

Санкт-Петербургский государственный университет

На правах рукописи

**ЛЮКШИН
Алексей Михайлович**

**АВТОРСКОЕ ПРАВО
НА ПРОИЗВЕДЕНИЯ АРХИТЕКТУРЫ**

**Специальность: 12.00.03
гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право.**

**АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

**Санкт-Петербург
2004**

Работа выполнена на кафедре гражданского права Санкт-Петербургского государственного университета.

- Научный руководитель доктор юридический наук,
 профессор Александр Петрович Сергеев
- Официальные оппоненты: доктор юридический наук,
 профессор Олег Александрович Городов
 кандидат юридических наук, доцент
 Виталий Имантович Смирнов
- Ведущая организация Российский институт
 интеллектуальной собственности (РИИС)

Защита состоится 24 февраля 2005 г. в _____ часов _____ мин. на заседании диссертационного совета Д 212.232.04 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора наук при Санкт-Петербургском государственном университете по адресу: 199026, Санкт-Петербург, Васильевский остров, 22 линия, д. 7, зал Ученого совета.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. А.М.Горького Санкт-Петербургского государственного университета (Санкт-Петербург, Университетская набережная, д. 7/9).

Автореферат разослан «_____» _____ 200_____ г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент

Филиппова М.В.

2005-4
47273

970608

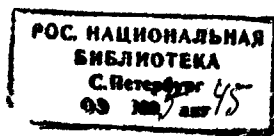
ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования связана с активизацией строительной деятельности в Российской Федерации в последнее десятилетие. Строительный бум неизбежно привел к усилившемуся спросу на результаты архитектурной деятельности, т.е. на новые, оригинальные архитектурные проекты, на документацию для строительства, выполненную с использованием новых технических средств. Современных строителей и инвесторов перестали удовлетворять те типовые проекты зданий и сооружений, которые были созданы в предыдущие годы. Заказчиками строительства новых объектов стали не только государственные организации, но и частные компании. Все эти обстоятельства не могли не привести и к активизации архитектурной деятельности.

Несмотря на принятие в 1993 году Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» и в 1995 году Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации», отношения по защите авторских прав на произведения архитектуры не стали намного понятнее и однозначнее. Права и обязанности сторон, возникающие в процессе создания и использования произведений архитектуры, закрепленные в различных нормативных актах зачастую противоречат друг другу.

Именно поэтому в диссертационном исследовании, на основании подробного изучения, как действующего законодательства, так и правоприменительной практики, была сделана попытка сделать практические выводы в отношении возникновения и реализации авторских прав на произведения архитектуры.

Целью диссертационного исследования является исследование отношений в области создания и использования произведений архитектуры в процессе осуществления архитектурной деятельности на основе всестороннего анализа теоретических достижений цивилистики, действующего законодательства и конкретных отношений в сфере архитектурного творчества,



выявление закономерностей и особенностей правового регулирования этих отношений и выработка предложений по совершенствованию правового регулирования отношений в архитектурной деятельности.

Методологической основой диссертационного исследования являются методы исторического, логического, сравнительно-правового, системно-структурного анализа, сочетание методов как анализа и синтеза, так и метода аналогии. Методологической основой диссертационного исследования являются общие положения теории права, например о соотношении общих и специальных норм права, об императивных и диспозитивных нормах, о приемах толкования норм права и т.д.

Теоретической основой диссертационного исследования послужили работы отечественных цивилистов: Б.С. Антимонова, М.И. Брагинского, М.М. Богуславского, А.И. Ваксберга, В.В. Витрянского, Э.П. Гаврилова, А.Н. Гейне, М.В. Гордона, О.А. Городова, М.Г. Диканского, В.А. Дозорцева, А.А. Заславского, Н.Д. Егорова, В.Я. Ионаса, О.С. Иоффе, В.О. Калятина, М.И. Никитиной, Х.А. Пизуке, Н.А. Райгородского, И.В. Савельевой, А.П. Сергеева, В.И. Серебровского, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, С.А. Чернышевой, Г.Ф. Шершеневича, Т.А. Феддеевой, Е.А. Флейшиц, А.К. Юрченко и других ученых.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в положениях выносимых на защиту:

1. Произведение архитектуры отвечает всем закрепленным действующим законодательством признакам охраноспособного произведения науки, литературы и искусства и, вопреки встречающимся в юридической литературе предложениям, не нуждается в дополнительных критериях охраноспособности.

2. Несмотря на прямое указание Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации», объект авторского права в архитектуре один, и им является само произведение архитектуры, которое может воплощаться в различных формах: архитектурном проекте, документации для строительства, созданной на основе архитектурного проекта, или архитектурном объекте.

На основе анализа процесса создания архитектурного проекта, сделан вывод о том, что формой воплощения произведения архитектуры является не весь архитектурный проект, а та его часть, которая образует архитектурное решение.

3. Для обеспечения реализации права авторов произведений архитектуры на имя необходимо законодательно обязать собственников архитектурных объектов не препятствовать размещению на них информации об авторах этих произведений архитектуры.

4. Автор произведения архитектуры может реализовать право на его обнародование только один раз, путем обнародования архитектурного проекта, документации для строительства, разработанной на его основе или отстроенного архитектурного объекта.

5. Признание за авторами произведений архитектуры права на защиту репутации неизбежно ограничивает свободу собственников архитектурных объектов по использованию и распоряжению ими. Правовым основанием для разрешения возникающих по этому поводу споров выступает п. 2 ст. 209 ГК РФ.

6. Право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и авторского надзора за строительством, а также право требовать от собственника (владельца) архитектурного объекта предоставления возможности осуществить его фото- и видеосъемку следует признать не личными неимущественными правами, как это предусмотрено в Законе РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации», а имущественными правами.

7. Поскольку на практике отдельный авторский договор на создание произведения архитектуры чаще всего не заключается, а является элементом смешанного договора на выполнение проектных, а порой и строительных работ, в подобных договорах целесообразно выделить специальный раздел, посвященный вопросам авторского права на произведение архитектуры. Данный раздел должен содержать все существенные условия авторского договора, предусмотренные ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах». Оптимальной альтернативой этому является заключение отдельного авторского договора на создание и использование произведения архитектуры, «сопровождающего» договор подряда на выполнение проектных, изыскательских и строительных работ.

8. Действующее авторское законодательство не содержит правовых препятствий для использования такого способа защиты, как конфискация контрафактных экземпляров произведения архитектуры по решению суда и, или их уничтожение, или передача обладателю авторских прав по его просьбе. Сказанное в полной мере относится и к контрафактным экземплярам произведения архитектуры, воплощенного в форме архитектурного объекта.

Практическая значимость диссертационного исследования заключается в том, что положения и выводы, содержащиеся в нем, могут быть использованы как при совершенствовании законодательства, так и при применении на практике действующего законодательства. Не исключена возможность использования основных положений работы при дальнейшем научном исследовании авторского права на произведения архитектуры, также возможно использование ее в учебном процессе как по специальности «юриспруденция», так и по специальности «архитектура».

Апробация результатов исследования происходила при подготовке, рецензировании и обсуждении его на кафедре гражданского права Санкт-Петербургского государственного университета. Некоторые научные выводы изложены в опубликованных статьях.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается выбор темы исследования, ее актуальность, определяется практическая значимость работы и ее цели.

Глава первая «Объект авторского права в архитектуре» посвящена изучению вопроса, что может являться объектом авторского права на произведение архитектуры.

В результате исследования автор пришел к выводу, что хотя и произведения архитектуры имеют двойное назначение, т.е. с одной стороны, служат удовлетворению определенных материальных потребностей людей, а с другой - предназначены вызывать у людей чувства художественного удовлетворения - тем не менее, нет надобности в поиске новых критериев охраноспособности произведения архитектуры. Вполне достаточно тех критериев, которые уже закреплены действующим законодательством и признаны всеми отечественными цивилистами. Иными словами, произведением архитектуры следует считать любое произведение в сфере архитектурной деятельности, независимо от его назначения и достоинства, если оно является результатом творческого труда автора и выражено в объективной форме.

Пункт 2 ст. 16 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» называет объектами авторского права на произведения архитектуры архитектурный проект, разработанную на его основе документацию для строительства и архитектурный объект.

Специфика архитектурной деятельности состоит в том, что идеи и решения архитектора не сразу воплощаются в зданиях и сооружениях, а вначале объективируются (материализуются) в проекте. Действующее законодательство по-разному определяет понятие **архитектурного проекта**. Статья 2 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» называет архитектурным проектом архитектурную часть документации для строительства и градостроительной документации, содержащую архитектурные решения. Другим нормативным актом, регламентирующим процесс архитектурной деятельности, является «Инструкция о порядке разработки, согласования, утверждения и составе проектной документации на строительство предприятий, зданий и сооружений» — СНиП 11-01-95. Согласно п. 4.1 данной инструкции среди разделов, из которых состоит проект на строительство, названы архитектурно-строительные решения. Раздел «Архитектурно-строительные решения» в соответствии с п.4.1.5 СНиП 11-01-95 содержит, в том числе, основные чертежи — планы, разрезы и фасады основных зданий и сооружений со схематическим изображением основных несущих и ограждающих конструкций. В результате анализа названных нормативных актов можно сделать вывод, что архитектурным проектом как объектом авторского права можно считать только его архитектурную часть, называемую архи-

тектурным решением, выраженную в рисунках, эскизах, чертежах, планах, разрезах, схемах, моделях и т.д.

С точки зрения автора, СНиП 11-01-95 более логично и понятно выделяет разделы в проекте на строительство, раскрывает содержание этих разделов, обоснованно выделяет из всего содержания проекта именно творческую его часть. Поэтому было бы правильнее называть одну из форм воплощения произведения архитектуры не «архитектурный проект», а «архитектурное решение». Определение понятия «архитектурное решение» уже дано в ст. 2 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» и требует лишь небольшой корректировки.

Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» впервые назвал объектом авторского права на произведения архитектуры документацию для строительства, разработанную на основе архитектурного проекта. СНиП 11-01-95 содержит п. 4.3, который называется «Рабочий проект». Рабочий проект является сокращенным по объему и составу проектом на строительство. Его назначение — способствовать практической реализации проекта на строительство. Поэтому, по моему мнению, понятие «документация для строительства, разработанная на основе архитектурного проекта» (п. 2 ст. 16 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации»), и понятие «рабочий проект» (п. 4.3 СНиП 11-01-95) имеют одно значение. Таким образом, объектом авторского права на произведения архитектуры является и документация для строительства, разработанная на основе архитектурного проекта, которая представляет собой сокращенный по объему и составу проект на строительство, или рабочий проект. Так же как и в случае с предыдущим объектом авторского права на произведения архитектуры, а именно архитектурным проектом, приходится признать необходимость внесения изменений в Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации». Было бы правильнее наименовать такую форму воплощения произведения архитектуры, как «документация для строительства разработанная на основе архитектурного проекта» просто «рабочий проект».

Пункт 2 ст. 16 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» называет объектом авторского права на произведения архитектуры **архитектурный объект**. В соответствии со ст. 2 этого же Закона архитектурным объектом является здание, сооружение, комплекс зданий и сооружений, их интерьер, объекты благоустройства, ландшафтного или садово-паркового искусства, созданные на основе архитектурного проекта.

Нет никакого сомнения, что архитектурный объект, т.е. здание, сооружение, комплекс зданий и сооружений и т.д., является охраноспособным объектом авторского права. Во-первых, построенное здание является воплощением творческой идеи автора. Это воплощение идеи автора архитектурного

проекта является более полным и наглядным, по сравнению с проектом или документацией для строительства. Во-вторых, архитектурный объект следует считать объектом авторского права хотя бы потому, что он появился в результате творческого труда архитектора и выражен в объективной форме.

В связи с вышесказанным, необходимо дать ответ на вопрос: является ли произведение архитектуры единым объектом авторского права, а архитектурный проект, документация для строительства, разработанная на основе архитектурного проекта, и архитектурный объект являются разными формами воплощения произведения архитектуры? Или же, необходимо признать наличие нескольких самостоятельных объектов авторского права — архитектурного проекта, документации для строительства, созданной на основе архитектурного проекта, и архитектурного объекта?

В литературе общепризнано, что произведение является благом нематериальным, оно, как объективно существующее явление окружающего мира, выступает в качестве комплекса идей и образов, получивших свое объективное выражение в готовом труде, является индивидуальным и неповторимым отражением объективной действительности. Поэтому очень важно различать само произведение, имеющее нематериальную сущность, и форму его воплощения, т.е. ту вещественную форму, которая является материальным носителем произведения. Автор считает, что объектом авторского права является само произведение архитектуры, воплощенное в формах архитектурного проекта, документации для строительства, разработанной на основе архитектурного проекта, и архитектурного объекта.

В главе второй «Субъекты авторского права на произведения архитектуры» исследуются вопросы, связанные с авторством на произведение архитектуры, отношениями, возникающими между соавторами и правовым режимом служебных произведений архитектуры.

Субъектами авторского права на произведение архитектуры, являются лица, которым принадлежит субъективное авторское право. Важнейшими субъектами авторского права являются их **авторы**. Автором произведения архитектуры может считаться гражданин, в результате творческого труда которого создан архитектурный проект. Кроме того, автор архитектурного проекта является еще и автором документации для строительства, разработанной на основе архитектурного проекта, и автором архитектурного объекта.

Произведения архитектуры чаще всего создаются творческим трудом не одного, а двух или более лиц, каждое из которых приобретает авторское право на произведение. Субъектов, создавших произведение в результате коллективного творческого труда, принято называть **соавторами**. Действующее законодательство не содержит перечня условий, при наличии которых возможно определение наличия или отсутствия соавторства. Доктрина авторс-

кого права и судебная практика выводят условия возникновения соавторства из действующего законодательства. Первым важным требованием для признания соавторства является факт создания единого коллективного произведения; другим главным условием возникновения соавторства является творческий характер вклада в создание произведения каждого из соавторов.

Процесс определения наличия соавторства на произведения архитектуры облегчен благодаря содержанию п. 4 ст. 16 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации». Данный пункт гласит, что лица, оказывающие автору произведения архитектуры техническую, консультационную или организационную помощь, либо осуществляющие организацию проектирования и строительства, контроль за выполнением указанных работ, не могут быть признаны соавторами. Это указание законодателя крайне важно, поскольку архитектурная деятельность связана с большим количеством участников, вносящих различный по характеру вклад в создание произведения архитектуры.

Среди субъектов исключительных прав на произведения архитектуры могут быть и юридические лица. Если произведение создано в порядке выполнения служебных обязанностей работниками, состоящими в трудовых отношениях с организациями, то такое произведение принято считать **служебным произведением**, и этой организации будут принадлежать, по общему правилу, исключительные права на использование произведения. Однако в отношении служебного произведения архитектуры вышеназванная презумпция не столь однозначна. Проблема в том, что п. 2 ст. 19 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» указывает, что «договор между работодателем и автором должен содержать предусмотренные Законом Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» положения об урегулировании имущественных прав по использованию произведения архитектуры, созданного в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания». Но Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» указывает только на то, что 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 (п. 2 ст. 14 Закона). Никаких иных «положений об урегулировании имущественных прав по использованию произведений» в названном Законе нет. Таким образом, следует признать, что не существует обязанности сторон трудового договора - автора и работодателя — специально оговаривать принадлежность имущественных прав на произведение архитектуры работодателю.

Глава третья «Права авторов произведений архитектуры» посвящена личным неимущественным и имущественным правам авторов произведений архитектуры.

Самым главным правом автора архитектурного произведения, как и любого другого произведения, является **право авторства**, т.е. право признаваться автором произведения. В отечественной цивилистике право авторства определяется как юридически обеспеченная возможность лица считаться автором произведения и вытекающая отсюда возможность требовать признания данного факта от других лиц. Данные положения подтверждаются и конкретизируются положениями п.3 ст.16 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации»: «Гражданин, в результате творческого труда которого создан архитектурный проект, признается автором архитектурного проекта. Ему принадлежит также авторское право на разработанную на основе архитектурного проекта документацию для строительства и на архитектурный объект». Эта норма презумирует право автора произведения архитектуры считаться автором и архитектурного проекта, и разработанной на основе архитектурного проекта документации для строительства, и архитектурного объекта.

Следующим личным неимущественным правом является **право на имя**. Законодатель определил право на имя как право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом, либо без обозначения имени, то есть анонимно. В отношении архитектурного проекта и созданной на его основе документации для строительства осуществить право на имя достаточно легко, так как любой архитектурный проект подписывается его автором, да и документация для строительства также подписывается лицами, ее подготовившими, с указанием автора архитектурного проекта. В отношении же архитектурного объекта осуществить право на имя не столь просто, поэтому необходимо в законодательном порядке обеспечить авторам архитектурных объектов осуществления права на имя, путем обеспечения возможности размещения памятных досок с именами авторов на самих архитектурных объектах.

Автор произведения архитектуры имеет **право обнародовать** или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право обнародования), включая право на отзыв. Сущность права обнародования произведения заключается в юридически обеспеченной возможности автора произведения предоставить его для публичной огласки и доступа к произведению третьих лиц. В связи с вышесказанным необходимо ответить на вопрос: возможна ли реализация права обнародования произведения в отношении отдельно взятых форм воплощения произведения архитектуры? Или после обнародования архитектурного проекта нет ни возможности, ни необходимости в обнародовании документации для строительства, созданной на основе архитектурного проекта и обнародовании архитектурного объекта?

Обнародование произведения архитектуры, воплощенного в форме архитектурного проекта, не представляет никакой сложности. Обнародовать

произведение архитектуры, воплощенное в форме документации для строительства, разработанной на основе архитектурного проекта, также просто. Ее обнародование возможно при условии, что архитектурный проект, на основе которого разрабатывалась эта документация для строительства, не был обнародован по тем или иным причинам. Обнародование произведения архитектуры, воплощенного в форме архитектурного объекта, происходит реже, чем обнародование произведения архитектуры, воплощенного в иных формах. Происходит это потому, что для обнародования отстроеного архитектурного объекта необходимо, чтобы ни архитектурный проект, ни разработанная на его основе документация для строительства не были обнародованы ранее. Учитывая, что объектом авторского права является само произведение архитектуры, воплощенное в различных формах, можно дать ответ на поставленный выше вопрос — реализация права обнародования в отношении произведения архитектуры возможна только один раз, как и в отношении любого другого произведения.

Логическим продолжением права обнародования является **право отзыва** произведения. Исходя только из практической возможности реализации права отзыва произведения архитектуры легче всего отозвать архитектурный проект до момента его реализации путем строительства архитектурного объекта. Нет особых препятствий для отзыва произведения архитектуры воплощенного в форме разработанной на основе архитектурного проекта документации для строительства. Отозвать произведение архитектуры, воплощенное в форме архитектурного объекта, возможно только воспользовавшись правом на аноним.

Действующее законодательство предусматривает **право на защиту репутации автора**, т.е. право автора на защиту произведения от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора. Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» предусматривает некоторые особенности в осуществлении автором произведения архитектуры права на защиту репутации. Статья 20 Закона регламентирует порядок изменения архитектурного проекта. В ней указывается, что изменения архитектурного проекта при разработке документации для строительства или при строительстве архитектурного объекта производятся исключительно с согласия автора архитектурного проекта. Статья 21 Закона РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» регламентирует порядок изменения архитектурного объекта (достройку, перестройку, перепланировку). Сложности реализации права на защиту репутации в отношении архитектурного объекта объясняются конкуренцией данного права автора с правом собственника архитектурного объекта распоряжаться им. Но, исходя из действующего законодательства можно сделать следующий вывод - правовым основанием неизбежного ограниче-

ния свободы собственников архитектурных объектов на распоряжение ими является п. 2 ст. 209 ГК РФ.

Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» предусматривает некоторые личные неимущественные права, которые предоставляются только авторам произведений архитектуры. Автор архитектурного проекта имеет право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и авторского надзора за строительством архитектурного объекта. При осуществлении авторского контроля за разработкой документации для строительства автор архитектурного проекта может запрещать изменять документацию для строительства по сравнению с архитектурным проектом. При осуществлении авторского надзора за строительством, автор контролирует соответствие возведения архитектурного объекта архитектурному проекту и документации для строительства.

Представляется неправильным отнесение права на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и авторского надзора за строительством к личным неимущественным правам. Существует возможность не привлекать автора к осуществлению авторского контроля за разработкой документации для строительства, если архитектурный проект реализуется без изменений и сам автор согласен не осуществлять контроль. Таким образом, автору предоставлена возможность распоряжаться рассматриваемым правом. Однако в соответствии с императивными нормами ГК РФ, личные неимущественные права неотчуждаемы, даже если на это имеется желание самого обладателя этих прав. Законодатель, разрешив автору произведения архитектуры распоряжаться названными правами, что само по себе совершенно правильно, возможно ошибочно перечислил эти права в статье под названием «Личные неимущественные права». Исходя из того, что смысл правовой нормы содержится в ее тексте, а не в названии статьи, следует признать, что право автора произведения архитектуры на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства и авторского надзора за строительством является имущественным правом. Подобный вывод в большей степени защищает рассматриваемое право и соответствует интересам автора.

Автору произведения архитектуры предоставлено еще одно право, которое Закон тоже называет личным неимущественным, а именно право требовать от собственника (владельца) архитектурного объекта предоставления возможности осуществлять его фото- и видеосъемку, если иное не предусмотрено договором, в соответствии с которым был создан архитектурный проект. Сущность этого права заключена в возможности автора произведения архитектуры сфотографировать его в случае, если право собственности на материальный объект, являющийся формой выражения произведения, перешло к иным лицам. Представляется, что пра-

во на фото- и видеосъемку необоснованно отнесено законодателем к личным неимущественным правам, хотя бы потому, что в Законе сделана оговорка о возможности распоряжения этим правом автором произведения архитектуры. То есть в договоре на создание архитектурного проекта автор может отказаться от права на фото- и видеосъемку, или передать это право другому лицу. Как и в случае с правом автора на осуществление авторского контроля и надзора, Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» одновременно относит право автора произведения архитектуры на фото- и видеосъемку к личным неимущественным правам, и предоставляет право автору произведения архитектуры распоряжаться этим правом. Учитывая, что похожее право автора произведения изобразительного искусства именуемое правом доступа, не отнесено Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» к личным неимущественным правам, можно сделать вывод о принадлежности рассматриваемого права к имущественным правам и необходимости законодательного отнесения права на фото- и видеосъемку архитектурного объекта к имущественным правам авторов произведений архитектуры.

Автор произведения архитектуры, как и любого другого произведения, обладает кроме личных неимущественных прав также и имущественными правами. То есть, за автором закреплены исключительные права на использование произведения. Сущность прав на использование произведения заключается в том, что только автор произведения решает вопрос о том, в какой форме, объеме и пределах будет использовано произведение, кому будет передано право использования произведения и иные подобные вопросы.

Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» признает за автором архитектурного проекта исключительное **право использовать свой архитектурный проект или разрешать использовать его для реализации** путем разработки документации для строительства и строительства архитектурного объекта. Право на разработку документации для строительства может быть реализовано самим автором архитектурного проекта. Автор архитектурного проекта может и сам разработать документацию для строительства, при наличии определенных знаний и навыков, или же разрешить разработать ее иному лицу или организации. Однако самостоятельно реализовать это право путем строительства архитектурного объекта автору архитектурного проекта будет весьма затруднительно. Строительная деятельность подлежит лицензированию, и потому самостоятельная реализация архитектурного проекта путем строительства архитектурного объекта практически невозможна автором-гражданином. Соответственно, реализовать свое право на строительство архитектурного объекта автор сможет, только передав это право организации-пользователю.

Автору архитектурного проекта предоставлено **право** требовать от заказчика предоставления права **на участие в реализации своего проекта**, если иное не предусмотрено договором. Очевидно, что автор архитектурного проекта вправе требовать предоставления ему возможности участия как в процессе разработки на основе архитектурного проекта документации для строительства, так и в процессе строительства архитектурного объекта.

Закон РФ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» предусматривает исключительное **право** автора архитектурного проекта **осуществлять или разрешать воспроизведение, распространение, публичный показ и переработку** своего архитектурного проекта, разработанной на его основе документации для строительства, а также изображений архитектурного объекта. Нетрудно заметить, что из перечня объектов авторского права на произведения архитектуры, на которые распространяются рассматриваемые полномочия, исключен архитектурный объект, и вместо него фигурирует изображение архитектурного объекта. Это объясняется тем, что воспроизведение архитектурного объекта может осуществляться только путем строительства еще одного такого же здания или сооружения.

Под переработкой архитектурного объекта нельзя понимать его достройку, перестройку, перепланировку и т.д., то есть совершение действий, которые влекут изменения композиционного построения архитектурного объекта, а также изменение его внешнего и внутреннего облика. Переработкой произведения является создание нового самостоятельного произведения на основе уже существующего произведения. Причем при переработке произведения необходимо получить согласие автора первоначального, оригинального произведения.

Глава четвертая «Договоры на создание и использование произведений архитектуры» посвящена договорам на создание и использование произведений архитектуры.

Любое использование произведения автора, кроме случаев специально оговоренных законодательством, осуществляется на основании авторского договора. Авторские договоры, как договоры связанные с созданием и использованием произведений интеллектуального творчества, составляют особую группу гражданско-правовых договоров. Особенностью авторских договоров, связанных с созданием и использованием произведений архитектуры является то, что в подавляющем большинстве случаев они неразрывно связаны с договорами подряда на выполнение проектных, изыскательских, а порой и строительных работ. Авторские договоры, регулирующие только отношения по созданию и использованию произведений архитектуры, встречаются очень редко.

На практике можно встретить следующие договоры, в которых имеются элементы авторского договора: договор подряда на выполнение проектных работ, договор строительного подряда «под ключ» и, непосредственно, сам авторский договор на использование произведения архитектуры.

Заключение подобных «смешанных» договоров возможно в силу п. 3 ст. 421 ГК РФ, где указано, что стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. И далее в этой же статье сказано, что к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которого содержатся в смешанном договоре. То есть к отношениям сторон договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ по поводу авторских прав на произведения архитектуры будут применяться нормы законодательства об авторском праве.

Следует признать необходимым при заключении смешанного договора на выполнение проектных работ детально регулировать вопросы авторского права на произведение архитектуры, а еще лучше — заключать отдельный авторский договор на создание и использование произведения архитектуры, «сопровождающий» договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

В главе пятой «Гражданско-правовая защита на произведения архитектуры» рассматриваются гражданско-правовые способы защиты авторских прав на произведения архитектуры.

Субъекты авторских прав на произведения архитектуры вправе, в случае нарушения их прав, применять все, предусмотренные гражданским законодательством способы защиты авторских прав.

Одним из способов защиты авторского права и Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах», и ГК РФ называют признание авторского права. Применение этого способа в «чистом» виде осуществляется в случаях присвоения авторства (плагиат) или отрицания нарушителем авторского права принадлежащего правообладателю. Присвоение авторства на произведение архитектуры встречается достаточно редко, так как сами объекты авторского права на произведения архитектуры не столь общедоступны, как иные произведения, кроме, конечно же, отстроженных архитектурных объектов.

Другим способом защиты авторских прав является возможность требовать от нарушителя восстановления положения, существовавшего до нарушения права. Данный способ защиты может применяться в тех случаях, когда нарушенное авторское право в результате правонарушения не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путем устранения последствий нарушения.

Кроме того, предусматривается право автора требовать от нарушителя прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Статья 12 ГК РФ говорит о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Нет никаких сомнений в том, что речь идет об одном и том же способе защиты гражданских (авторских) прав. Рассматриваемый способ защиты авторского права может быть применен в случае, если правообладатель обнаружит, что его права кто-либо нарушает или своими действиями способен нарушить их. В этом отношении пресечение действий, создающих угрозу нарушения права, можно назвать «превентивным», по сравнению с предыдущим способом защиты прав, т.е. требованием о восстановлении положения существовавшего до нарушения права.

Наиболее интересным является вопрос об обязательной конфискации по решению суда контрафактных экземпляров произведений или фонограмм и далее, уничтожении контрафактных экземпляров произведений, или о передаче этих контрафактных экземпляров обладателю авторских прав по его просьбе.

Контрафактными могут быть следующие произведения архитектуры:

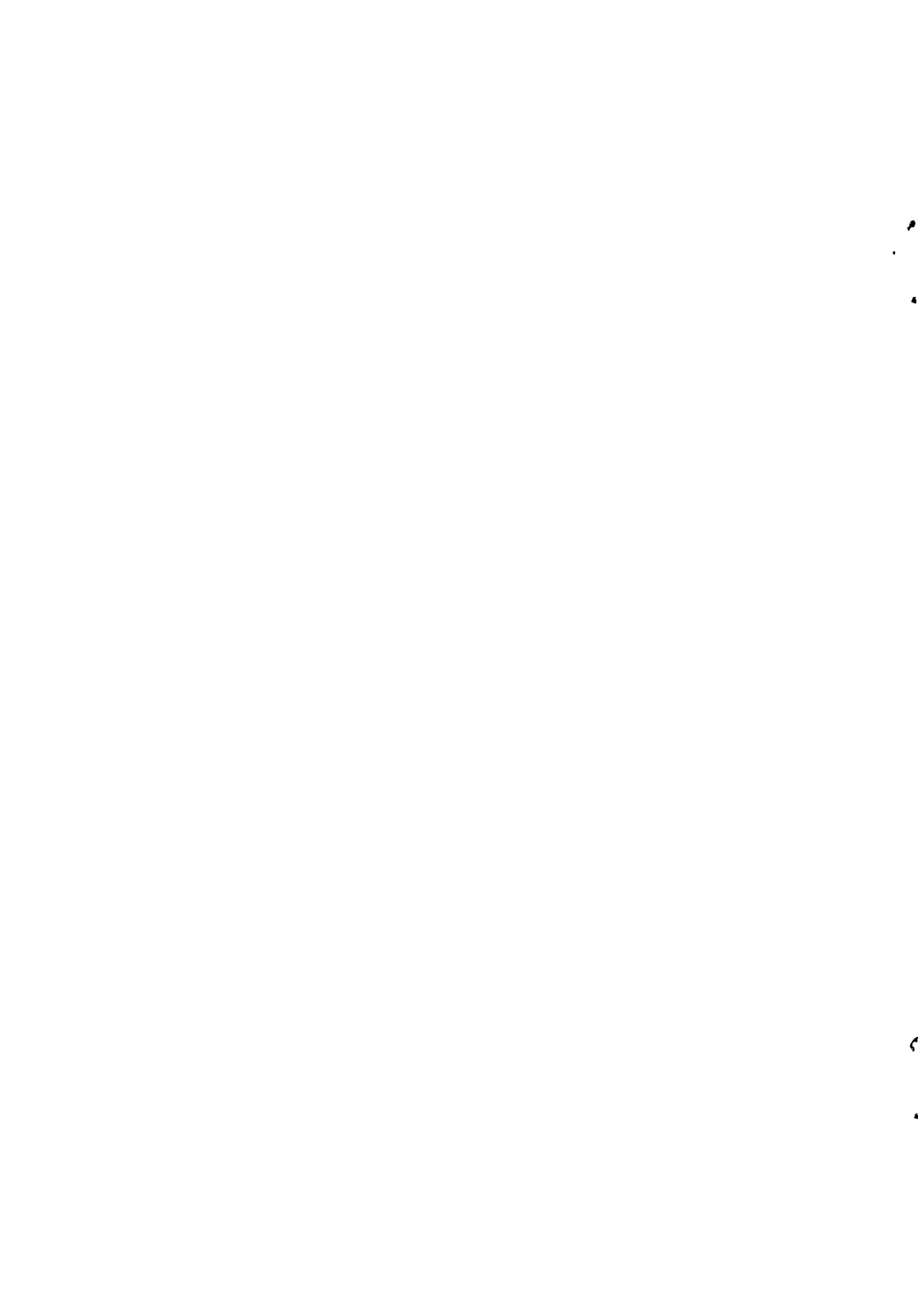
1. Незаконно изготовленные копии архитектурного проекта;
2. Документация для строительства, незаконно созданная на основе архитектурного проекта;
3. Незаконно изготовленные копии документации для строительства, созданные на основе архитектурного проекта;
4. Архитектурный объект, незаконно созданный на основе архитектурного проекта;
5. Незаконно созданная копия архитектурного объекта, созданного на основе архитектурного проекта;
6. Незаконно изготовленные изображения архитектурного объекта.

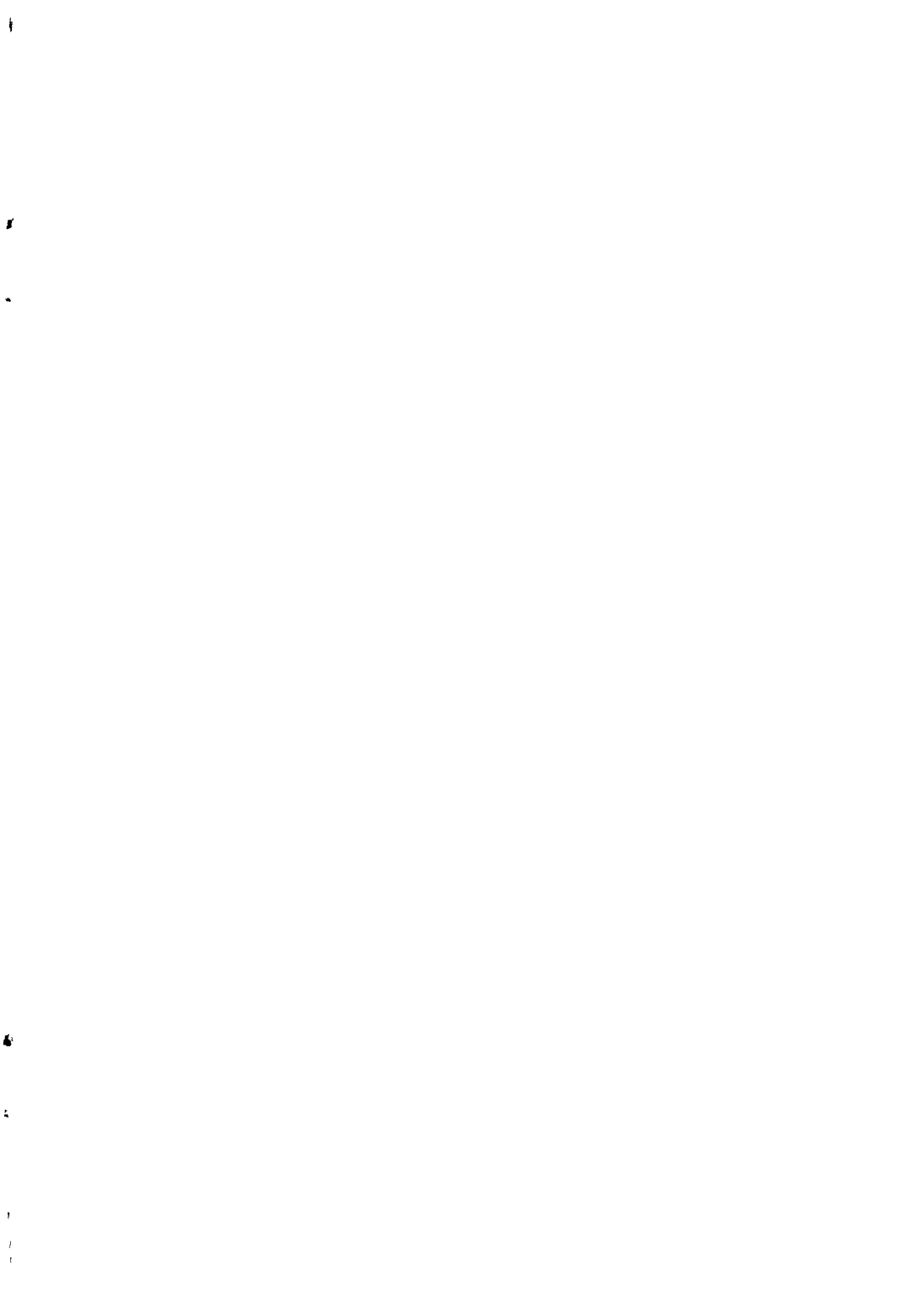
Вопреки мнению некоторых авторов, нет никаких правовых препятствий для использования такого способа защиты как конфискация контрафактных экземпляров произведения архитектуры по решению суда и, или их уничтожение, или передача обладателю авторских прав по его просьбе. Сказанное в полной мере относится и к таким контрафактным экземплярам произведений архитектуры, как архитектурный объект, т.е. отстроенное здание, сооружение и т.д.

ПУБЛИКАЦИИ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ:

1. Объекты авторского права на произведения архитектуры // Арбитражные споры. 2003. № 3.
2. Юридическое лицо как субъект права на произведение архитектуры // Арбитражные споры. 2003. № 4.

Лаборатория оперативной печати факультета журналистики СПбГУ
Объем 1 п. л. Тираж 100 экз. Заказ 176.





Р-1103

РНБ Русский фонд

2005-4

47273