следствие, с необходимостью защиты интеллектуальных прав правообладателей в информационно-коммуникационных сетях, а также с необходимостью решения выявленных правоприменительной практикой за период действия части четвертой ГК РФ проблем реализации отдельных норм Кодекса [21, с. 356].

Автору служебного произведения в соответствии с п. 1 ст. 1295 ГК РФ принадлежит авторское право на него, исключительным же правом на данное произведение обладает работодатель, если иное не предусмотрено в трудовом или гражданско-правовом договоре между работодателем и автором.

Следует отметить, что Закон об авторском праве формулировал рассматриваемое правило несколько иначе. Так, в соответствии с п. 2 ст. 14 указанного закона исключительные права на использование служебного произведения принадлежат лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях (работодателю), если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное [18, с. 719].

В настоящее время законодатель четко указал, что подобные изменения (отступления от общей нормы) возможны как в трудовом, так и в гражданско-правовом договоре. Таким образом, законодатель расширяет перечень оснований, по которым может быть передано исключительное право на служебное произведение.

Кроме того, в ст. 1295 ГК РФ данные изменения связаны с возвращением от работодателя к работнику (автору) исключительного права на служебное произведение в предусмотренных законодателем случаях, а именно если

работодатель после предоставления в его распоряжение служебного произведения в течение трех лет не начнет использовать данное произведение, не передаст иному лицу исключительное право на это произведение, не информирует автора о сохранении произведения в тайне.

В редакции п. 2 ст. 1295 ГК РФ, действующей до 1 октября 2014 г., использовался термин «принадлежность» в отношении исключительного права на служебное произведение, в котором работодатель не был заинтересован, что вызывало различные толкования в части возникновения исключительного права. В новой редакции ясно отражена позиция, согласно которой изначально исключительное право возникает у работодателя и лишь по истечении трех лет может «вернуться» к работнику [15, с. 195].

Обладание работодателем исключительным правом говорит о том, что у работника (автора) сохраняются право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения. Однако относительно служебных произведений не действует право на отзыв.

Произошли изменения и в регулировании права автора на вознаграждение. Теперь право на вознаграждение возникает у автора служебного произведения, в том случае если работодатель начнет использование служебного произведения либо передаст исключительное право на него другому лицу в течение трех лет, а также по истечении трех лет с того момента, когда работодатель не начал использовать произведение по зависящим от него моментам [14, с. 872].

Для произведений науки, литературы и искусства, созданных в пределах установленных для автора трудовых обязанностей до 1 января 2008 г., по которым работодатель не совершил в течение срока, предусмотренного законодателем в п. 2 ст. 1295 ГК РФ, ни одного из указанных выше действий, трехлетний срок начинает течь с 1 января 2008 г.

Очевидно, когда работодатель до истечения трехлетнего срока со дня предоставления в его распоряжение служебного произведения, совершит одно из предусмотренных п. 2 ст. 1295 ГК РФ действий, в этом случае работник (автор) получает право на вознаграждение за созданный им творческий результат. Если же работодателем не будет совершено ни одного из указанных в данной статье действий, то он не обязан платить работнику (автору) вознаграждение за созданное им служебное произведение.

При таком подходе, как отмечает С.А. Судариков, материальные интересы автора не оказываются существенным образом ущемленными, поскольку вместе с изъятием имущественных прав автору предоставляется право на дополнительное авторское вознаграждение при использовании служебного произведения [22, с. 75].

Следует отметить, что в части четвертой ГК РФ игнорируются проблемы, связанные с определением величины и порядка выплаты авторского вознаграждения.

Статья 1295 ГК РФ в п. 2 содержит лишь общее положение, указывающее на имеющееся у работника (автора) право на получение вознаграждения, размеры, условия и порядок выплаты которого определяются договором

между работодателем и работником, а в случае спора – судом [15, с. 195].

В п. 2 ст. 1295 ГК РФ был введен дополнительный абзац, согласно которому право на вознаграждение за служебное произведение неотчуждаемо и не переходит по наследству, однако права автора по договору, заключенному им с работодателем, и не полученные автором доходы переходят к наследникам.

Следовательно, никто, кроме автора служебного произведения не имеет возможности по осуществлению права на получение вознаграждения. Признание оборотоспособности права на вознаграждение за служебное произведение потребовало бы и принятия отчуждаемости других прав, принадлежащих автору данного результата интеллектуальной деятельности.

Таким образом, в абз. 4 п. 2 ст. 1295 ГК РФ устанавливается ограничение оборотоспособности права на вознаграждение за служебное произведение. При этом уточняется, что то вознаграждение, которое было присуждено автору при жизни, но не выплачено, переходит по наследству.

Кроме того, к наследникам переходят и другие права на служебное произведение, например, права на использование объекта, которые могут быть предусмотрены договором между автором и работодателем, право наследования и др. [15, с. 196].

В п. 3 ст. 1295 ГК РФ работодателю предоставляется право в отношении служебного произведения, исключительное право на которое принадлежит в силу договора работнику, использовать соответствующее служебное произведение на условиях простой лицензии с выплатой правообладателю вознаграждения.

В договоре между работодателем и автором, как правило, определены пределы использования служебного произведения, размер, условия и порядок выплаты вознаграждения. В случае возникновения спора относительно пределов использования служебного произведения, размера, условий и порядка выплаты вознаграждения, перечисленные позиции определяет суд.

Важно заметить, что ст. 1295 ГК РФ дополнена новым п. 4, в соответствии с которым работодателю предоставлено право обнародования служебного произведения при условии, что договором между ним и автором не предусмотрено иное, а также указывания при использовании служебного произведения своего имени, наименования или требования такого указания [19, с. 50].

Такова краткая характеристика положительно повлиявших на научную деятельность сотрудников полиции изменений, произошедших в правовом регулировании интеллектуальных прав на такой объект авторских прав, как служебное произведение. Обобщая сказанное, заметим, что, как бы ни менялось правовое регулирование авторских прав на служебные произведения, концептуальные предпосылки остаются неизменными. При этом исследование образуемой авторским правом системы правовых норм возможно только путем последовательного изучения норм действующего законодательства, международных договоров, европейских директив, законодательства и правоприменительной практики иностранных государств.

## ИСТОЧНИКИ И ЛИТЕРАТУРА:

## ИСТОЧНИКИ:

1. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г. (ред. 28.09.1979) // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9.
2. Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 года, вступила в силу для СССР 27 мая 1993 года) // СП СССР. 1973. № 24. Ст. 139.
3. Закон РСФСР от 24.12.1990 № 443-1 «О собственности в РСФСР» // Ведомости СНД и СССР. 1990. № 30. Ст. 416.
4. Закон РСФСР от 25.12.1990 № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности» // Ведомости СНД и СССР. 1990. № 30. Ст. 418.
5. Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242.
6. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 года, вступила в силу для СССР 26 апреля 1970 года) // Ведомости ВС СССР. 1968. № 40. Ст. 363.
7. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. // Ведомости СНД и ВС СССР. 1991. № 26. Ст. 733.
8. Постановление Совмина РСФСР от 25.12.1990 № 601 «Об утверждении Положения об акционерных обществах» // СП РСФСР. 1991. № 6. Ст. 92.
9. ФЗ от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» // СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 900.
10. ФЗ от 30.11.2011 № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 49. Ст. 7020.
11. ФЗ от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу

- отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 19. Ст. 2304.
12. ФЗ от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 11. Ст. 1100.

## ЛИТЕРАТУРА:

13. Авторское право и смежные права: учебник / под ред. И.А. Близнеца. М.: Проспект, 2014. 416 с.
14. Борисов А.Б. Комментарий к гражданскому кодексу Российской Федерации части первой, части второй, части третьей, части четвертой, с постатейными материалами и практическими разъяснениями официальных органов. М.: Книжный мир, 2015. 1200 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. 510 с.
16. Гражданский кодекс Российской Федерации. Юридические лица: Постатейный комментарий к главе 4 / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2014. 524 с.
17. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / О.А. Рузакова. М.: Изд-во «Экзамен», 2007. 768 с.
18. Постатейный научно-практический комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации. В 2-х книгах. Книга 1 // под ред. Ю.А. Дмитриева, А.А. Молчанова. М.: ООО «Издательский дом «Буквоед», 2008. 800 с.
19. Рожкова М.А. Интеллектуальная собственность: основные аспекты охраны и защиты: учебное пособие. М.: Проспект, 2015. 248 с.

20. Российское гражданское право: учебник: в 2 т. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2015. 958 с.
21. Рузакова О.А. Вопросы кодификации законодательства об авторском праве в Российской Федерации и Европейском союзе / Кодификация российского частного права 2015 // под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2015. 447 с.
22. Судариков С.А. Авторское право: учебник для бакалавров. М.: Проспект, 2015. 464 с.