

*Трей Р.А.
Студент магистратуры
I курс, юридический институт
Томский государственный университет, Россия, г. Томск*

К ВОПРОСУ О ПРАВОВОМ РЕЖИМЕ СЛУЖЕБНОГО ПРОИЗВЕДЕНИЯ

Аннотация: Статья посвящена рассмотрению вопроса об особенностях правового режима служебного произведения как одного из объектов авторского права.

Ключевые слова: правовой режим, служебное произведение.

Annotation: The article is devoted to the consideration of the peculiarities of the legal regime of the service work as one of the objects of copyright.

Key words: Legal regime, service work.

Исходя из смысла ст. 1295 ГК РФ служебное произведение – это произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), авторские права на которое принадлежит автору [1].

Нередко к служебным произведениям относят плановые работы учебных, научно-исследовательских учреждений. В этой связи пленум Верховного суда СССР в своем постановлении «О применении судами законодательства при рассмотрении споров, возникающих из авторских правоотношений» от 18 апреля 1986 г. указал, что «плановой следует считать работу, зачтенную с согласия автора в выполнение плана его работы. Сам по себе факт использования автором для создания произведения материалов организации, с которой он находится в трудовых отношениях, не может служить основанием для вывода, что выполненная автором является плановой» [2].

Правовой режим служебного произведения имеет свои особенности по отношению к другим объектам авторского права. Это обусловлено тем, что при создании служебного произведения автор (работник) создает свое произведение в рамках исполнения своих служебных обязанностей, закрепленных в пунктах трудового договора, заключенного между автором и работодателем. Поэтому стоит согласиться тем, что правоотношения между автором (работником) и его работодателем, связанные с созданием и использованием служебного произведения регулируются как трудовым, так и гражданским законодательством [3, 121]. Чтобы определить произведение как служебное нужно установить факт трудовых отношений между работником и работодателем, а также факт того, что создание определенного произведения входит в трудовые обязанности автора (работника).

Согласно ст. 15 ТК РФ трудовые отношения основываются на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по определенной специальности, квалификации или должности), а также на подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка. [4]. Трудовые отношения возникают на основании трудового договора, заключаемого между работником и работодателем. Трудовой договор заключается в письменной форме. Содержание трудового договора должно соответствовать требованиям, установленным ТК РФ. В частности, в трудовом договоре обязательно указывается наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации, в соответствии со штатным расписанием и конкретная трудовая функция. Трудовой договор, не заключенный в письменной форме считается заключенным, если работник приступил к работе по поручению или с ведома работодателя или его представителя. При наличии недостатков в оформлении или содержании трудового договора суд при рассмотрении дела может признать такой договор не трудовым, а гражданско-правовым договором (договор на выполнение

научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, договор оказания услуг и др.). Наличие последнего обстоятельства не позволит квалифицировать произведение, созданное автором как служебное.

Квалификация произведения как служебного имеет большое значение, поскольку позволит распределить права на данное произведение между работником и работодателем.

Стоит отметить, что объекты авторского права обладают не только культурной и научной ценностью, но и ценностью экономической, поскольку по общему правилу, у лица, которое своим творческим трудом создало произведение науки, литературы или искусства возникает имущественные права на созданное им произведение (в том числе право на получение вознаграждения). В то же время автор обладает личными неимущественными правами на созданное им произведение.

Существует две концепции относительно первоначального авторского права на служебное произведение[3, 122].

Первая характерна для стран англо-американской системы права (США, Великобритания). Суть ее заключается в том, что в случае, если творческая деятельность осуществляется на основании трудового соглашения или заказа, то работодатель считается автором после приобретения первоначального правообладания на *copyright*, если не оговорено иное.

Вторая концепция характерна для стран континентальной системы права. Суть заключается в том, что первоначальное обладание авторскими правами на служебное произведение принадлежит автору. Поэтому личные неимущественные права принадлежат автору, а имущественные права принадлежат работодателю.

Второй подход нашел отражение в российском гражданском законодательстве. Так, в ст. 1226 ГК РФ указано, что интеллектуальные права

включают исключительное право, являющееся имущественным, а в случаях, предусмотренных настоящим кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа).

В ст. 1255 Гражданского кодекса РФ уточняется, что автору принадлежит:

- исключительное право на произведение;
- право авторства;
- право автора на имя;
- право на неприкосновенность произведения;
- право обнародования произведения;
- другие права;

Но в отношении служебного произведения исключительное право использовать произведение в любой форме и любым способом по общему правилу принадлежит работодателю, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Поэтому работодатель по своему усмотрению может разрешать или запрещать использовать служебное произведение иным лицам. Другие лица не вправе использовать служебное произведение без согласия правообладателя, если иное не установлено Гражданским кодексом. В соответствии с п. 7 ст. 1259 Гражданского кодекса РФ, авторские права распространяются как на произведение в целом, так и на часть произведения. Поэтому служебное произведение запрещено использовать без согласия правообладателя как полностью, так и в части. В случае не соблюдения данного правила к нарушителю возможно применение мер гражданской правовой ответственности. Правообладатель в целях защиты своих прав на служебное

произведение вправе использовать знак охраны авторских прав, поместив его на каждом экземпляре.

Если в течение 3-х лет со дня, когда работодателю было предоставлено служебное произведение, последний не начнет его использовать или не передаст исключительное право на данное произведение другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, то исключительное право на служебное произведение в силу закона перейдет к автору. Если же последуют обратные действия, то автор получает право на вознаграждение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты определяются работником и работодателем, а в случае спора – судом.

По поводу данной нормы в науке существует дискуссия. Так Э.П. Гаврилов считает, что вышеуказанный договор может быть заключен, как до, так и после создания произведения, а вознаграждение возможно включить в заработную плату работника[5].

Но поскольку в Гражданском кодексе Российской Федерации не указано, в каком конкретно соглашении должны определяться условия о размере и порядке выплаты вознаграждения, то стоит занять компромиссную позицию, определяющую, что условия могут содержаться как, в трудовом, так и в гражданско-правовом договоре.

В заключение стоит сказать, что служебное произведение обладает особым правовым режимом. Поэтому квалификация произведения как служебного имеет большое значение для разрешения различного рода правовых вопросов.

Библиографический список:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ [Электронный ресурс] // Справочно-правовая система «Консультант плюс».
2. Постановление пленума Верховного суда СССР от 18 апреля 1986 г. N 8 о применении судами законодательства при рассмотрении споров, возникающих правоотношений [Электронный ресурс] // Справочно-правовая система «Консультант плюс».
3. Белькова Е.Г. Авторские права на служебное произведение. // Известия ИГЭА. 2009. № 3 (65). С. 121-124.
4. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ [Электронный ресурс] // Справочно-правовая система «Консультант плюс».
5. Гаврилов Э.П., Городов О.А., Гришаев С.П. Комментарий к гражданскому кодексу Российской Федерации. [Электронный ресурс] // Справочно-правовая система «Гарант».