

## ПРАВОВАЯ ОХРАНА МУЗЫКАЛЬНЫХ ПРОИЗВЕДЕНИЙ КАК ОБЪЕКТОВ АВТОРСКОГО ПРАВА

© 2010 г. О.С. Тучкова<sup>1</sup>

Исследователи на протяжении конца XIX – начала XXI вв. неоднократно обращались к проблеме музыкальных произведений как объектов авторского права<sup>2</sup>. Тем не менее за последние 50 лет была написана всего одна монографическая работа, посвященная правовой охране музыкальных произведений<sup>3</sup>, а также единственное учебное пособие<sup>4</sup> и небольшое количество статей по данной тематике<sup>5</sup>.

Следует отметить, что музыкальные произведения отличаются от остальных видов произведений. Музыка как “искусство стройного и согласного сочетания звуков”<sup>6</sup> может выступать в самых разных ипостасях: “живого звука”, аналоговой и цифровой звуковой записи на различных видах носителей или нотной записи, в том числе на традиционном бумажном носителе и в цифровой форме. При этом отдельные виды музыкальных произведений могут кардинально отличаться друг от друга по своему назначению, основным способам использования, длительности звучания и иным характеристикам. Так, различают музыкально-драматические произведения, музыкальные произведения с текстом и без текста, музыкальные произведения “малых прав” (песни, арии и т.д.), “больших прав” (оперы, оперетты, мюзиклы, литературно-музыкальные инсценировки и композиции, хореографические работы и т.д.), “серьезную” и “легкую” музыку.

Музыкальные произведения могут быть важной составной частью других произведений, прежде всего аудиовизуальных, а также входить в состав мультимедийной продукции, использоваться в самых различных сферах – на радио и телевидении, в концертных залах, гостиницах, во время проведения массовых культурных, спортивных и иных мероприятий. При этом приведенный перечень не является исчерпывающим.

В соответствии с п. 1 ст. 1259 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) и п. 1 ст. 7 Закона “Об авторском праве и смежных правах” от 9 июля 1993 г.<sup>7</sup> (далее – Закон об авторском праве) объектами авторских прав являются музыкальные произведения с текстом или без текста, а также музыкально-драматические произведения. Необходимо отметить, что с принятием и введением в действие ч. 4 ГК РФ<sup>8</sup> Закон об авторском праве хотя и утратил силу, но не утратил своей актуальности.

По ранее действовавшему Закону музыкальные произведения пользовались тем же уровнем охраны, что и остальные объекты авторских прав. Вместе с тем в отечественном законодательстве музыкальным произведениям посвящен целый ряд специальных положений, благодаря чему можно говорить о наличии некоторых особенностей охраны прав авторов таких произведений.

Принятие ч. 4 ГК РФ привело не только к сохранению, но и к значительному расширению этой общей тенденции, в соответствии с которой наряду с применением к музыкальным произведениям общих положений, регулирующих вопросы охраны авторских прав, законодательство устанавливает также особые положения, дополняющие и расширяющие предоставляемые авторам музыкальных произведений правовые возможности.

Тем не менее необходимо признать, что проблемы, связанные с охраной музыкальных произведений, – во многом явление объективное и представляют собой следствие специфического характера самих музыкальных произведений, особенностей их использования и правовой охраны.

Некоторые особенности охраны музыкальных произведений нашли признание и закрепление на международном уровне. Так, ст. 11 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в ред. 1971 г.)<sup>9</sup> (далее – Бернская конвенция) специально оговаривает необходимость предоставления права на публичное представление музыкально-драматических и музыкальных произведений. Пункт 1 ст. 13 предусматривает возможность установления так называемых принудительных лицензий в отношении права записи музыкальных произведений, в соответствии с которыми исключительное право на выдачу разрешения на совершение того или иного действия может заменяться правом на получение вознаграждения<sup>10</sup>.

<sup>1</sup> Декан Московского института юриспруденции.

<sup>2</sup> См., например: *Миллер П.* Музыкальная собственность // Журнал гражданского и уголовного права. 1886. Кн. 1; *Литовченко М.В.* Некоторые вопросы авторского права в области драматической и музыкальной // Журнал Министерства юстиции Российской Империи. 1916. № 7; *Лесниченко И.* Об авторском гонимом за публичное исполнение драматических и музыкальных произведений // Вестник советской юстиции. 1926. № 17; *Зильберштейн Н.Л.* Музыкальное произведение как объект авторского права // Сов. гос. и право. 1958. № 2. С. 116–119; *Дозорцева М.В.* Право на неприкосновенность музыкального произведения // Сов. гос. и право. 1987. № 9. С. 62–64; см. также: *Савицкая Л.А.* Авторское право на музыкальные произведения в Российской Федерации и Великобритании. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2005.

<sup>3</sup> См.: *Зильберштейн Н.Л.* Авторское право на музыкальные произведения. М., 1960.

<sup>4</sup> См.: *Иванов Н.В.* Авторские и смежные права в музыке. Учебно-практическое пособие / Под ред. А.П. Сергеева. М., 2009.

<sup>5</sup> См., например: *Кравец Л.* Новые технологии и охрана музыкальных произведений // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2000. № 4; *Тучкова О.С.* Музыкальные произведения как объекты авторского права и их правовая охрана // Авторское право. 2008. № 1.

<sup>6</sup> *Даль В.* Толковый словарь живого великорусского языка. М., 1978.

<sup>7</sup> См.: Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1993. № 32. Ст. 1242; Собрание законодательства РФ. 1995. № 30. Ст. 2866; 2004. № 30. Ст. 3090.

<sup>8</sup> См.: Собрание законодательства РФ. 2006. № 52 (Ч. 1). Ст. 5496.

<sup>9</sup> См.: *Матвеев Ю.Г.* Международные конвенции по авторскому праву. М., 1978. Права на результаты интеллектуальной деятельности. Сборник нормативных актов / Сост. В.А. Дозорцев. М., 1994.

<sup>10</sup> См.: *Близнец И.А. и др.* Постатейный комментарий к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений // Интеллектуальная собственность. Документы и комментарии. 2004. № 6.

В то же время согласно п. 1 ст. 2 Бернской конвенции общий термин “литературные и художественные произведения” охватывает наряду с иными видами произведений любые “музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста”, в силу чего на музыкальные произведения распространяется действие всех основных положений данной Конвенции.

Российское законодательство предоставляет авторам музыкальных произведений более высокий уровень охраны по сравнению с установленным Бернской конвенцией, в частности, не использует возможность ограничения прав в отношении этих произведений, предусмотренную упомянутым выше п. 1 ст. 13 Конвенции.

Как уже было ранее отмечено, ч. 4 ГК РФ не только сохранила, но даже в значительной степени расширила правовые возможности, предоставляемые авторам музыкальных произведений.

Так, согласно п. 2 ст. 1263 ГК РФ композитор, являющийся автором музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для аудиовизуального произведения, признается наряду с режиссером-постановщиком и автором сценария одним из авторов этого аудиовизуального произведения (ст. 13 Закона об авторских правах).

Кроме того, не только автор музыкального произведения, специально созданного для аудиовизуального произведения, но и любой другой композитор, музыка которого используется в этом аудиовизуальном произведении (независимо от передачи прав на использование своего музыкального произведения в составе аудиовизуального произведения) сохраняет право на получение особого предусмотренного п. 3 ст. 1263 ГК РФ вознаграждения при любом публичном исполнении либо сообщении в эфир или по кабелю аудиовизуального произведения.

Использовавшаяся ранее формулировка – “при публичном исполнении аудиовизуального произведения автор музыкального произведения (с текстом или без текста) сохраняет право на вознаграждение за публичное исполнение его музыкального произведения” (п. 3 ст. 13 Закона об авторском праве) давала некоторые основания считать, что на получение подобного вознаграждения вправе претендовать любой автор музыкального произведения, т.е. не только композитор, но и автор слов песен, либретто и т.д. В ГК РФ произошло четкое выделение именно композитора в качестве единственной категории получателей указанного вознаграждения.

Важное расширение правовых возможностей произошло также за счет упоминания в качестве способов использования аудиовизуального произведения, при которых композитору должно выплачиваться вознаграждение, не только случаев его публичного исполнения, включающих, в частности, показ в кинотеатрах, но также и случаев сообщения аудиовизуального произведения в эфир или по кабелю, т.е. при любых видах демонстрации этого произведения по эфирному или кабельному телевидению. Подобное изменение формулировок, по нашему мнению, значительно укрепит правовые основания для сбора с телевещательных компаний вознаграждения для авторов музыкальных произведений.

Композиторы являются и одними из основных получателей “компенсационного” вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях, порядок сбора которого предусмотрен ст. 1245 ГК РФ. Положения этой статьи во многом аналогичны нормам ст. 26 Закона об авторском праве.

Особые положения, направленные на расширение прав авторов музыкальных произведений и их наследников, установлены также ст. 1293 ГК РФ, в соответствии с которой право следования, ранее закреплявшееся только в отношении оригиналов произведений изобразительного искусства (ст. 17 Закона об авторском праве), оказалось применимым также в отношении “авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений” (п. 2 ст. 1293). Таким образом, согласно ГК РФ писатели и композиторы наряду с художниками признаются обладателями особых прав на получение вознаграждения при каждой публичной перепродаже оригинала рукописей (автографов) своих произведений. При этом размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты должны определяться Правительством РФ. Данный подход, на наш взгляд, создает предпосылки для начала осуществления сбора такого вознаграждения.

В ч. 4 ГК РФ значительное внимание уделено реализации прав авторов в основных сферах, связанных с использованием музыки, при решении вопросов совершенствования российской системы управления правами на коллективной основе.

Так, все шесть сфер, в которых согласно ст. 1244 ГК РФ предусматривается государственная аккредитация организаций по управлению правами на коллективной основе и допускается деятельность аккредитованной организации в интересах всех правообладателей, в том числе и тех, с которыми такой организацией не заключены договоры, в той или иной степени оказались связаны с использованием музыкальных произведений и выплатой вознаграждения их авторам, наследникам авторов или иным обладателям прав на музыкальные произведения.

Такое внимание к реализации прав на музыкальные произведения на коллективной основе обусловлено очевидной необходимостью, поскольку организации, осуществляющие публичное исполнение произведений, и телерадиовещательные компании неизбежно заинтересованы в возможности использования весьма значительных репертуаров и в упрощенных системах “очистки” прав на них<sup>11</sup>.

Разумеется, непосредственно с реализацией прав композиторов и иных обладателей прав на музыкальные произведения связаны случаи управления исключительными правами на обнародованные музыкальные произведения и отрывки из музыкально-драматических произведений при их публичном исполнении и сообщении в эфир или по кабелю, включая ретрансляцию (п/п. 1 п. 1 ст. 1244 ГК РФ), и осуществления прав композиторов – авторов использованных в аудиовизуальном произведении музыкальных произведений на получение вознаграждения при публичном исполнении и сообщении в эфир или по кабелю такого аудиовизуального произведения (п/п. 2 п. 1 ст. 1244).

В то же время управление правом следования, предусмотренное п/п. 3 п. 1 ст. 1244 ГК РФ, должно осуществляться как в отношении произведений изобразительного искусства, так и в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений согласно упомянутому выше положениям ст. 1293.

<sup>11</sup> См. подробнее: *Близнец И.А.* Коллективное управление авторскими правами // Труды по интеллектуальной собственности. Т. 3. “Проблемы охраны интеллектуальной собственности в России и Западной Европе”. М., 2001. С. 79–97; *Шененс П.* Руководство по коллективному управлению авторскими правами / Пер. с англ. В.С. Дунина, А.В. Туркина. М., 2001.

Обладатели прав на музыкальные произведения являются одними из основных потенциальных получателей вознаграждения, которое должно собираться при осуществлении прав авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений на получение вознаграждения за воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (п/п. 4 п. 1 ст. 1244 ГК РФ), о чем уже упоминалось ранее.

Сбор вознаграждения для исполнителей и изготовителей фонограмм за публичное исполнение и сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях (п/п. 5 и 6 п. 1 ст. 1244 ГК РФ), также в значительной мере оказывается связан с использованием музыкальных произведений, поскольку именно музыка в большинстве случаев составляет содержание таких фонограмм.

В отношении авторских прав на музыкальные произведения действуют общие ограничения авторских прав, устанавливаемые для всех видов произведений, а также весьма немногочисленные специальные положения, выводящие отдельные случаи использования музыкальных произведений из сферы авторско-правовой охраны. К числу последних относится ранее уже содержащаяся в законодательстве (ст. 22 Закона об авторском праве) возможность свободного публичного исполнения музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии либо похорон в объеме, оправданном характером такой церемонии (ст. 1277 ГК РФ).

Непосредственное отношение к музыкальным произведениям, на которые не распространяется авторско-правовая охрана, имеют нормы, содержащиеся в п/п. 2–3 п. 6 ст. 1259 ГК РФ и ч. 3–4 ст. 8 Закона об авторском праве.

В соответствии с п/п. 2 указанной статьи к объектам авторского права не относятся музыкальные произведения, являющиеся государственным символом либо символом муниципальных образований (гимны Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований). Музыкальное произведение считается исключенным из сферы авторско-правовой охраны с момента введения в действие нормативного акта, который признает данное произведение гимном публично-правового образования.

В силу п/п. 3 п. 6 и ч. 4 ст. 8 Закона об авторском праве объектами авторского права не являются также произведения народного творчества (фольклора), не имеющие конкретных авторов. Иными словами, на территории РФ авторским правом не охраняются не только произведения, созданные разными национальностями, которые проживают в России, но и фольклорные произведения других народов мира. Произведения народного творчества не охраняются авторским правом с момента их появления на свет.

Однако могут возникнуть ситуации, когда по сложившемуся мнению у произведения нет конкретных авторов, и оно считается народным. Тем не менее за этим произведением стоят вполне конкретные авторы. В случае если им удастся доказать свое авторство в судебном порядке, то с момента вступления решения в законную силу произведение из разряда неохраняемых перейдет в разряд объектов авторского права со всеми вытекающими отсюда обстоятельствами.

Следует отметить, что отнесение музыкальных произведений к объектам, не охраняемым авторским правом, влечет за собой юридические последствия. Авторы таких произведений не обладают ни исключительным правом, ни личными немущественными и иными авторскими правами. В случае

использования данного произведения не возникает необходимость его согласования. Пользователь такого музыкального произведения не обязан указывать имя его создателя и вправе нарушать неприкосновенность произведения. Однако если при использовании Государственного гимна РФ будет искажена какая-то его часть, то пользователь может быть привлечен к административной ответственности (ст. 17.10 КоАП РФ).

К музыкальным произведениям, пользующимся частичной правовой охраной, относятся произведения, перешедшие в общественное достояние в связи с истечением срока действия исключительного права. Срок действия исключительного права на произведение установлен в ст. 1281 ГК РФ и ст. 27 Закона об авторском праве. Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора, а также в течение 70 лет после его смерти. Если произведение создано в соавторстве – в течение 70 лет после смерти автора, пережившего других соавторов. Иные сроки действия исключительного права установлены в отношении произведений, обнародованных анонимно или под псевдонимом, обнародованных после смерти автора, а также созданных репрессированными и реабилитированными авторами и авторами, работавшими во время Великой Отечественной войны или участвовавшими в ней.

По истечении срока действия исключительного права произведение переходит в общественное достояние (ст. 1282 ГК РФ и ст. 28 Закона об авторском праве) и в отношении него устанавливается частичная правовая охрана. С момента перехода произведения в общественное достояние пользователь может использовать его по своему усмотрению. Однако существуют определенные границы такого использования. Так, использование произведения без указания имени автора или неверного указания является неправомерным действием. Помимо этого в случае внесения в произведение несанкционированных изменений или присвоения авторства третьим лицом данные действия могут преследоваться наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами (ст. 1267 ГК РФ и п. 2 ст. 27, 29 Закона об авторском праве).

Кроме того, новое для российского законодательства ограничение авторских прав, правда, применимое не только в отношении музыкальных произведений, закреплено в п. 3 ст. 1274 ГК РФ, предусматривающем возможность создания произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии либо в жанре карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно обнародованного произведения и последующего использования этой пародии либо карикатуры без согласия автора или иного обладателя исключительного права на оригинальное произведение и без выплаты ему вознаграждения. На наш взгляд, до тех пор, пока не будет сформирована необходимая судебная практика, применение данного положения может приводить к значительным злоупотреблениям и конфликтам.

Заслуживает также отдельного рассмотрения вопрос, касающийся взаимосвязи реализации авторских прав на музыкальные произведения и смежных прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций, без участия которых в большинстве случаев музыкальные произведения не могут быть доведены до слушателей (за исключением случаев их распространения в виде нотной записи).

На основании анализа положений ч. 4 ГК РФ можно сделать следующие выводы:

часть 4 ГК РФ сохранила традиционный для российско-го законодательства и международных соглашений подход, согласно которому музыкальным произведениям предоставляется уровень охраны, общий для всех объектов авторских и смежных прав;

законодательством предусмотрены особые положения, закрепляющие специальные случаи выплаты дополнительного вознаграждения обладателям прав на музыкальные произведения (ст. 1263, 1293 и в определенной степени ст. 1245 ГК РФ), а также специальная система управления правами и сбора вознаграждения за использование музыкальных произведений (ст. 1244 ГК РФ), что в ряде случаев даже ставит композиторов и иных обладателей прав на музыкальные произведения в «привилегированное» положение по сравне-

нию с другими категориями авторов, в частности авторами литературных произведений;

ограничения, установленные непосредственно в отношении прав на музыкальные произведения, являются весьма немногочисленными, хотя и могут в ряде случаев приводить к злоупотреблениям со стороны недобросовестных лиц.

Вместе с тем в условиях развития новых технологий музыкальные произведения оказываются одним из наиболее уязвимых видов объектов авторских прав, их незаконное использование принимает все более широкие масштабы. Для борьбы с нарушениями прав на эти произведения требуется дальнейшее согласованное совершенствование как законодательства, так и правоприменительной практики.