



## **Авторское Право на произведения науки, литературы и искусства, 2010**

Защита в суде. Консультация предоставлена Гражданам РФ (физическим лицам)  
Ассоциацией по защите авторских прав.

### **----- Гражданское и уголовное право -----**

Обращаться в суд – право гражданина, но не обязанность. Поэтому человек сам решает воспользоваться ему этим правом или нет. **В суд обращаться нужно, как минимум, в двух случаях:**

- 1) если **Законом предусмотрен обязательный порядок решения вопроса** (например, для расторжения брака и др.).
- 2) если **иск в суммовом выражении значителен, а внесудебные пути решения уже исчерпаны, или если вопрос для гражданина имеет принципиальное значение** (например, **авторское право**).

**Гражданское право** - отрасль права, объединяющая правовые, регулирующие, имущественные, а также связанные и несвязанные с ними личные неимущественные отношения, которые основаны на независимости имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей, а также норм развития экономических отношений.

**Гражданский Кодекс (ГК) РФ** - кодифицированный свод федеральных законов Российской Федерации, регулирующих гражданско-правовые отношения. Гражданский кодекс имеет приоритет перед другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами в сфере гражданского права.

**Часть I ГК РФ** - содержит положения о гражданах, юридических лицах, объектах гражданских прав, сделках и представительстве, сроках и исковой давности, **праве собственности** и других вещных правах, об обязательствах и договорах. Введена в действие с 1 января 1995 г. **Действующая редакция:** от 17.12.2009 N 310-ФЗ

**Часть II ГК РФ** - содержит положения об **отдельных видах обязательств:** купля-продажа, мена, дарение, рента и пожизненное содержание с иждивением, **аренда**, наем жилого помещения, безвозмездное пользование, подряд, выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, возмездное оказание услуг, перевозка, транспортная экспедиция, заем и кредит, заем, кредит, товарный и коммерческий кредит, финансирование под уступку денежного требования, банковский вклад, банковский счет, расчеты, хранение, страхование, поручение, действия в чужом интересе без поручения, комиссия, агентирование, доверительное управление имуществом, коммерческая концессия, простое товарищество, публичное обещание награды, публичный конкурс, проведение игр и пари, **обязательства вследствие причинения вреда**, обязательства вследствие неосновательного обогащения. Введена в действие с 1 марта 1996 г. **Действующая редакция:** от 09.04.2009 N 56-ФЗ.

**Часть III ГК РФ** - содержит положения о **наследственном праве** (общие положения; наследование по завещанию; наследование по закону; приобретение наследства; наследование отдельных видов имущества) и **международном частном праве** (общие положения; право, подлежащее применению при определении правового положения лиц; право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям. Введена в действие с 1 марта 2002 г. **Действующая редакция:** от 30.06.2008 N 105-ФЗ.

**Часть IV ГК РФ** - содержит положения о **правах на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации:** общие положения; авторское право; права, смежные с авторскими; патентное право; право на селекционное достижение; право на топологии интегральных микросхем; право на секрет производства; права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий; право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии. Введена в действие с 1 января 2008 г. **Действующая редакция:** от 24.02.2010 N 17-ФЗ.

**Гражданский процесс** (гражданское судопроизводство) - регулируемая гражданским процессуальным правом деятельность суда, участвующих в деле лиц и других участников судебного производства, а также органов исполнения судебных постановлений по рассмотрению и разрешению гражданских дел, а также исполнению принятых в результате такого рассмотрения решений. Регламентируется **Гражданским процессуальным кодексом (ГПК) РФ**. Вступил в силу 1 февраля 2003 года. **Действующая редакция:** от 09 февраля 2009 г.

**Уголовное право** - отрасль права, регулирующая общественные отношения, связанные с совершением преступных деяний, назначением наказания и применением иных мер уголовно-правового характера, устанавливающая основания привлечения к уголовной ответственности либо освобождения от уголовной

ответственности и наказания.

**Уголовный Кодекс (УК) РФ** - основной и единственный источник уголовного права, единственный нормативный акт, устанавливающий преступность и наказуемость деяний на территории Российской Федерации. Вступил в силу с 1 января 1997 года. Действующая редакция: от 29.03.2010 N 33-ФЗ.

**Уголовный процесс** (уголовное судопроизводство) - регулируемая уголовно-процессуальным правом деятельность суда, прокурора, следователя, органа дознания, дознавателя и других участников уголовного судопроизводства по возбуждению, расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел. Регламентируется **Уголовно-процессуальным кодексом (УПК ) РФ**. Вступил в силу: 1 июля 2002. Действующая редакция: от 22.04.2010 № 62-ФЗ.

### ----- Основные моменты судопроизводства -----

#### При обращении в суд гражданин должен знать следующее:

- судья не может судить по человеческой справедливости,
- судья выносит решение исключительно по Закону,
- судья не «принимает меры», судья разрешает споры сторон по существу,
- судья рассматривает дело в пределах требований, которые выдвинуты гражданином, и за пределы требований (иска) выходить не может,
- в суд не ходят жаловаться, в суд обращаются с исковыми заявлениями,
- судебный процесс – это состязание сторон, в нем и истец, и ответчик имеют равные права и возможности,
- забота и обязанность о доказательствах, на которые ссылается истец, лежит на нем. Только тогда, когда истцу затруднительно получить самостоятельно документальное подтверждение, он вправе ходатайствовать перед судьей о направлении запроса суда,
  - при подаче искового заявления государственную пошлину оплачивает истец, но в исковом заявлении истец должен наряду с другими требованиями изложить свое требование о возмещении суммы пошлины с ответчика. Если судом удовлетворяется это требование, то сумма госпошлины взыскивается с ответчика в пользу истца. В случае неудовлетворения требований уплаченная сумма пошлины не возмещается.

Защита авторских прав осуществляется в **системе федеральных судов**.

Арбитражному суду подведомственны **экономические споры по вопросам, относящимся к сфере предпринимательства, между коммерческими организациями, осуществляющими предпринимательскую деятельность** (организациями, имеющими статус юридического лица и гражданами, имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке).

Иски, не соответствующие этим требованиям относятся к компетенции **суда общей юрисдикции**.

**Судебная система** — совокупность всех судов, действующих на территории Российской Федерации, имеющих общие задачи, связанных между собой отношениями во осуществление правосудия. Систему федеральных судов составляют:

1) **Конституционный Суд Российской Федерации** — один из высших федеральных судов, осуществляющий конституционный контроль (**ст. 125 Конституции РФ**). Не поднадзорен никаким органам, его решения носят обязательный характер. (IV)

2) **Суды общей юрисдикции**, возглавляемые Верховным Судом РФ:

- I) **Районные суды**, военные и специализированные суды
- II) **Суды городов** федерального значения, **областные**, краевые, суды автономных округов
- III) **Верховный Суд РФ**

3) **Арбитражные суды во главе с Высшим Арбитражным Судом РФ:**

- I) **Арбитражные суды субъектов Российской Федерации**
- II) **Федеральные арбитражные суды округов**
- III) **Высший Арбитражный Суд РФ**

Кроме того Законом «О судебной системе РФ» предусмотрены суды субъектов РФ - конституционные (уставные) суды и мировые судьи.

**Судебная инстанция РФ - суд** (государственный орган, осуществляющий правосудие в форме рассмотрения и разрешения уголовных, административных, **гражданских** и иных категорий дел **в установленном законом РФ процессуальном порядке**) или его структурное подразделение (коллегия, президиум), выполняющее

строго определённую функцию, связанную с рассмотрением или разрешением судебных дел (рассмотрение дела по существу либо проверка в той или иной форме законности и обоснованности ранее принятых по данному делу решений). В РФ в **гражданском** и **уголовном процессе** различают:

### **Суд первой инстанции (I) — суд, рассматривающий дело по существу**

**Районный (городской) суд** - занимает положение второго звена судебной системы общей юрисдикции, выше **мировых судей** (для которых является **апелляционной инстанцией**), но ниже судов уровня субъекта РФ и Верховного Суда РФ).

Гражданские дела, связанные с **защитой авторского права** и смежных прав, исходя из **ст. 23 Гражданского процессуального кодекса (ГПК) РФ** неподсудны мировому судье. Указанные дела рассматриваются **районными судами в качестве суда первой инстанции**, за искл. случаев, предусм. **ст. ст. 26 и 27 ГПК РФ**. Районный суд состоит из **федеральных судей**, назначаемых указами Президента РФ в порядке, определённом законодательством. В каждом районном суде есть председатель и зам. председателя, назначаемые Президентом РФ. В случае, если районный суд состоит из 1 федерального судьи, он одновременно исполняет полномочия председателя этого суда.

Решения (приговоры) районного суда, вынесенные им по первой инстанции, могут быть **обжалованы в кассационном порядке** в суде общей юрисдикции **второй инстанции** или в надзорной инстанции.

**Государственная пошлина (госпошлина)** при подаче исковых заявлений в суд.

По разным категориям дел госпошлина различна и регулируется **Налоговым кодексом (НК) РФ**, в частности **статьями 333.19, 333.35 и 333.36**. В соответствии названного нормативного акта оценка сумм госпошлины для физических лиц (граждан) определяется следующим образом:

1) при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

- до 20.000 руб. - 4 % цены иска, но не менее 400 рублей

- от 20.001 руб. До 100.000 руб. - 800 руб. плюс 3 % суммы, превышающей 20.000 рублей

- от 100.001 руб. До 200.000 руб. - 3 200 руб. плюс 2 % суммы, превышающей 100.000 рублей

- от 200.001 руб. До 1.000.000 руб. - 5 200 руб. плюс 1 % суммы, превышающей 200.000 рублей

- свыше 1.000.000 руб. - 13 200 руб. плюс 0,5 % суммы, превышающей 1.000.000 руб., но не более 60.000 руб.

2) при подаче заявления о вынесении судебного приказа - 50 % размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера (в порядке, изложенном в п.1)

3) при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера: для физических лиц - **200 рублей**

4) при подаче надзорной жалобы - в размере государственной пошлины, уплачиваемой при подаче искового заявления неимущественного характера

8) при подаче заявления по делам особого производства - 200 рублей

9) при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы - 50 % размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера

10) при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов - 4 рубля за одну страницу документа, но не менее 40 рублей

**Реквизиты** для уплаты государственной пошлины обязательно вывешены на стенде гражданской канцелярии суда. В некоторых судах также вывешены извлечения из главы 25.3 НК РФ "Государственная пошлина", которые помогут определить нужную для уплаты сумму. В случае отказа в принятии заявления госпошлина не возвращается.

**Цена иска** — является денежной суммой, которую истец требует возместить с ответчика за причиненный ущерб. Если истцом не указана цена иска (размер требуемой компенсации), суд выносит определение об оставлении соответствующего искового заявления без движения (статья 136 ГПК РФ, статья 128 АПК РФ). Денежная сумма указывается в исках следующих категорий дел:

#### **- о взыскании денег**

- о взыскании алиментов

- об истребовании имущества

- о срочных платежах и выдачах

- о праве собственности на строение, принадлежащее истцу на праве личной собственности

- о досрочном расторжении договора имущественного найма.

**Место подачи искового заявления (ст. 28-32 ГПК РФ) Статья 28.** Иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Иск к организации предъявляется в суд по месту нахождения организации. (Иск к ООО предъявляется в суд по общему правилу по месту нахождения основного офиса)

Для тех, кто решил судиться без помощи юриста, следует знать о **режиме работы в районных (городских) судах**, рассматривающих отнесенные к ним гражданские дела. В каждом суде режим работы, т.е. прием граждан и ведение дел организуется по различным принципам:

- по признаку территориальности, когда за судьями закреплены определенные участки территории;
- по принципу категории дел, когда за судьей закреплены дела определенных категорий исков;
- по совмещенному принципу, когда судья ведет определенные категории дел в отношении ответчиков (истцов), проживающих на закрепленной за судьей территории;
- по принципу распределения дел председателем суда, когда нагрузку между судьями регулирует председатель.

**Приемные дни** судей в **московских** судах - **понедельник** и **четверг**:

В понедельник - с 14 ч до 18 ч,

В четверг - с 9 ч до 13 ч.

В приемные дни судьи не только принимают граждан, впервые обратившихся с просьбой о принятии исковых заявлений, но и проводят предварительное слушание по ранее принятым исковым заявлениям.

В остальные дни судьи граждан **не принимают**, а слушают дела. Исковое заявление большинством судов в канцелярии **не принимают**, надо идти на прием к судье. В некоторых московских судах исковые заявления гражданам предлагают сдавать в экспедицию в часы приема судей.

**Порядок подачи исковых заявлений.** Законом предусмотрен следующий порядок обращения в суд: на личном приеме у судьи или заказным письмом с уведомлением о вручении. Истец должен сам выбрать способ подачи своего искового заявления. Для этого ему необходимо знать об отрицательных аспектах каждого из них.

**1)** При подаче материалов искового заявления на личном приеме судья, как правило, не дает гражданину расписку или другой документ о их получении.

В последующем при утрате в суде того или иного документа невозможно доказать, что этот документ был в материалах дела. Также по закону судья в случае отказа в приеме материалов должен вынести об этом мотивированное определение с указанием причин отказа, которое в последующем можно оспорить в вышестоящем суде. Однако на практике судья просто возвращает гражданину материалы без вынесения постановления, что делает не возможным оспорить его действия.

**2)** При подаче материалов заказным письмом с уведомлением о вручении отрицательным моментом является потеря времени и отсутствие предварительного контакта с судьей. При личном контакте с судьей истец может узнать замечания на представляемые документы, что позволяет быстро устранить недостатки и приблизить срок рассмотрения дела по существу.

**Если заявление написано грамотно**, собраны все документы, оплачена государственная пошлина, **настаивайте на принятии заявления или на получении определения об отказе** в его принятии. В соответствии со ст. 133 ГПК судья в течение пяти дней со дня поступления искового заявления в суд обязан рассмотреть вопрос о его принятии к производству суда. О принятии заявления к производству суда судья выносит определение, на основании которого возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции.

*Если в принятии искового заявления отказано, и получено определение об отказе в принятии заявления, обжалуйте это определение путем подачи частной жалобы в вышестоящий суд. В принятии искового заявления может быть не только отказано, оно может быть возвращено. Эта процедура описана в ст. 135 ГПК. Самый частый повод вынесения определения о возвращении искового заявления - неподсудность дела данному суду. В определении о возвращении заявления указывают, в какой суд следует обратиться. В этом случае мы рекомендуем обращаться в тот суд, который Вам укажет судья в определении о возвращении искового заявления, при этом приложив само заявление. При этом другой судья вряд ли Вам сможет отказать, т.к. споры между судами о подсудности дел не допускаются.*

Заявление могут также оставить без движения (ст. 136 ГПК). В определении судьи об оставлении заявления без движения указываются сроки для исправления недостатков, послуживших поводом для оставления заявления без движения.

Если перечисленные выше **определения приходят по почте**, сохраняйте конверты: по датам на почтовых штемпелях можно доказать, когда точно были получены бумаги из суда. **Лучше все документы сохранять до конца процесса.**

*В соответствии с законодательством в суд представляются **подлинники** документов. Однако с учетом того, что существует вероятность утери документов в судах, то на стадии подачи документов судьи, как правило, допускают прием документов в копиях. В ходе же разбирательства необходимо будет предъявлять подлинники документов. Что касается подписи искового заявления, то оно может быть подписано как лично истцом, так и его представителем. К заявлению, подписанному и поданному представителем истца, прикладывается доверенность или иной документ, удостоверяющий его полномочия.*

**Исковое заявление (ИЗ) Главное в иске** - правильно сформулированное **исковое требование**: просьба, обращенная к суду, должна выражать нарушенные права и требование об их восстановлении на основании конкретной нормы материального права (с указанием законодательно-нормативного акта, его статьи или пункта).

*На дверях кабинетов большинства судей вывешены объявления: **судья консультаций не дает**, обращайтесь в юридические консультации. **Важно: исправлять ошибки искового заявления судья не будет.** У Вас могут принять документы и даже назначить дело к слушанию. Но в процессе судебного разбирательства могут предложить уточнить искивые требования, и Вы все равно столкнетесь с необходимостью иметь грамотное и обоснованное исковое заявление. В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства истца.*

**Требования к искомому заявлению** (ст. 131 ГПК РФ):

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование истца (Ф.И.О.), его место жительства или наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;
- наименование ответчика, его место жительства или, если ответчиком является организация, ее место нахождения;
- цена иска, если он подлежит оценке, а также расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм.
- **Названные сведения указываются в правом верхнем углу первого листа искового заявления. Далее пишется заголовок «Исковое заявление», под ним излагается текст заявления.**
- суть дела и обстоятельства, на которых основываются требования истца. В чем заключается нарушение или угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца (какое конкретно гражданское право нарушено)
- доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;
- сведения о соблюдении досудебного порядка обращения к ответчику, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон;
- на отдельной строчке пишется слово «Прошу» и под ним указываются требования истца в виде просьбы к суду, т.е. какое решение хочет получить от суда истец (ссылка на закон или иной нормативный правовой акт, предусматривающие способы защиты нарушенных прав);
- перечень прилагаемых к заявлению документов.
- подпись лица, подавшего заявление.

**Документы, прилагаемые к искомому заявлению** (ст. 132 ГПК РФ):

- его копии в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины;
- документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования, копии этих документов для ответчиков и третьих лиц, если копии у них отсутствуют;
- доказательство, подтверждающее выполнение досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором;
- расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, подписанный истцом, его представителем, с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц.
- доверенность или иной документ, удостоверяющие полномочия представителя истца;
- текст опубликованного нормативного правового акта в случае его оспаривания;

**Судья возвращает исковое заявление в случаях:**

1. Если не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора;
2. Если дело не подсудно данному суду;
3. Если исковое заявление подано недееспособным лицом;

4. Если ИЗ не подписано или подписано и подано лицом, не имеющим на это полномочий.
5. Если в производстве этого или другого суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;
6. Если до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству суда от истца поступило заявление о возвращении искового заявления.

#### **Судья отказывает в принятии искового заявления в случаях:**

1. Если исковое заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства;
  2. Если заявление, предъявлено в защиту прав другого лица гражданином, которому в соответствии с законодательством такие полномочия не предоставлены;
  3. Если имеется уже вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон.
- Об отказе в принятии искового заявления и о возвращении искового заявления судья должен вынести **мотивированные определения**.

#### **Что необходимо знать о судебном процессе:**

Прежде всего, необходимо усвоить, что **на судебный процесс необходимо явиться, имея при себе паспорт** или другой документ, удостоверяющий личность. И ни в коем случае **не опаздывать**.

**Следует вставать**, когда к участнику процесса обращается судья, и когда сам участник что-либо говорит. При обращении к **составу суда следует говорить «Уважаемый суд»**, а к судье **«Ваша честь»**. При необходимости **обратиться к другому участнику** судебного процесса следует **спросить на это разрешение у суда (судьи)**. При обращении к другим участникам процесса обычно используется Имя-Отчество.

#### **Еще несколько советов:**

- **не забывать, что все показания в суде заносятся в протокол судебного заседания**, и они должны быть четко в нем записаны. Для этого важно их излагать четко и не торопясь, давая возможность секретарю судебного заседания делать правильные записи;
- **противная сторона, задавая вопрос, может провоцировать другую сторону на эмоциональный срыв**. Поэтому **на провокации не стоит ни коим образом поддаваться**;
- **не мешать противной стороне излагать свою позицию**, не вставлять замечаний, не возмущаться. В то же время стараться **записывать вопросы (пробелы) в ее показаниях**, которые помогут в дальнейшем доказать несостоятельность доводов другой стороны или выявить новые обстоятельства по делу;
- **помнить, что новые обстоятельства и факты могут быть предъявлены суду (судье) только до начала судебных прений**.

#### **Судебный процесс проводится по установленному ГПК РФ порядку.**

1. В начальной стадии процесса судья спрашивает у его участника, **имеются ли отводы к составу суда (судье)**. Отвод принимается, если изложены доводы, которые дают основания сомневаться в **беспристрастности суда (судьи)**. То, что судья просто не нравится или не внушает доверия, основанием для его отвода не является.
2. Затем суд (судья) **разъясняет права и обязанности сторон** в судебном процессе. Если в ходе процесса появляется представитель ответчика, истец вправе обратиться к суду (судье) с просьбой проверить наличие полномочий представителя.
3. **Перед слушанием дела** по существу стороны процесса могут **заявить ходатайства** о приобщении к делу документов, опросе свидетелей, назначении экспертизы, переносе слушания дела и т.д.
4. После этого суд **переходит к слушанию дела по существу**. Судья уточняет у истца, не изменил ли он свои иски требования. **Истец должен четко изложить обстоятельства и свои требования**.
5. Затем следуют **вопросы истцу со стороны суда (судьи) и ответчика**, его представителей.
6. Далее предоставляется **слово ответчику** или его представителю. По завершении выступления ответчика **суд и истец задают ему вопросы**.
7. После выступления сторон **суд (судья) опрашивают свидетелей и экспертов**, которым

истец и ответчик вправе задавать свои вопросы.

8. По завершении опроса суд (судья) **оглашает материалы, имеющиеся в деле, и проводит исследование материалов дела.**
9. Завершающей стадией судебного процесса являются **прения сторон**. На этой стадии стороны должны дать правовую оценку доказательствам, назвать нормы права, в соответствии с которыми иск подлежит (для истца) или не подлежит (для ответчика) удовлетворению.

**Несколько слов о мировом соглашении.** Мировое соглашение – это то же судебное решение, которое достигается сторонами в суде, оформляется в письменной форме и утверждается судьей. При его неисполнении в установленные сроки оно подлежит исполнению в принудительном порядке точно так же, как и другие судебные решения.

Необходимо иметь в виду, что, **подписав мировое соглашение**, стороны никаких претензий, связанных с данным иском, больше друг к другу не имеют и иметь не будут в последующем. А это значит, что **истец теряет право на новое обращение в суд с дополнительными требованиями.**

### **Суд кассационной инстанции (II) — проверяет законность и обоснованность судебных решений, не вступивших в законную силу**

**Городской суд или областной суд** - в кассационном порядке обжалуются решения всех судов первой инстанции, кроме решений мировых судов. Решения судов первой инстанции могут обжаловать лица, участвующие в деле и не согласные с решением (**кассационная жалоба**) и прокурор (кассационное представление). В кассационной инстанции дело рассматривается тремя профессиональными судьями (**судебной коллегией**) где один из них - председательствующий – находится посередине и руководит процессом.

Кассационная жалоба подается в вышестоящий суд **через канцелярию суда, вынесшего решение. Необходимо соблюдать строго установленный срок для обжалования: 10 дней**, в противном случае такое решение вступит в законную силу и его можно будет обжаловать только в **надзорной инстанции.** (ст.338, ч.2 ст. 337 ГПК РФ).

При подаче кассационной жалобы следует соблюдать требования законодательства. В противном случае судья районного суда **оставляет ее без движения**, о чем выносится определение, и предоставляет срок на устранение недостатков. После устранения недостатков дело направляется в кассац. инстанцию. В случае невыполнения требований судьи, жалоба возвращается ее подателю.

В случае истечения срока обжалования по уважительным причинам, при подаче кассационной жалобы необходимо предоставить заявление с ходатайством о восстановлении пропущенного срока, указав причину по которой он был пропущен.

При подаче жалобы следует приложить к ней все документы, которые подтверждают ваши доводы и согласно требованиям законодательства количество копий этих документов должно соответствовать числу заинтересованных лиц (**плюс одна копия документов для суда**).

#### **Требования к кассационной жалобе (ст. 339 ГПК РФ):**

- наименование суда кассационной инстанции, в который адресуется жалоба. Резолютивная часть любого решения суда должна содержать указание на то, в какой суд и в течение какого срока может быть обжаловано решение суда. Поэтому трудностей с выяснением суда, которому необходимо адресовать жалобу, не возникает.
- наименование (Ф.И.О.) лица, подающего жалобу, его место жительства или место нахождения.
- указание на обжалуемое решение суда, которое обжалуется, и наименование суда, вынесшего его. Решение суда идентифицируется по наименованию суда и дате его принятия.
- доводы жалобы (доводы лица, подавшего жалобу).
- просьбу заинтересованного лица.
- перечень прилагаемых к жалобе документов.
  
- подпись лица, подавшего жалобу.

К кассационной жалобе прилагается документ, подтверждающий уплату государственной пошлины. При подаче апелляционной или кассационной жалобы документы подаются в районный суд, чье решение оспаривается и оплачивается госпошлина по их реквизитам в размере **50 %** государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также неимущественного характера (ст. 333.19 НК РФ).

**В суд кассационной инстанции не представляются новые доказательства** (как в суд апелляционной инстанции), однако возможен случай когда коллегия судей признает, что представленные **новые доказательства не могли быть представлены** стороной в суд первой инстанции, обоснование такой **невозможности** должно быть представлено **документально**. Этот вопрос решается судом при обсуждении ходатайств о приобщении новых доказательств к материалам дела (ст. 355 ГПК). Так же суд кассационной инстанции может истребовать доказательства и допрашивать свидетелей, если в этом было отказано в суде первой инстанции (ст. 358 ГПК).

#### Отмене подлежат необоснованные и незаконные решения.

**Необоснованными признаются решения если:**

- обстоятельства, имеющие значение для дела, определены неправильно;
- установленные судом первой инстанции обстоятельства, имеющие значение для дела, не доказаны;
- изложенные в решении суда первой инстанции выводы не соответствуют обстоятельствам дела.

**Незаконным решение признается если:**

- неправильно применены нормы материального права (трудовое, гражданское и т.д.)
- неправильно применены нормы процессуального права (ГПК РФ)

Неявка кого-нибудь из лиц в суд для слушания дела по кассационной жалобе не является препятствием для рассмотрения дел в их отсутствие. **Во время судебного слушания секретарем не ведется протокол слушания дела.**

Лица, участвующие в деле, могут подать в суд кассационной инстанции **возражения на заявленную кассационную жалобу в письменной форме и с приложением документов, подтверждающих свои доводы по заявленным доводам в возражении на жалобу**. Лицо, подавшее кассационную жалобу, имеет право отказаться от жалобы.

В начале слушания лицам разъясняются их права и обязанности, и в это время можно заявить возражение на кассационную жалобу. После этого один из судей (судья-докладчик) докладывает (читает) какое дело слушается, в чем заключается спор и какое решение было вынесено. Далее предоставляется слово участникам. **Первым выступает тот кто подавал жалобу**, если решение обжаловали обе стороны то первым выступает истец. По результатам рассмотрения дела кассационный суд выносит **кассационное определение**, которое вступает в силу с момента принятия и оглашения резолютивной части сторонам. **Определение, вынесенное судом кассационной инстанции** (так же, как и определение, вынесенное судом апелляционной инстанции) **вступает в законную силу немедленно**, и может быть **обжаловано** в суд **надзорной инстанции**.

Суд надзорной инстанции (III) — проверяет законность и обоснованность судебных решений, вступивших в законную силу

*Верховный Суд РФ или Высший Арбитражный Суд РФ - обжалование производится в суде надзорной инстанции. Надзорное производство возбуждается путем подачи **надзорной жалобы**. Правом обратиться с надзорной жалобой обладают лица, участвующие в деле, и другие лица, если их права и законные интересы нарушены судебными постановлениями. Надзорные жалобы в зависимости от того, каким судебным органом принято судебное постановление, подаются в различные вышестоящие суды. **Судебное постановление первой и второй инстанции могут быть обжалованы в порядке надзора в течении года со дня вступления такого постановления в законную силу.***

*К надзорной жалобе прилагаются заверенные соответствующим судом копии судебных постановлений, принятых по делу. И здесь необходимо иметь в виду следующее. Копии судебных постановлений должны быть заверены только судом. Заверить копии можно в суде первой инстанции. При этом каждый участник процесса имеет право получить бесплатно только одну заверенную копию судебного постановления. Поэтому лицо, подающее надзорную жалобу, должно обратиться в суд первой инстанции за выдачей заверенных копий судебных постановлений. При необходимости повторного получения копий следует заплатить государственную пошлину из расчета 4 рубля за 1 страницу, но не менее 40 рублей за документ. Надзорная жалоба подается с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле. К жалобе должен быть приложен документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, если судебное решение до этого не обжаловалось в апелляционном или кассационном порядке. Если же решения были в указанных инстанциях обжалованы, то в этом случае пошлина не уплачивается.*

**Исполнение судебных решений (исполнительное производство)** – это не менее сложный процесс.

Нередко добиться вынесения судебного решения легче, чем добиться реального его исполнения. Следует усвоить, что исполнением судебных решений занимается не сам суд, а **служба судебных приставов**. В связи с этим по всем вопросам, связанным с исполнительным производством, необходимо обращаться в указанную службу. Необходимо также знать, что **судебное решение и исполнительный лист – два разных документа**.

**Решение суда** – это документ, который навсегда остается у истца (взыскателя). Оно является основанием для выдачи судом исполнительного листа.

**Исполнительный лист** – это документ, который предъявляется взыскателем судебному приставу для его исполнения.

В случае, если решение суда не исполняется, то необходимо обратиться в службу судебных приставов по месту проживания или нахождения ответчика. С исполнительным листом для возбуждения исполнительного производства и принудительного исполнения.

**Представительство в суде.** *Перечисленные и другие вопросы по обращению в суд было бы не сложно решать, если бы человек имел материальную возможность пользоваться услугами адвоката. Но при существующей экономической ситуации в стране не каждому по плечу пользоваться помощью квалифицированного юриста.*

*Данная консультация предназначена для оказания помощи гражданину, который не является юристом, но по своему образовательному и интеллектуальному уровню может защищать в суде свои права или выступать в качестве представителя истца или ответчика. Гражданско-процессуальным законодательством допускается вести гражданину свои дела в суде как лично, так и через назначенного им представителя. Даже когда он ведет дело лично, ему не возбраняется иметь своего представителя по делу. Законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия. Они могут перепоручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.*

*Представителем в суде может быть дееспособное лицо, на которое надлежащим образом оформлены полномочия на ведение дела (доверенность). Доверенность, выдаваемая гражданином на ведение его дела в суде, может быть удостоверена: нотариусом, организацией, в которой учится или работает доверитель, жилищно-эксплуатационным органом по месту жительства доверителя, учреждением социальной защиты населения, больницей, в которой он находится на стационарном излечении, командиром воинской части, где служит военнослужащий, исправительным учреждением, в котором отбывает наказание осужденный по приговору суда.*

*Законом также устанавливается категория лиц, которые имеют право защищать в суде недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан: это их родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено Федеральным законом, т.е. так называемые законные представители. По делам о признании гражданина безвестно отсутствующим в качестве его представителя выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего.*

## ----- Законодательные акты, нормативные документы-----

**I.** Прежде всего, **Конституция РФ**. Это акт, имеющий **высшую юридическую силу** и прямое действие на территории всей РФ. Конституция РФ в **ст. 44** гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, а также охрану законом интеллектуальной собственности. Правовое регулирование **интеллектуальной собственности**, в том числе **авторского права**, в соответствии с **п. «о» ст. 71 Конституции РФ** отнесено к ведению Российской Федерации и **должно быть основано лишь на федеральном законодательстве и принятых на его основе подзаконных актах**.

Учитывая, что **Конституция РФ** гарантирует каждому право на судебную защиту и Кодекс не содержит положений об обязательности предварительного внесудебного порядка обеспечения доказательств нарушения авторского права, можно заявить ходатайство об обеспечении доказательств судом.

**II.** **Вторым** по значению нормативно-правовым актом, регулирующим общие вопросы правового режима, определяющего систему правоотношений в области авторского права, является **Гражданский кодекс (ГК) Российской Федерации**. В частности, **часть Четвертая** Гражданского кодекса, регулирует отношения, связанные с авторским правом.

## Часть Четвертая ГК РФ, глава 69 (извлечения)

### Статья 1225. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации

1. Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
2. Интеллектуальная собственность охраняется законом.

### Статья 1226. Интеллектуальные права

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

### Статья 1227. Интеллектуальные права и право собственности

1. Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

2. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи

### Статья 1228. Автор результата интеллектуальной деятельности

1. Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

*Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только содействовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.*

2. Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, право на имя и иные личные неимущественные права. Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен. Авторство и имя автора охраняются бессрочно.

3. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Это право может быть передано автором другому лицу по договору, а также может перейти к другим лицам по иным основаниям, установленным законом.

*4. Права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух и более граждан (соавторство), принадлежат соавторам совместно.*

### Статья 1229. Исключительное право

1. Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации ([статья 1233](#)), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за искл. случаев, предусмотр. ГК РФ.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

*2. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.*

*3. В случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению, если настоящим Кодексом или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.*

*Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации распределяются между всеми правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.*

*Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.*

### **Статья 1230. Срок действия исключительных прав**

1. Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, за искл. случаев, предусм. ГК РФ.

2. Продолжительность срока действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, порядок исчисления этого срока, основания и порядок его продления, а также основания и порядок прекращения исключительного права до истечения срока устанавливаются настоящим Кодексом.

### **Статья 1231. Действие исключительных и иных интеллектуальных прав на территории РФ**

1. На территории Российской Федерации действуют исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, установленные международными договорами Российской Федерации и настоящим Кодексом.

Личные неимущественные и иные интеллектуальные права, не являющиеся исключительными, действуют на территории Российской Федерации в соответствии с абзацем четвертым пункта 1 ст. 2 настоящего Кодекса (Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом).

*2. При признании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в соответствии с международным договором Российской Федерации содержание права, его действие, ограничения, порядок его осуществления и защиты определяются настоящим Кодексом независимо от положений законодательства страны возникновения исключительного права, если таким международным договором или настоящим Кодексом не предусмотрено иное.*

### **Статья 1233. Распоряжение исключительным правом**

1. Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (**договор об отчуждении исключительного права**) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (**лицензионный договор**).

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

2. К договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении

исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307 - 419) и о договоре (статьи 420 - 453), поскольку иное не установлено правилами настоящего раздела и не вытекает из содержания или характера исключительного права.

3. Договор, в котором прямо не указано, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации передается в полном объеме, считается лицензионным договором.

4. Условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать результаты интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны.

#### **Статья 1234. Договор об отчуждении исключительного права**

1. По договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю).

2. Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

3. По договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены (предусмотренные [пунктом 3 статьи 424](#)) настоящего Кодекса, не применяются.

4. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации переходит от правообладателя к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении исключительного права, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

5. При существенном нарушении приобретателем обязанности выплатить правообладателю в установленный договором об отчуждении исключительного права срок вознаграждение за приобретение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации ([подпункт 1 пункта 2 статьи 450](#)) прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Если исключительное право не перешло к приобретателю, то при нарушении им обязанности выплатить в установленный договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права правообладатель может отказаться от договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

#### **Статья 1235. Лицензионный договор**

1. По лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

2. Лицензионный договор заключается в письменной форме, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное. Несоблюдение письменной формы влечет за собой недействительность лицензионного договора.

3. В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Если территория, на которой допускается использование такого результата или такого средства, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации.

4. Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

В случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет, если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

В случае прекращения исключительного права лицензионный договор прекращается.

5. По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены (предусмотренные [пунктом 3 статьи 424](#)) настоящего Кодекса, не применяются.

6. Лицензионный договор должен предусматривать:

1) предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору, с указанием в соответствующих случаях номера и даты выдачи документа, удостоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство (патент, свидетельство);

2) способы использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

7. Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к новому правообладателю не является основанием для изменения или расторжения лицензионного договора, заключенного предшествующим правообладателем.

### **Статья 1236. Виды лицензионных договоров**

1. Лицензионный договор может предусматривать:

1) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия);

2) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

2. Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

3. В одном лицензионном договоре в отношении различных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации могут содержаться условия, предусмотренные [пунктом 1](#) настоящей статьи для лицензионных договоров разных видов.

### **Статья 1250. Защита интеллектуальных прав**

1. Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными настоящим Кодексом, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.

2. Предусмотренные настоящим Кодексом способы защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом.

3. Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав. В частности, публикация решения суда о допущенном

нарушении (подпункт 5 пункта 1 статьи 1252) и пресечение действий, нарушающих исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо создающих угрозу нарушения такого права, осуществляются независимо от вины нарушителя и за его счет.

### **Статья 1251. Защита личных неимущественных прав**

1. В случае нарушения личных неимущественных прав автора их защита осуществляется, в частности, путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении.

2. Положения, предусмотренные пунктом 1 настоящей статьи, применяются также к защите прав, предусмотренных пунктом 4 статьи 1240, пунктом 7 статьи 1260, пунктом 4 статьи 1263, пунктом 3 статьи 1295, пунктом 1 статьи 1323, пунктом 2 статьи 1333 и подпунктом 2 пункта 1 статьи 1338 настоящего Кодекса.

3. Защита чести, достоинства и деловой репутации автора осуществляется в соответствии с правилами статьи 152 настоящего Кодекса.

### **Статья 1252. Защита исключительных прав**

1. Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования:

1) о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним;

3) о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;

4) об изъятии материального носителя в соответствии с пунктом 5 настоящей статьи - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права.

2. В порядке обеспечения иска по делам о нарушении исключительных прав к материальным носителям, оборудованию и материалам, в отношении которых выдвинуто предположение о нарушении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, могут быть приняты обеспечительные меры, установленные процессуальным законодательством, в том числе может быть наложен арест на материальные носители, оборудование и материалы.

3. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, при нарушении исключительного права правообладатель вправе вместо возмещения убытков требовать от нарушителя выплаты компенсации за нарушение указанного права. **Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков.**

Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных настоящим Кодексом, в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости.

Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо за допущенное правонарушение в целом.

4. В случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены настоящим Кодексом.

5. Оборудование, прочие устройства и материалы, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации.

### **Статья 1253. Ответственность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушения исключительных прав**

Если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, суд может в соответствии с [пунктом 2 статьи 61](#) настоящего Кодекса принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

## **Часть Четвертая ГК РФ, глава 70 (извлечения)**

### **Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства**

#### **Статья 1255. Авторские права**

1. Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами.

2. Автору произведения принадлежат следующие права:

- 1) исключительное право на произведение;
- 2) право авторства;
- 3) право автора на имя;
- 4) право на неприкосновенность произведения;
- 5) право на обнародование произведения.

3. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, автору произведения наряду с правами, указанными в [пункте 2](#) настоящей статьи, принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

#### **Статья 1256. Действие исключительного права на произведения науки, литературы и искусства на территории РФ**

1. Исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется:

1) на произведения, обнародованные на территории РФ или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

2) на произведения, обнародованные за пределами территории РФ или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается за авторами, являющимися гражданами РФ (их правопреемниками);

3) на произведения, обнародованные за пределами территории РФ или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, и признается на территории РФ за авторами (их правопреемниками) - гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

2. *Произведение также считается впервые обнародованным путем опубликования в РФ, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами территории Российской Федерации оно было опубликовано на территории РФ.*

3. *При предоставлении на территории РФ охраны произведению в соотв. с междунар. договорами РФ автор произведения или иной первонач. правообладатель определяется по закону государства, на территории*

которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

4. Предоставление на территории Российской Федерации охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения произведения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти произведения и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного настоящим Кодексом срока действия исключительного права на них.

При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории Российской Федерации не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения.

### **Статья 1257. Автор произведения**

Автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное.

### **Статья 1258. Соавторство**

1. Граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение.

2. Произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное. В случае, когда такое произведение образует неразрывное целое, ни один из соавторов не вправе без достаточных оснований запретить использование такого произведения.

Часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, то есть часть, имеющая самостоятельное значение, может быть использована ее автором по своему усмотрению, если соглашением между соавторами не предусмотрено иное.

3. К отношениям соавторов, связанным с распределением доходов от использования произведения и с распоряжением исключительным правом на произведение, соответственно применяются правила пункта 3 статьи 1229 настоящего Кодекса.

4. Каждый из соавторов вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав, в том числе в случае, когда созданное соавторами произведение образует неразрывное целое.

### **Статья 1259. Объекты авторских прав**

1. Объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

#### **- литературные произведения**

- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения
- хореографические произведения и пантомимы
- музыкальные произведения с текстом или без текста
- аудиовизуальные произведения
- произв. живописи, скульптуры, графики, дизайна, графич. рассказы, комиксы и другие произв. изобраз. иск-ва
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства
- произв. архитект., градостроит-ва и сад.-парк. иск-ва, в т.ч. в виде проектов, чертежей, изображ., макетов
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии
- другие произведения.

2. К объектам авторских прав относятся:

1) производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения;

2) составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

3. Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

4. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация

## **произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.**

5. Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

6. Не являются объектами авторских прав:

1) *офиц. документы госуд-х органов и органов местного самоуправления муницип-х образований, в том числе законы, другие нормат. акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, офиц. док-ты междунар. организаций, а также их офиц. переводы;*

2) *государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;*

3) *произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;*

4) *сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).*

7. Авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям, установленным **пунктом 3** настоящей статьи.

## **Статья 1260. Переводы, иные производные произведения. Составные произведения**

1. Переводчику, а также автору иного производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки или другого подобного произведения) принадлежат авторские права соответственно на осуществленные перевод и иную переработку другого (оригинального) произведения.

2. *Составителю сборника и автору иного составного произведения (антологии, энциклопедии, базы данных, атласа или другого подобного произведения) принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство).*

3. Переводчик, составитель либо иной автор производного или составного произведения осуществляет свои авторские права при условии соблюдения прав авторов произведений, использованных для создания производного или составного произведения.

4. Авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные объекты авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное или составное произведение.

5. Автор произв., помещенного в сборнике или ином составном произведении, вправе использовать свое произв. независимо от составного произв., если иное не предусмотрено договором с создателем составного произв.

6. Авторские права на перевод, сборник, иное производное или составное произведение не препятствуют другим лицам переводить либо перерабатывать то же оригинальное произведение, а также создавать свои составные произведения путем иного подбора или расположения тех же материалов.

7. *Издателю энциклопедий, энциклопедич. словарей, периодич. и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодич. изданий принадлеж. право использования таких изданий. Издатель вправе при любом использов. такого издания указывать свое наименов. или требовать его указания.*

*Авторы или иные обладатели исключительных прав на произведения, включенные в такие издания, сохраняют эти права независимо от права издателя или других лиц на использование таких изданий в целом, за исключением случаев, когда эти исключительные права были переданы издателю или другим лицам либо перешли к издателю или другим лицам по иным основаниям, предусмотренным законом.*

## **Статья 1264. Проекты официальных документов, символов и знаков**

1. *Право авторства на проект офиц. документа, в т.ч. на проект офиц. перевода такого документа, а также на проект офиц. символа или знака принадлежит лицу, создавшему соотв. проект (разработчику).*

*Разработчик проекта официального документа, символа или знака вправе обнародовать такой проект, если это не запрещено государственным органом, органом местного самоуправления муниципального образования или международной организацией, по заказу которых разработан проект. При опубликовании проекта*

разработчик вправе указать свое имя.

2. Проект официального документа, символа или знака может быть использован государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией для подготовки соответствующего официального документа, разработки символа или знака без согласия разработчика, если проект обнародован разработчиком для использования этим органом или организацией либо направлен разработчиком в соответствующий орган или организацию.

При подготовке официального документа, разработке официального символа или знака на основе соответствующего проекта в него могут вноситься дополнения и изменения по усмотрению государственного органа, органа местного самоуправления или международной организации, осуществляющих подготовку официального документа, разработку официального символа или знака.

После официального принятия к рассмотрению проекта государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией проект может использоваться без указания имени разработчика.

### **Статья 1265. Право авторства и право автора на имя**

1. Право авторства - право признаваться автором произведения и право автора на имя - право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен.

2. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель (пункт 1 статьи 1287), имя или наименование которого указано на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

### **Статья 1266. Право на неприкосновенность произведения и защита произведения от искажений**

1. Не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (право на неприкосновенность произведения).

При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, вправе разрешить внесение в произведение изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора и не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме.

2. Извращение, искажение или иное изменение произведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию автора, равно как и посягательство на такие действия, дают автору право требовать защиты его чести, достоинства или деловой репутации в соответствии с правилами статьи 152 настоящего Кодекса. В этих случаях по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства автора и после его смерти.

### **Статья 1267. Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после смерти автора**

1. Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

### **Статья 1268. Право на обнародование произведения**

1. Автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

При этом опубликованием (выпуском в свет) явл. выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения.

2. Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения.

3. Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

### **Статья 1269. Право на отзыв**

Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор также обязан публично оповестить о его отзыве. При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки.

### **Статья 1270. Исключительное право на произведение**

1. Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе способами, указанными в [пункте 2](#) настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

2. **Использованием произведения независимо** от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности:

1) воспроизведение произведения, то есть изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. При этом **запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением**, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения;

2) распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров;

3) **публичный показ произведения**, то есть **любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения** непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или **иных технических средств**, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств **в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи**, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения;

4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;

5) прокат оригинала или экземпляра произведения;

6) **публичное исполнение произведения**, то есть **представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств)**, а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком) **в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с представлением или показом произведения;**

7) **сообщение в эфир**, то есть **сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю**. При этом под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия независимо от его фактического восприятия публикой. При сообщении произведений в эфир через спутник под сообщением в эфир понимается прием сигналов с наземной станции на спутник и передача сигналов со спутника, посредством которых произведение может быть доведено до всеобщего сведения независимо от его фактического приема публикой. Сообщение кодированных сигналов признается сообщением в эфир, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией эфирного вещания или с ее согласия;

8) сообщение по кабелю, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции). Сообщение кодированных сигналов признается сообщением по кабелю, если средства декодирования предоставляются неограниченному кругу лиц организацией кабельного вещания или с ее согласия;

9) перевод или другая переработка произведения. При этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного).

10) практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;

11) доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

3. Практическое применение положений, составляющих содержание произведения, в том числе положений, представляющих собой техническое, экономическое, организационное или иное решение, не является использованием произведения применительно к правилам настоящей главы, за исключением использования, предусмотренного **подпунктом 10 пункта 2** настоящей статьи.

#### **Статья 1271. Знак охраны авторского права**

Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из следующих элементов:

латинской буквы "С" в окружности;  
имени или наименования правообладателя;  
года первого опубликования произведения.

#### **Статья 1272. Распространение оригинала или экземпляров опубликованного произведения**

Если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, за исключением случая, предусмотренного **статьей 1293** настоящего Кодекса.

#### **Статья 1273. Свободное воспроизведение произведения в личных целях**

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение гражданином исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения, за исключением:

- 1) воспроизведения произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений;
- 2) воспроизведения баз данных или их существенных частей;
- 3) воспроизведения программ для ЭВМ, кроме случаев, предусмотренных **статьей 1280** настоящего Кодекса;
- 4) репродуцирования (**пункт 2 статьи 1275**) книг (полностью) и нотных текстов;
- 5) видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи;
- 6) воспроизведения аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях.

#### **Статья 1274. Свобод. использов. произв. в информац., научных, учебных или культурн. целях**

1. Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

- 1) цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3) воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такое воспроизведение или сообщение не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

4) воспроизведение в прессе, сообщение в эфир или по кабелю публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью. При этом за авторами таких произведений сохраняется право на их опубликование в сборниках;

5) воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, путем сообщения в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

2. В случае, когда библиотека предоставляет экземпляры произведений, правомерно введенные в гражданский оборот, во временное безвозмездное пользование, такое пользование допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения. При этом выраженные в цифровой форме экземпляры произведений, предоставляемые библиотеками во временное безвозмездное пользование, в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме.

3. Создание произведения в жанре литературной, музыкальной или иной пародии либо в жанре карикатуры на основе другого (оригинального) правомерно обнародованного произведения и использование этой пародии либо карикатуры допускаются без согласия автора или иного обладателя исключительного права на оригинальное произведение и без выплаты ему вознаграждения.

#### **Статья 1275. Свободное использование произведения путем репродуцирования**

1. Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования репродуцирование (подпункт 4 пункта 1 статьи 1273) в единственном экземпляре без извлечения прибыли:

1) правомерно опубликованного произведения - библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения и для предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим их по каким-либо причинам из своих фондов;

2) отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций) - библиотеками и архивами по запросам граждан для использования в учебных или научных целях, а также образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

*2. Под репродуцированием (репрографическим воспроизведением) понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания. Репродуцирование не включает воспроизведение произведения или хранение его копий в электронной (в том числе в цифровой), оптической или иной машиночитаемой форме, кроме случаев создания с помощью технических средств временных копий, предназначенных для осуществления репродуцирования.*

#### **Статья 1276. Свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения**

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение, сообщение в эфир или по кабелю фотографического произведения, произведения архитектуры или произведения изобразительного искусства, которые постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, когда изображение произведения таким способом является основным объектом этого воспроизведения, сообщения в эфир или по кабелю либо когда изображение произведения используется в коммерческих целях.

### **Статья 1277. Свободное публичное исполнение музыкального произведения**

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения публичное исполнение музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии либо похорон в объеме, оправданном характером такой церемонии.

### **Статья 1278. Свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения**

Допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение произведения для осуществления производства по делу об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства в объеме, оправданном этой целью.

### **Статья 1279. Свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования**

Организация эфирного вещания вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись в целях краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на сообщение в эфир, при условии, что такая запись делается организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для собственных передач. При этом организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев со дня ее изготовления, если более продолжительный срок не согласован с правообладателем или не установлен законом. Такая запись может быть сохранена без согласия правообладателя в государственных или муниципальных архивах, если она носит исключительно документальный характер.

### **Статья 1281. Срок действия исключительного права на произведение**

1. Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

*Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.*

2. На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение срока, установленного **пунктом 1** настоящей статьи.

3. Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора.

### **Статья 1282. Переход произведения в общественное достояние**

1. По истечении срока действия исключительного права произведения науки, литературы или искусства, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние.

2. Произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.

3. Перешедшее в общественное достояние необнародованное произведение может быть обнародовано любым лицом, если только обнародование произведения не противоречит воле автора, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Права гражданина, который правомерно обнародовал такое произведение, определяются в соответствии с **главой 71** настоящего Кодекса.

### **Статья 1283. Переход исключительного права на произведение по наследству**

1. Исключительное право на произведение переходит по наследству.  
2. В случаях, предусмотренных **ст. 1151** настоящего Кодекса, входящее в состав наследства исключительное право на произведение прекращается и произведение переходит в общественное достояние.

### **Статья 1284. Обращ. взыск. на исключ. право на произв. и на право использ. произв. по лицен.**

1. На принадлежащее автору исключительное право на произведение обращение взыскания не допускается. Однако на права требования автора к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионным договорам, а также на доходы, полученные от использования произведения, может быть обращено взыскание.

На исключительное право, принадлежащее не самому автору, а другому лицу, и на право использования произведения, принадлежащее лицензиату, может быть обращено взыскание.

*Правила абзаца первого настоящего пункта распространяются на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права.*

2. В случае продажи принадлежащего лицензиату права использования произведения с публичных торгов в целях обращения взыскания на это право автору предоставляется преимущественное право его приобретения.

### **Статья 1285. Договор об отчуждении исключительного права на произведение**

По договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права.

### **Статья 1286. Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения**

1. По лицензионному договору одна сторона - автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

2. Лицензионный договор заключается в письменной форме. Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме.

3. Заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с соответствующим правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре таких программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования таких программы или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора.

4. В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения за использование произведения или порядок исчисления такого вознаграждения.

В таком договоре может быть предусмотрена выплата лицензиару вознаграждения в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме.

Правительство Российской Федерации вправе устанавливать минимальные ставки авторского вознаграждения за отдельные виды использования произведений.

### **Статья 1287. Особые условия издательского лицензионного договора**

1. По договору о предоставлении права использования произведения, заключенному автором или иным правообладателем с издателем, то есть с лицом, на которое в соответствии с договором возлагается обязанность издать произведение (издательский лицензионный договор), лицензиат обязан начать использование произведения не позднее срока, установленного в договоре. При неисполнении этой обязанности лицензиар вправе отказаться от договора без возмещения лицензиату причиненных таким отказом убытков.

В случае отсутствия в договоре конкретного срока начала использования произведения такое использование должно быть начато в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования. Такой договор может быть расторгнут лицензиаром по основаниям и в порядке, которые предусмотрены [статьей 450](#) настоящего Кодекса.

2. В случае расторжения издательского лицензионного договора на основании положений, предусмотренных [пунктом 1](#) настоящей статьи, лицензиар вправе требовать выплаты ему вознаграждения, предусмотренного данным договором, в полном размере.

### **Статья 1288. Договор авторского заказа**

1. По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

*Материальный носитель произведения передается заказчику в собственность, если соглашением сторон не*

предусмотрена его передача заказчику во временное пользование.

Договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

2. Договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах.

3. В случае, когда договор авторского заказа предусматривает отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, к такому договору соответственно применяются правила настоящего Кодекса о договоре об отчуждении исключительного права, если из существа договора не вытекает иное.

4. Если договор авторского заказа заключен с условием о предоставлении заказчику права использования произведения в установленных договором пределах, к такому договору соответственно применяются положения, предусмотренные [статьями 1286 и 1287](#) настоящего Кодекса.

### **Статья 1289. Срок исполнения договора авторского заказа**

1. Произведение, создание которого предусмотрено договором авторского заказа, должно быть передано заказчику в срок, установленный договором.

Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным.

2. В случае, когда срок исполнения договора авторского заказа наступил, автору при необходимости и при наличии уважительных причин для завершения создания произведения предоставляется дополнительный льготный срок продолжительностью в одну четвертую часть срока, установленного для исполнения договора, если соглашением сторон не предусмотрен более длительный льготный срок. В случаях, предусмотренных [пунктом 1 статьи 1240](#) настоящего Кодекса, это правило применяется, если иное не предусмотрено договором.

3. По истечении льготного срока, предоставленного автору в соответствии с [пунктом 2](#) настоящей статьи, заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского заказа. Заказчик также вправе отказаться от договора авторского заказа непосредственно по окончании срока, установленного договором для его исполнения, если договор к этому времени не исполнен, а из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору.

### **Статья 1290. Ответственность по договорам, заключаемым автором произведения**

1. Ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности автора.

2. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором. При этом общий размер указанных выплат ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику.

### **Статья 1291. Отчуждение оригинала произведения и исключительное право на произведение**

1. 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.

В случае, когда исключит. право на произведение не перешло к приобретателю его оригинала, приобретатель вправе без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения демонстрировать приобретенный в собственность оригинал произведения и воспроизводить его в каталогах выставок и в изданиях, посвященных его коллекции, а также передавать оригинал этого произведения для демонстрации на выставках, организуемых другими лицами.

2. При отчужд. оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения, исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

3. Правила настоящей статьи, относящиеся к автору произв., распространяются также на наследников автора, их наследников и так далее в пределах срока действия исключительного права на произведение.

### **Статья 1293. Право следования**

1. В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования). Размер процентных отчислений, а также условия и порядок их выплаты определяются Правительством Российской Федерации.

2. Авторы пользуются правом следования в порядке, установленном [пунктом 1](#) настоящей статьи, также в отношении авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений.

3. Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

### **Статья 1295. Служебное произведение**

1. Авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору.

2. Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

*Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору.*

*Если работодатель в срок, предусмотренный в [абзаце втором](#) настоящего пункта, начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение. Автор приобретает указанное право на вознаграждение и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне и по этой причине не начал использование этого произведения в указанный срок. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом.*

3. В случае, когда в соотв. с [п.2](#) настоящей статьи исключит. право на служебное произведение принадлеж. автору, работодатель вправе использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в вытекающих из задания пределах, а также обнародовать такое произведение, если договором между ним и работником не предусмотрено иное. При этом право автора использовать служебное произведение способом, не обусловленным целью служебного задания, а также хотя бы и способом, обусловленным целью задания, но за пределами, вытекающими из задания работодателя, не ограничивается.

*Работодатель может при использовании служебного произведения указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания.*

### **Статья 1299. Технические средства защиты авторских прав**

1. Техническими средствами защиты авторских прав признаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.

2. В отношении произведений не допускается:

1) осуществление без разрешения автора или иного правообладателя действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты авторских прав;

2) изготовление, распростран., сдача в прокат, предоставл. во временное безвозмездное пользов., импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использов. таких технич. средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких действий становится невозможным использов. технич. средств защиты авторских прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.

3. В случае нарушения положений, предусм. [п.2](#) настоящей статьи, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со [ст. 1301](#) настоящего Кодекса, кроме случаев, когда настоящим Кодексом разрешено использование произведения без согласия автора или иного правообладателя.

### **Статья 1300. Информация об авторском праве**

1. Информацией об авторском праве признается любая информация, которая идентифицирует произведение, автора или иного правообладателя, либо информация об условиях использования произведения, которая содержится на оригинале или экземпляре произведения, приложена к нему или появляется в связи с сообщением в эфир или по кабелю либо доведением такого произведения до всеобщего сведения, а также любые цифры и коды, в которых содержится такая информация.

2. В отношении произведений не допускается:

1) удаление или изменение без разрешения автора или иного правообладателя информации об авторском праве;

2) воспроизведение, распространение, импорт в целях распространения, публичное исполнение, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения произведений, в отношении которых без разрешения автора или иного правообладателя была удалена или изменена информация об авторском праве.

3. В случае нарушения положений, предусмотренных [пунктом 2](#) настоящей статьи, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со [статьей 1301](#) настоящего Кодекса.

### **Статья 1301. Ответственность за нарушение исключительного права на произведение**

В случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных настоящим Кодексом ([статьи 1250, 1252 и 1253](#)), вправе в соответствии с [пунктом 3 статьи 1252](#) настоящего Кодекса требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда; в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения.

### **Статья 1302. Обеспечение иска по делам о нарушении авторских прав**

1. Суд может запретить ответчику или лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских прав, совершать определенные действия (изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт либо иное предусмотренное настоящим Кодексом использование, а также транспортировку, хранение или владение) в целях введения в гражданский оборот экземпляров произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

2. Суд может наложить арест на все экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для их изготовления или воспроизведения.

При наличии достаточных данных о нарушении авторских прав органы дознания или следствия обязаны принять меры для розыска и наложения ареста на экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для изготовления или воспроизведения указанных экземпляров произведения, включая в необходимых случаях меры по их изъятию и передаче на ответственное хранение.

## **Уголовный Кодекс РФ глава 19 (извлечение)**

### **19. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина**

#### **Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав**

1. Присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю,

- наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев.

2. Незаконное использов. объектов авторского права или смежных прав, а равно приобрет., хранение, перевозка контрафактных экз. произв. или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере,

- накладываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного

дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

3. Деяния, предусмотренные *частью второй* настоящей статьи, если они совершены:

а) утратил силу. См. текст пункта "а" части третьей статьи 146

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в особо крупном размере;

г) лицом с использованием своего служебного положения,

- наказываются лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового.

*Примечание. Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышают пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере - двести пятьдесят тысяч рублей.*

О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака см. [Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. N 14](#)

О практике применения законодательства по защите интеллектуальной собственности см. [Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ от 30 марта 2001 г. N 36-15-01](#)

### **Статья 137. Нарушение неприкосновенности частной жизни**

1. Незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия либо распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации - наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста двадцати до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до четырех месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

2. Те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения, - наказываются штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от двух до пяти лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок от одного года до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет.

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

### **Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ**

Москва, № 5/29 от 26 марта 2009 г.

### **О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации**

23. В силу пункта 3 статьи 1250 ГК РФ отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применения в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав.

*(К мерам защиты авторских прав относятся в том числе и меры ответственности, включающие взыскание убытков, компенсации и т.п. см. 12 ГК)*

С учетом этого судам надлежит иметь в виду, что пресечение нарушения производится независимо от наличия или отсутствия вины нарушителя.

Судам надлежит иметь в виду, что указанное правило подлежит применению к способам защиты соответств. прав, не относящ. к мерам ответственности. Ответственность за нарушение интеллектуальных прав (взыск. компенсации, возмещ. убытков) наступает применительно к ст. 401 Кодекса.

ФАС Московского округа, отменяя вынесенные по делу судебные акты, указал, что в соответствии с п. 2 ст. 401 ГК РФ отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство, т.е. устанавливается презумпция вины нарушителя.

### **Статья 8. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей**

1. Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми

актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. В соответствии с этим гражданские права и обязанности возникают:

- 2) из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- 3) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
- 5) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- 6) вследствие причинения вреда другому лицу;
- 7) вследствие неосновательного обогащения;
- 8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;
- 9) вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

#### Статья 307. Понятие обязательства и основания его возникновения

1. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

2. Обязательства возникают из договора или вследствие причинения вреда или из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе.

#### Статья 401. Основания ответственности за нарушение обязательства

1. Лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

2. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

3. Если иное не предусмотрено законом, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

4. Заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно.

Презумпция вины причинителя вреда:

— лицо, причинившее вред личности или имуществу гражданина, а также вред имуществу юридического лица, освобождается от возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине (ч. 2 ст. 1064 ГК РФ);

Презумпция вины лица, не исполнившего обязательства или исполнившего его ненадлежащим образом: — ответчик, не исполнивший обязательства либо исполнивший его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины, кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. В данном случае истцу достаточно сослаться на неисполнение обязательства (ч. 1 ст. 401 ГК РФ).

25. Согласно пункту 4 статьи 1252 ГК РФ в случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены ГК РФ.

Иные последствия установлены пунктом 2 статьи 1515 Кодекса для случаев, когда введение контрафактных товаров в оборот необходимо в общественных интересах.

Материальный носитель может быть признан контрафактным только судом. При необходимости суд вправе назначить экспертизу для разъяснения вопросов, требующих специальных знаний:

В силу пункта 5 статьи 1252 ГК РФ в случае, если судом установлено, что оборудование, прочие устройства и материалы главным образом используются или предназначены для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, такое оборудование, прочие устройства и материалы по решению суда (в том числе и при отсутствии соответствующего заявления обладателя исключительного права) подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход РФ.

При применении статьи 1254 ГК РФ необходимо учитывать, что она не предоставляет лицензиатам - обладателям простой (неисключительной) лицензии - право защищать свои права способами, предусмотренными статьями 1250 и 1252 Кодекса. Таким правом обладают только лицензиаты - обладатели исключительной лицензии.

### Авторское право

28. В соответствии с пунктом 1 статьи 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения.

При анализе вопроса о том, является ли конкретный результат объектом авторского права, судам следует учитывать, что по смыслу статей 1228, 1257 и 1259 ГК РФ в их взаимосвязи таковым является только тот результат, который создан творческим трудом. При этом надлежит иметь в виду, что пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом.

Необходимо также иметь в виду, что 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.

31. Кодексом предусмотрено наряду с личным неимущественным правом на неприкосновенность произведения (статья 1266 Кодекса) право на переработку произведения, являющуюся одним из способов использования произведения, одним из правомочий, входящих в исключительное право (подпункт 9 пункта 2 статьи 1270 ГК РФ).

Право на неприкосновенность произведения (абзац первый пункта 1 статьи 1266 ГК РФ) касается таких изменений произведения, которые не связаны с созданием нового произведения на основе имеющегося. Соответствующие изменения допускаются с согласия автора (или иного лица в случае, предусмотренном абзацем вторым пункта 1 статьи 1266 Кодекса), которое должно быть определенно выражено. При отсутствии доказательств того, что согласие было определенно выражено, оно не считается полученным.

Переработка произведения предполагает создание нового (производного) произведения на основе уже существующего. При этом право на переработку произведения как один из способов использования результата интеллектуальной деятельности может быть передано в числе иных правомочий в рамках передачи исключительного права по договору об отчуждении исключительного права в полном объеме (статья 1234 ГК РФ) либо предоставлено по лицензионному договору (статья 1235 ГК РФ), а также может перейти по установленным в законе основаниям без заключения договора с правообладателем (статья 1241 ГК РФ).

33. При применении статьи 1272 ГК РФ судам следует исходить из того, что установленный этой статьей принцип исчерпания прав применяется только к оригиналу или экземплярам произведения, правомерно введенным в гражданский оборот на территории Российской Федерации. Распространение контрафактных экземпляров произведений статьей 1272 Кодекса не охватывается и в любом случае образует нарушение исключительного права на произведение, независимо от того, создан этот контрафактный экземпляр самим нарушителем или приобретен у третьих лиц

34. При применении статьи 1273 ГК РФ судам следует учитывать: воспроизведение, то есть изготовление одного экземпляра произведения или более либо его части в любой материальной форме, не является нарушением исключительных прав на произведение только в том случае, если в момент изготовления такого экземпляра само произведение используется правомерно.

Так, нарушением исключительного права на произведение является изготовление одного экземпляра произведения или более, осуществленное с контрафактного экземпляра либо при неправомерном доведении до всеобщего сведения (в том числе при неправомерном размещении в сети Интернет).

Допускается без согласия автора или иного правообладателя воспроизведение, осуществляемое только гражданином и только в личных целях, под которыми по смыслу статьи 1273 Кодекса понимается последующее некоммерческое использование соответствующего экземпляра для удовлетворения собственных потребностей или потребностей обычного круга семьи этого гражданина (который определяется судом с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела).

*Высшие суды высказались за незаконность копий объектов авторского права, сделанных с контрафактных носителей. «правомерно обнародованное произведение» должно распространяться на те конкретные носители объектов авторского права, с которых создается копия. Для того, чтобы копия произведения являлась законной, она должна быть сделана с законного (а не контрафактного) экземпляра произведения. Иными словами, эти юристы по авторским правам считают, что, например, скачивание объектов авторского права из Интернета с пиратских (незаконных) ресурсов является незаконным воспроизведением.*

42. При рассмотрении судом дела о защите авторских прав надлежит исходить из того, что пока не доказано иное, автором произведения (обладателем исключительного права на произведение) считается лицо, указанное в качестве такового на экземпляре произведения. Необходимость исследования иных доказательств может возникнуть в случае, если авторство лица на произведение оспаривается.

*Согласно ст. 1257 Гражданского кодекса «лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное». Несмотря на эту норму, судьи периодически требуют от истцов доказательств, что они являются авторами, даже тогда, когда ответчик прямо не оспаривает авторство истца. Поэтому полезным видится указание высших судов, что требовать иные доказательства суд вправе только тогда, когда авторство на произведение оспаривается. В судебных спорах о защите авторских прав устанавливается Презумпция авторства. Если ответчик считает, что истец не является автором произведения, на нем лежит бремя доказывания фактов несуществования этого обстоятельства.*

43.2. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта нарушения, при этом правообладатель не обязан доказывать размер понесенных убытков.

43.3. Рассматривая дела о взыскании компенсации в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, суд определяет сумму компенсации в указанных законом пределах по своему усмотрению, но не выше заявленного истцом требования. При этом суд не лишен права взыскать сумму компенсации в меньшем размере по сравнению с заявленным требованием, но не ниже низшего предела, установленного абзацем вторым статьи 1301, абзацем вторым статьи 1311, подпунктом 1 пункта 4 статьи 1515 или подпунктом 1 пункта 2 статьи 1537 ГК РФ.

Размер подлежащей взысканию компенсации должен быть судом обоснован. При определении размера компенсации суд, учитывая, в частности, характер допущенного нарушения, срок незаконного использования результата интеллектуальной деятельности, степень вины нарушителя, наличие ранее совершенных лицом нарушений исключительного права данного правообладателя, вероятные убытки правообладателя, принимает решение, исходя из принципов разумности и справедливости, а также соразмерности компенсации последствиям нарушения.

*В случаях нарушения исключительного права на произведение автор (правообладатель) вправе требовать от нарушителя авторских прав выплаты компенсации в размере от 10.000 до 5.000.000 рублей, определяемом по усмотрению суда в каждом конкретном случае (ст. 1301 Гражданского кодекса). При этом, автор вправе требовать от нарушителя авторских прав выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования объекта авторского права либо за допущенное правонарушение в целом (п. 3 ст. 1252 Гражданского кодекса).*

*Это означает, что если в результате действий нарушителя нарушены авторские права на несколько объектов авторского права, то автор вправе взыскать компенсацию за каждый случай нарушения, т.е. за каждый объект авторского права, права на который были нарушены. За каждый стих, каждый рассказ и т.д.*

*Несмотря на четкие формулировки закона, в некоторых случаях суды считали возможным взыскание компенсации в размере меньшем, чем минимальный размер компенсации, установленный ст. 1301 Гражданского кодекса, взыскивая компенсацию за нарушения прав на все объекты авторского права одним нарушителем как одну компенсацию за допущенное правонарушение в целом, независимо от требования истца. Думается, теперь благодаря Постановлению взыскание компенсации за нарушение авторских прав в законном размере будет проходить стабильнее, а не с переменным успехом.*

44. В статье 1302 ГК РФ предусмотрены обеспечительные меры, которые могут быть приняты при рассмотрении дел о нарушении авторских прав. Судам следует учитывать, что содержащийся в этой статье перечень не является исчерпывающим. Например, возможно применение обеспечительных мер в виде запрета лицу на опубликование произведения или на его распространение до разрешения спора об авторстве этого произведения.

**Кодекс об административных правонарушениях (КоАП) РФ (извлечения)**  
**7. Административные правонарушения в области охраны собственности**

**Статья 7.12. Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав**

1. Ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством РФ об авторском праве и смежных правах либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода, за исключением случаев, предусмотренных **частью 2 статьи 14.33** настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа,

- на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения;

- на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения;

- на юридических лиц - от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

2. Незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца, за исключением случаев, предусмотренных **частью 2 статьи 14.33** настоящего Кодекса, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, влечет наложение административного штрафа,

- на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей;

- на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей;

- на юридических лиц - от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

Обзор судебной практики по делам об адм. правонарушениях, предусмотренных ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ

- III. **Далее идут Федеральные законы и Постановления Президента.**
- IV. **Затем Постановления высших органов государственной власти.**
- V. **После них правовые нормативные акты местного самоуправления.**

----- Шаги по защите нарушенных исключительных авторских прав -----  
(личных и имущественных) в сети Интернет

Перед автором стоит **две основные задачи** при защите авторских прав:

- **сохранить доказательства** творческой деятельности (рабочие материалы, включая "отбракованные" версии объекта авторского права, исходные материалы, информацию, собранную в целях создания вашего произведения, и т.п.);
- **закрепить временной приоритет** по обладанию конкретным объектом авторского права в конкретное время.

Существует достаточное количество способов закрепить приоритет на текст, композицию и иное произведение, тем самым обеспечить себя доказательствами авторства и авторских прав.

**Основные способы защиты авторских прав**

- **Записать произведение (или иной объект авторских прав) и рабочие материалы на одноразовый диск и финализировать его.**
- **Иметь все исходные материалы (цифровые, бумажные и т.п.), которые появляются в процессе создания объекта авторских прав.**
- **Пойти к нотариусу с распечатками текста, изображения или нотной записи и заверить либо время предъявления документа, либо подлинность подписи (особенно при использовании псевдонима). У юриста ничего заверить нельзя (это будет не заверением - можно сказать, вы приобретете себе свидетеля).**
- **Депонирование, "регистрация" произведения в Государственной библиотеке им. Ленина или**

Российском авторском обществе (РАО) (или любых других авторских союзах).

- Свидетели - как обеспечить - вам виднее. Возможно, в кругу друзей или на сцене школы, Дома Культуры, или на корпоративном вечере, Вы исполните музыкальную композицию, прочтаете повесть, продекламируете стихи (для большей надежности запишите на видео).
- Напечатать в журнале стихи и т.д.
- Не в качестве самостоятельного, но в качестве дополнительного способа: отправьте свой объект авторских прав (текст, музыку, фото и др.) себе на e-mail и сохраните письмо на почтовом сервере.
- Ряд юристов предлагает такой способ доказательства наличия авторских прав (временного приоритета), как отправка себе текста по почте. Письмо не вскрывается до возникновения спора. На конверте же будет почтовый штемпель с датой. Однако данное доказательство является неудобным, т.к. оно одноразовое (если конверт вскрыт, то доказательство уже теряет свою прежнюю силу, т.к. вы не сможете доказать, что было во вскрытом конверте). Чтобы Ваш оппонент в суде не заявил, что Вы вскрыли конверт и заменили документы, т.к. редко конверты идеально запечатаны, попросите на почте опечатать конверт в местах возможного вскрытия.

**Одноразовый диск.** Дата записи диска фиксируется и не может быть изменена. То же касается и файлов на диске. При переносе в комп она также не меняется. При попытке редактирования файла появится дата "последней модификации" файла, но дата его создания опять-таки не изменится. Всё это верно, разумеется, только для дисков одноразовой записи.

**Исходные материалы.** При создании произведения литературы, науки, искусства рекомендуется периодически сохранять рабочий материал (черновики, готовые части текста, наброски и т.д.) на бумажном носителе или на одноразовом диске. А также хранить негативы фотопленки и т.д.

**Нотариус.** В соответствии с действующим законодательством любой дееспособный гражданин может обратиться в нотариальную контору с просьбой заверить время предъявления нотариусу определенного документа. Документы могут быть самые разные: авторефераты, заявки на изобретения, научные открытия, командировочные удостоверения и другие документы, для которых время их написания, предъявления, регистрации имеет существенное значение, может повлечь за собой определенные юридические последствия. При совершении нотариального действия по удостоверению времени предъявления документа нотариус устанавливает личность лица, предъявившего документ. Затем на самом документе делается удостоверительная надпись с указанием времени (число, месяц, год) предъявления и имени предъявившего лица. По просьбе гражданина нотариус указывает часы и минуты предъявления документа. Если материал изложен на нескольких страницах, то нотариус должен их прошить, пронумеровать и скрепить печатью. В настоящее время при удостоверении времени предъявления документа юридическое значение имеет только то засвидетельствование, которое сделано нотариусом, а именно: время предъявления документа и лицо, в руках которого документ находился во время предъявления его нотариусу, - фактический владелец документа. **Ни содержание документа, ни отношение гражданина, предъявившего документ нотариусу, к данному документу юридического значения не имеют и нотариусом не проверяются.** (ст. 85 «Основ законодательства РФ о нотариате»).

Удостоверение подписи состоит в подтверждении государственным служащим того факта, что им установлена личность подписавшего документ и подписание документа произошло в его присутствии. Свидетельствуя подлинность подписи, нотариус не удостоверяет фактов, изложенных в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным конкретным лицом. На каких конкретно документах может свидетельствоваться подлинность подписи и какими именно лицами могут подписываться эти документы, законодательство не устанавливает. Содержание документа, на котором нотариус свидетельствует подлинность подписи, не должно противоречить законодательным актам Российской Федерации (ст. 80 «Основ законодательства РФ о нотариате»).

#### Тарифы.

- Удостоверение времени предъявления документа — от 500 рублей до 1100 рублей за документ (госпошлина 100 рублей, остальное — за работу нотариуса)

- Удостоверение подлинности подписи — от 200 рублей до 600 рублей (госпошлина 100 рублей, остальное — за работу нотариуса)

**Депонирование** - процедура размещения копии произведения в специальном хранилище с выдачей документа о дате приема на депонирование и регистрации в реестре хранилища. Регистрация или депонирование произведения, охраняемого авторским правом представляет собой процедуру, при которой лицо, заявляющее об авторстве конкретного произведения, предъявляет его в организацию, осуществляющую депонирование. Организация выдает ему документ со сведениям о предъявленном произведении и дате предъявления. При регистрации произведений проверка авторства не производится, поэтому свидетельство о регистрации удостоверяет только то, что в определенное время лицо, подавшее заявку о депонировании, владело экземпляром произведения, и утверждало, что является его автором. Согласно закону, авторские права на произведение возникают после его создания, никаких формальностей (проставления знака © или получения

каких-либо свидетельств) не требуется. Свидетельства о регистрации в реестре депонирования не могут служить прямым доказательством авторских прав, так как выдача таких свидетельств Законом не предусмотрена и они не являются правоустанавливающими документами.

## Тарифы

### РАО (Российское Авторское Общество)

Прием на депонирование произведений (объектов интеллектуальной собственности) с выдачей свидетельства в течение 20 календарных дней:

а) объемом до 5 страниц	1298 руб.
б) объемом от 6 до 10 страниц	2360 руб.
в) объемом от 11 до 50 страниц	2714 руб.
г) объемом от 51 до 100 страниц	3363 руб.
д) объемом от 101 до 200 страниц	4366 руб.
е) объемом от 201 до 500 страниц	4484 руб.
ж) объемом свыше 500 страниц	4602 руб.

2. Произведения на видеокассетах, компакт-дисках и дискетах  
Оформление депонирования и регистрации на льготных условиях:

- пенсионеры, инвалиды первой, второй группы скидка 50%
- авторы-члены РАО скидка 40%

1534 руб.

### РГБ им. Ленина (Российская Государственная Библиотека)

Прием на депонирование произведений (объектов интеллектуальной собственности) в течение 28 календарных дней:

а) объемом до 100 страниц	1050 руб.
б) объемом от 100 до 300 страниц	2100 руб.
в) объемом от 300 до 500 страниц	2900 руб.
г) объемом от 500 страниц	2900 руб.+ 5 руб. за кажд. стр. свыше 500
д) выдача свидетельства о приеме на депонирование	150 руб.

Услуга осуществляется Отделом авторских прав и депонирования произведений (ОАПД) совместно с Российским авторским обществом «Копирус»

### Бесплатное депонирование в государственных библиотеках.

Один из способов бесплатного «депонирования» состоит в том, что Вы можете заготовить 5 (пять) экземпляров своего произведения, заполнить несложную форму для регистрации электронных изданий и бесплатно зарегистрировать это произведение в НТЦ "Информрегистр" Минсвязи именно как электронное издание в соответствии с Законом "Об обязательном экземпляре". Еще раз подчеркиваю, что регистрация осуществляется за счет бюджетного финансирования НТЦ, хотя изначально и имелась в виду только комплектование основных библиотек бесплатно экземплярами за счет правообладателя (издателя, разработчика). Адрес сайта НТЦ см. по адресу [www.inforeg.ru](http://www.inforeg.ru) - и там все достаточно внятно разъяснено в отношении процедуры регистрации. Заодно, один из экземпляров **бесплатно** попадет в РГБ (бывшая им. Ленина), второй - в Салтыковскую библиотеку в Санкт Петербурге, третий - в филиал ГПНТБ в Новосибирске, а четвертый - в Президентскую библиотеку (которая только что открылась).

Процедура раньше осуществлялась за один день, теперь в среднем уйдет 2 недели (но можете попросить побыстрее). Информация о вашем произведении попадет в Реестр электронных изданий НТЦ, который выходит раз в квартал, а на сайте размещается еще и в электронном виде. Кстати, в НТЦ "Информрегистр" по аналогичным поводам уже и региональные подразделения МВД и прокуратуры довольно часто стали обращаться. Самое забавное, что этим каналом мало кто пользуется пока (несколько тысяч регистраций в год, а 5 лет назад их было несколько сот в год), учитывая оперативность и бесплатность. Известной тройке московских нотариусов, умеющих проделывать регистрацию информации из Интернета, Вы бы заплатили за один случай (документ) примерно 3-5 тысяч рублей. Таким образом, предлагается осуществить достаточно несложное по процедуре и быстрое депонирование на носителях, на которые достаточно наклеить несложную сопроводительную информацию, включая и знаки охраны авторского права. На носителях также можете разместить кроме графических файлов необходимое описание и аннотацию, какие пожелаете.

**Почтовое отправление.** Способ, получивший в англоязычных странах название «poor man's copyright» (рус. «копирайт бедняка») - экземпляр произведения посылается автором по почте самому себе и хранится, не вскрывая, до возможного суда. Посылать лучше заказным письмом с уведомлением. Потому что тогда на почтовых документах будет Ваша подпись. При этом за дату наличия у автора экземпляра произведения принимается дата, указанная на почтовом штемпеле. О проверке метода в России ничего не известно; представляется, что принять такое доказательство, или нет, будет зависеть от усмотрения конкретного суда. В «poor man's copyright» включается также функция официальной фиксации доказательств нотариусом:

подтверждение того, что в определенный момент времени лицо владело экземпляром произведения. Почтовый штамп подделать практически нереально. И стоить это будет намного дешевле нотариуса. Чтобы Ваш оппонент в суде не заявил, что Вы вскрыли конверт и заменили документы, попросите на почте опечатать конверт в местах возможного вскрытия.

### ----- Если Вы нашли Ваше произведение незаконно размещенным в сети Интернет -----

I. Если Вы преследуете цель просто прекратить правонарушение – необходимо написать претензию нарушителю с разъяснением о нарушении Ваших прав, дать ссылку на эту статью, дабы нарушитель оценил серьезность последствий. Если и эти действия не возымеют последствий (нарушение прав продолжается) – переходим к следующему пункту.

II. Собираем доказательства (подтверждающие факт правонарушения) и обращаемся в суд. Чтобы подтвердить факт нарушений Вам необходимо собрать необходимые доказательства (в большинстве случаев нарушители убирают страницы сайта с контрафактными произведениями, тем самым Вам будет не на что опираться в суде – просто же слова делу не помогут). Основное доказательство – копия страниц сайта-нарушителя. Такую копию должен сделать нотариус, заверив ее верность или суд в порядке обеспечения доказательств после подачи иска.

Далее, с помощью сервиса WHOIS узнаем: на кого зарегистрирован домен, на каком хостинге фактически расположен сервер. Делаем официальную распечатку в Rucenter, просим подтвердить верность информации. Выясняем адрес физического лица (или место нахождения юридического лица) на которое зарегистрирован домен. Кроме всего прочего, если Вы не автор, а правообладатель, необходимо будет подтвердить Ваши права на произведение (договор с автором или иным правообладателем). Наконец, собрав все необходимые «вещдоки» - обращаемся в суд по месту нахождения ответчика. Далее дело техники, точнее гражданского (арбитражного) процесса.

Узнать на сервере какого хостинга фактически расположен сайт можно следующим образом:

Сначала надо узнать айпи адрес сайта. Заходим в меню «Пуск» и нажимаем кнопку "Выполнить", вводим команду «ping адрес сайта» — `ping rian.ru` и получаем нужную нам информацию (ip адрес — 212.83.4.201).

Затем в адресную строку браузера вводим <http://whois.domaintools.com/212.83.4.201>

Синим цветом отмечен нужный нам ip адрес, который мы узнали ранее и получаем следующую информацию:

descr: nstitute of information & analytical  
descr: technologies IIAT, Limited  
descr: PROVIDER

e-mail: [poty@iiat.ru](mailto:poty@iiat.ru)

После того как мы зайдём на их сайт: [iiat.ru](http://iiat.ru) и немного побродим, то увидим следующее:

<http://iiat.ru/hosting.asp> Конечная цель достигнута, мы смогли узнать хостинг сайта [rian.ru](http://rian.ru)

III. В рамках судебного процесса Вы должны подтвердить факт того, что являетесь правообладателем на конкретный объект интеллектуальной собственности. В том случае когда Вы автор и авторство не оспаривается (то есть в том случае, когда нарушитель не утверждает того, что **не Вы, а он** является автором), достаточным доказательством будет сообщение о месте первой публикации.

### Что должен знать автор (правообладатель)

**Во-первых**, размещение (воспроизведение) произведения на Интернет-сайте возможно только на основании договора с правообладателем/автором, либо его соответствующего разрешения. Если у владельцев Интернет-сайта нет такого разрешения (договора), значит, нарушаются авторские права, защищаемые законом (объем нарушения определяется в каждом конкретном случае).

В части, касающейся передачи имущественных авторских прав несоблюдение письменной формы договора, как специально указано в ст. 1234 и ст. 1235 ГК РФ, влечет признание договора недействительным. Заключаемая путем акцепта оферта на передачу авторских прав, не соблюдающая обязательные требования ГК РФ к форме договора, представляемая владельцами сайтов, не является письменной формой договора. Таким образом, сайты не имеют права использовать произведения авторов без лицензионного договора или договора отчуждения и несут предум. законодательством ответственность за бездоговорное использование произведений.

**Во-вторых**, незаконное использование произведений, нарушение авторского законодательства -

влечет за собой гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность.

**В-третьих**, такого рода споры **нет необходимости решать в преюдициальном порядке** (тем самым Вы даете возможность нарушителю прав избежать наказания). Автор или правообладатель вправе сразу обратиться для защиты своих прав в суд, арбитражный суд, третейский суд, органы прокуратуры, органы дознания, органы предварительного следствия в соответствии с их компетенцией. Но, при рассмотрении дела в суде, суд все же учитывает попытки досудебного урегулирования спора, при определении размера компенсации.

**В-четвертых**, на основании ГК РФ (часть 4), авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей. Процедура официальной регистрации или специального оформления на произведения науки, литературы и искусства государством не установлена.

В России не существует официальной процедуры регистрации авторских прав на произведения литературы, науки, искусства, кроме регистрации программы для ЭВМ в уполномоченном государственном органе. Как правило, под регистрацией авторских прав имеется в виду депонирование произведения у той или иной организации (например, в Российском авторском обществе). Однако такое депонирование не является государственной регистрацией авторских прав и не гарантирует признание за Вами авторства, а по сути просто **фиксирует время предъявления**, т.е. Ваше авторство все равно смогут оспорить в случае предъявления соответствующих доказательств, а документ о депонировании суд будет рассматривать как одно из доказательств, наравне с иными.

### ----- Ответственность хостинг-провайдеров -----

Федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 года N 24-ФЗ (в редакции Федерального закона от 10.01.2003 N 15-ФЗ) (извлечение)

Статья 1. Сфера действия настоящего Федерального закона

1. Настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие при:

- формировании и использовании информационных ресурсов на основе создания, сбора, обработки, накопления, хранения, поиска, распространения и предоставления потребителю документированной информации;
- создании и использовании информационных технологий и средств их обеспечения;
- защите информации, прав субъектов, участвующих в информац. процессах и информатизации.

**2. Настоящий Федеральный закон не затрагивает отношений, регулируемых Законом Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".**

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Из этого следует, что если хостер был уведомлен, что на его серверах находится незаконно размещенный контент и он по этому поводу ничего не предпринимает, то можно говорить о том, что хостер может быть признан виновным в совершении административного правонарушения.

Что касается хостеров и их ответственности. То ничего не мешает хостерам предъявлять претензии к своим клиентам, разместившим на серверах хостера «заимствованный» контент, и взыскивать с них разного рода убытки, понесенные в ходе разбирательств с правообладателями. **Тем более, что такая норма договорных правоотношений, хостерами по договору заключения сделки на хостинг — обычно предусмотрена.**

*Статья 209 ГК РФ. Содержание права собственности*

1. Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.
  2. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, **не противоречащие закону** и иным правовым актам и **не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц**, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.
- Комментарий. Собственник вправе распоряжаться принадлежащим ему имуществом наиболее абсолютным

образом. При этом основное содержание права собственности в ГК раскрывается через три важнейших правомочия собственника. Согласно п.1 ст.209 ГК собственник вправе своим имуществом:

а) владеть, т.е. реально им обладать;

б) пользоваться, т.е. извлекать из него выгоду, для которой имущество предназначено; по общему правилу, именно собственник получает от своего имущества доходы (см. ст.136 ГК и коммент. к ней);

в) распоряжаться, т.е. определять его юридическую судьбу: продавать, сдавать в аренду, и т.п.

Кроме названных, собственник обладает правами, перечисленными в п.2 ст.209 ГК. Он может использовать свое имущество в предпринимательских целях, если этим не будут нарушены нормы закона и иных правовых актов, а также права и охраняемые законом интересы других лиц. т.е. в данном случае право собственности ограничено. Собственник не имеет права использовать свое имущество в нарушение закона, прав и охраняемых законом интересов других лиц. Соответственно не может таким правом распоряжаться и включать передачу такого права в условия договора передачи отдельных полномочий на собственность. Не может передать ответственность за использование своей собственности другим лицам. Передавая отдельные полномочия (владения, пользования и распоряжения), лицо своего права собственности на имущество не теряет. Соответственно, не теряет ответственности за использование имущества в нарушение закона, прав и охраняемых законом интересов других лиц. И обязан возместить вред, причиненный нарушением прав и охраняемых интересов других лиц в результате использования имущества. Он вправе предъявить к арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам. При оценке вины собственника необходимо руководствоваться вторым обязательным критерием, предусмотренным п.2 ст.209 ГК, - были ли (могут ли быть) нарушены права и охраняемые законом интересы других лиц. Мнимые права и интересы этих лиц не являются основанием для наложения запрета на действия собственника.

Нарушения авторских прав на арендованном сервере. В случае с рассматриваемым сервисом материальным носителем выступает сервер (ЭВМ), фактически принадлежащий арендодателю на правах собственности, в электронной памяти которой находится объект интеллектуальной собственности. Согласно части 4 ГК РФ не имеет значения, кому принадлежат права собственности на материальный носитель, содержащий объект интеллектуальной собственности, права собственности на этот объект принадлежат только автору или законному правообладателю. И фактический собственник материального носителя (арендодатель) использует объект интеллектуальной собственности на материальном носителе, осуществляет хранение и публичный доступ к объекту интеллектуальной собственности. Соответственно, фактический собственник должен заключить письменный договор с правообладателем, поскольку исключительно на основании последнего права на использование произведений литературы, науки, искусства могут перейти к собственнику материального носителя. Действующее законодательство не оговаривает никаких альтернатив по формату приобретения авторских прав, кроме заключения авторского договора. При отсутствии договора с правообладателем на использование

Утверждаю Генеральный директор ООО "АГАВА" Степанов В.Е. 11 января 2005г.

## ДОГОВОР - ПУБЛИЧНАЯ ОФЕРТА

О предоставлении услуг на абонентское обслуживание, размещаемая на сайте [www.agava.ru](http://www.agava.ru)

ООО "АГАВА", именуемое в дальнейшем "АГАВА", предлагает абонентское обслуживание в сети Интернет (далее - Услуги) любому юридическому и физическому лицу, именуемому в дальнейшем Абонент. В соответствии со статьей 438 Гражданского Кодекса Российской Федерации (ГК РФ), безусловным принятием (акцептом) условий настоящей публичной оферты (далее - оферты) считается осуществление Абонентом платежа в счет оплаты Услуг и получение соответствующего финансового документа, подтверждающего факт оплаты.

### 2.3. Права АГАВА :

2.3.1. временно прекратить предоставление Услуг Абоненту до получения АГАВА письменных объяснений от Абонента в следующих случаях:

(е) действий, направленных на то, чтобы посылать, публиковать, передавать, воспроизводить или распространять любым способом полученные посредством Услуг программное обеспечение или другие материалы, полностью или частично, защищенные авторскими или другими правами, без разрешения владельца, также как и посылать, публиковать, передавать или распространять любым способом любую составляющую предоставляемых Услуг или созданные на ее основе работы, так как сами Услуги также является объектом авторских и других прав при условии наличия письменного требования владельца таких прав об ограничении перечисленных действий;

2.3.2 АГАВА вправе прекратить договорные отношения с Абонентом в одностороннем порядке,

с одновременной отправкой письменного электронного уведомления, при нарушении Абонентом условий настоящей оферты. Моментом расторжения договора и прекращения обслуживания считается дата направления соответствующего сообщения Абоненту.

## 12. РЕКВИЗИТЫ ИСПОЛНИТЕЛЯ:

ООО "АГАВА-хостинг"

ИНН 5008041431 КПП 500801001

Расч. сч. 40702810710000000933

АК ФБ "Инноваций и Развития" (ЗАО) г.Москва

Долгопрудненский филиал

К/сч 3010181000000000104 БИК 044583104

Юр.адрес 141707, Моск. обл., г. Долгопрудный, ул. Жуковского, д.3

Ген. директор Степанов Виктор Евгеньевич

Тел./факс +7 (495) 781-65-37 (Москва);

+7 (800) 333-65-37 (для регионов звонок бесплатный)

Хостер, сдающий в аренду свой сервер, остается его собственником, обладающим абсолютным правом его владения и использования. Он имеет право распоряжения своим сервером, имеет право сдавать его в аренду, но не имеет права предоставлять свой сервер для нарушения закона или законных прав граждан.

Сдавая сервер в аренду, хостер передает арендатору лишь относительные права пользования своим сервером, содержанием этого правоотношения являются права и обязанности арендодателя и арендатора по отношению друг к другу, а не ко всем третьим лицам. Являясь соучастником нарушения законов или прав третьих лиц, хостер не имеет права перекладывать ответственность за собственную вину на клиента.

Для правообладателя хостер, получивший уведомление о том, что на его сервере (ЭВМ) хранится незаконно размещенный контент, и который ничего по этому поводу не предпринимает, переходит в разряд нарушителей его авторских прав. Такое правило закрепил в декабре 2008 года Высший арбитражный суд РФ. Логика в этом случае простая – объект авторского права, на пользование которым хостер не имеет договора, размещен в памяти материального носителя, фактически принадлежащего хостеру, хостер это осознает и ничего не предпринимает по устранению нарушения.

По своей правовой природе размещение информации на любом Интернет-сайте является способом распространения сведений. То есть, любая информация, размещенная на сайте, может быть доступна неограниченному кругу пользователей или, выражаясь языком законодательства, неопределенному кругу лиц. Любая информация, размещенная на сайте, — способ распространения сведений. Факт несанкционированного использования произведений путем доведения до всеобщего сведения должен быть доказан установлением факта, что хостинг-провайдер был осведомлен о том, что на материальном носителе, собственником которого он является, размещен противоправный контент. Неиспользование провайдером своих правомочий по пресечению противоправных действий фактически означает его участие в доведении произведения до всеобщего сведения. Хостер имеет все возможности и технологические условия для «упорядочения размещения информации своими пользователями»

Если хостер готов выступать фигурантом дела об уголовном/административном правонарушении или быть ответчиком в суде с суммой иска от 10 тыс. до 5 млн. рублей за каждый случай нарушения авторского права, то он может ничего не делать и ждать решения юридических органов власти о привлечении его к уголовной/административной ответственности или присуждении правообладателю установленной судом суммы компенсации.

Также заметим, что контрафактные экземпляры произведений или фонограмм, а также материалы и оборудование, используемые для воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, и иные орудия совершения правонарушения подлежат конфискации в судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

## ----- Обзор рекомендация по защите АП в сети Интернет -----

### Категория «Интернет» в юриспруденции

Термин "**Интернет**" (*Internet*) впервые появляется в публикациях в 1973г. как сокращение от *Interconnected Networks* - соединенные сети. В юридической литературе сеть Интернет определяют следующим образом – это глобальная компьютерная сеть; «глобальная телекоммуникационная сеть»<sup>[1]</sup>. Интернет – информационное поле.

Но нас интересует не столько техническое понимание сети Интернет, а, сколько его юридическая природа. Заметим, что показателем сложности определения сети Интернет является уже тот факт, что российский законодатель в законопроектах касающихся сети, всячески избегает самого слова «Интернет» и тем более его определения.

Итак, что следует понимать под сетью Интернет с точки зрения юриспруденции? В соответствии со ст.2 Закона РФ "О средствах массовой информации" сеть Интернет не относится к СМИ, а услуги сети Интернет являются услугами связи.

Сеть Интернет имеет трансграничный, зачастую вненациональный характер. Органы, регулирующие деятельность тех или иных сегментов сети Интернет практически не пересекаются с функциями национальных регулирующих органов.

Интернет никак не характеризуется "организационным единством" (в правовом понимании), ни в одной стране мира не существует организационной структуры, выступающей в качестве единоличного собственника или владельца компьютерной сети с таким названием [2].

Интернет не является организацией или юридическим лицом, не является каким-либо объединением юридических или физических лиц, то есть не выступает субъектом права. К такому выводу приходят абсолютное большинство исследователей [3].

Хозяйствующие субъекты представляющие услуги сети Интернет или представляющие себя в Интернет не олицетворяют собой Интернет.

Интернет не имеет собственного обособленного имущества, так как используемые в нем материальные и информационные ресурсы принадлежат на праве собственности самым разным субъектам (каналы связи - телекоммуникационным компаниям; компьютеры, производящие соединение в Сеть, - провайдерам; компьютеры пользователей - самим пользователям; аппаратное и программное обеспечение работы магистральных сетей - владельцам таких сетей и т. д.).

Не "способен" Интернет и нести какие-либо самостоятельные права и обязанности, так как за каждым возникающим при работе в Интернете правоотношением стоит конкретный правоспособный субъект[4].

Интернет не является объектом права, не является он, в частности, объектом гражданского права, подобным имуществу, информации или правам на результаты интеллектуальной деятельности. Интернет нельзя продать или купить (можно купить, к примеру, только услуги доступа к сети Интернет, но это не является покупкой Интернета, кроме того, как мы уже подчеркнули, это совершенно другие правоотношения). Интернет не выступает объектом сделок.

Итак, сделаем важный вывод: Интернет не является объектом права или правового регулирования, регулироваться должны отношения, возникающие в сети Интернет (с помощью или посредством сети Интернет).

Таким образом, при правовом регулировании сети Интернет необходимо понимать регулирование отношений, а не сети. Учитывая вышесказанное сеть Интернет (в юридическом смысле) можно определить как специфический способ возникновения правоотношений между физическими и юридическими лицами, связывающимися между собой посредством технических устройств.

\*\*\*\*\*

[1] Лебедева Н.Н. Право. Личность. Интернет - Волтерс Клувер, 2004г.

[2] Войниканис Е.А., Якушев М.В. Информация. Собственность. Интернет: Традиция и новеллы в современном праве. - М.: Волтерс Клувер, 2004г.

[3] Саввина А.А. Проблемы защиты интеллектуальной собственности в сети Интернет // Адвокат. - №6. - 2004г.; Михайленко Е.В. Правовые проблемы использования Интернет-технологий. Теоретический аспект // Адвокат. - №5. - 2004г.

[4] Войниканис Е.А., Якушев М.В. Информация. Собственность. Интернет: Традиция и новеллы в современном праве. - М.: Волтерс Клувер, 2004г.

## **Защита прав в сети Интернет в судебном порядке**

---

### **Первая стадия - досудебная.**

- собираем доказательства (должным образом фиксируем правонарушение - об этом мы расскажем в специальном разделе);
- формулируем претензию и составляем иск;
- определяем подсудность;
- платим государственную пошлину и направляем иск в полномочный суд.

В досудебном порядке можно попробовать предложить нарушителю возместить ущерб и уплатить определенную компенсацию (до направления иска в суд и уплаты государственной пошлины). При этом предоставить нарушителю копию доказательств нарушения, степень нарушения, указать на меры ответственности, предусмотренные действующим законодательством. Судебный процесс принесет нарушителю более существенные затраты, потерю времени. В результате процесс может

получить огласку в СМИ, что негативным образом скажется на репутации нарушителя. Если в указанный Вами срок нарушитель не удовлетворяет Вашу претензию – обращаемся в суд.

**Вторая стадия – непосредственно судебный процесс:** направление иска в суд, судебное разбирательство, исполнение судебного решения.

### Обеспечение доказательств по делам, возникающим из правоотношений в сети Интернет

Значение своевременного обеспечения доказательств по спорам, вытекающим из правоотношений, возникающим в сети Интернет заключается в следующем

Во-вторых, необходимо установить размеры (объем) нарушения и ущерба, срок, в течение которого происходит (происходило) такое нарушение.

Таким образом, цель обеспечения доказательств - исключить возможность их утраты, уничтожения, непредставления, без чего нельзя будет установить истину и правильно разрешить дело. В Ваших интересах обеспечить неопровержимыми доказательствами будущий судебный процесс.

Обратим внимание на порядок обеспечения доказательств в досудебном порядке.

В гражданском процессе, в период до подачи иска в суд, действия по обеспечению доказательств имеет право совершать нотариус (ст.103 Основ законодательства РФ о нотариате), при этом в части порядка обеспечения доказательств руководствуясь ст.65 ГПК РФ (в гражданском процессе), ст.72 АПК РФ (в арбитражном процессе) [1]

В арбитражном процессе возможен еще один способ обеспечения доказательств до подачи иска - суд в соответствии с п.4 ст.72 АПК РФ вправе принять меры по обеспечению доказательств. Порядок принятия таких мер содержится в ст.99 АПК РФ «Предварительные обеспечительные меры».

Арбитражный суд по заявлению организац. или гражданина вправе принять предварит. обеспечит. меры, направл. на обеспечение доказательств до предъявления иска (п.1 ст.99 АПК РФ).

Заявление об обеспечении доказательств до подачи иска подается в арбитражный суд по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению доказательств, либо по месту нарушения прав заявителя.

Об обеспечении доказательств арбитражный суд выносит определение. В определении устанавливается срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению доказательств. Если заявителем не было подано исковое заявление в срок, установленный в определении арбитражного суда об обеспечении доказательств, обеспечение отменяется тем же арбитражным судом (п.8 ст.99 АПК РФ).

Отличием от предварительного обеспечения доказательств в нотариальном порядке от судебного порядка, является то, что нотариальный порядок не ставит возможность обеспечения доказательств в зависимость от необходимости подачи искового заявления. Нотариальный порядок предварительного обеспечения доказательств предоставляет возможность обращаться к нотариусу за обеспечением доказательств на будущее, на случай возможного судебного процесса.

\*\*\*

[1] В теории права данный вопрос является дискуссионным, однако большинство исследователей сходятся именно на указанной точке зрения.

### Практика 1..

*Арбитражный суд удовлетворил ходатайство о предварительном обеспечении доказательств, поручил судебному приставу с участием специалиста в порядке исполнительного производства провести осмотр сайта общества в сети Интернет с целью выявления факта использования товарного знака заявителя и распечатки его содержания*

*(п.17 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 7 июля 2004 г. №78 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 2004г. - №8).*

*«Арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять меры по обеспечению доказательств до предъявления иска в порядке, предусмотренном для применения предварительных обеспечительных мер.*

Открытое акционерное общество обращалось в арбитражный суд по месту своего нахождения с ходатайством об обеспечении доказательств до предъявления иска по существу спора в порядке, предусмотренном статьей 72 АПК РФ, с целью фиксации незаконного размещения принадлежащего ему товарного знака на сайте российского общества с ограниченной ответственностью в доменной зоне Российской Федерации сети Интернет путем проведения осмотра сайта. При этом заявитель сообщил о своем намерении обратиться в соответствии со статьями 4, 45, 46 Федерального закона от 23.09.1992 N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" в арбитражный суд с иском о запрещении незаконного использования обществом товарного знака и компенсации причиненных убытков, вызванных таким незаконным использованием.

Ходатайство мотивировано невозможностью представления в арбитражный суд необходимых доказательств при рассмотрении спора по существу в случае, если ответчик удалит информацию с сайта либо ликвидирует сайт, на котором незаконно используется товарный знак.

В подтверждение ходатайства заявитель представил в арбитражный суд свидетельство о регистрации спорного товарного знака на свое имя.

Арбитражный суд по месту нахождения заявителя признал себя компетентным и удовлетворил ходатайство заявителя по следующим основаниям.

В соответствии с частью 4 статьи 72 АПК РФ арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять меры по обеспечению доказательств до предъявления иска в порядке, предусмотренном статьей 99 АПК РФ, согласно части 3 которой имеется возможность применения мер предварительного характера арбитражным судом по месту нахождения заявителя. Соответственно, на основании части 3 статьи 99 АПК РФ и в силу части 4 статьи 72 АПК РФ арбитражный суд по месту нахождения заявителя вправе рассмотреть ходатайство о предварительном обеспечении доказательств.

Поскольку заявитель привел убедительные доводы для применения предварительного обеспечения доказательств, указал обстоятельства, для подтверждения которых необходимы доказательства, а также причины, побудившие обратиться с вышеназванным заявлением, арбитражный суд удовлетворил ходатайство о предварительном обеспечении доказательств, поручил судебному приставу с участием специалиста в порядке исполнительного производства провести осмотр сайта общества в сети Интернет с целью выявления факта использования товарного знака заявителя и распечатки его содержания.

Арбитражный суд также установил срок для предъявления иска по существу спора и обязал заявителя информировать арбитражный суд о выполнении данного требования».

## **Практика 2.**

*Пределы обеспечения иска: Российская компания обратилась в суд о защите деловой репутации и обязанности опровергнуть информацию, содержащуюся в распространенном ответчиком (иностранной компанией) по электронной почте обращении к Президенту Российской Федерации. В обеспечении иска компания просила...* (ООО «Русал-УК» VS «Евростел (Сайпрус) Лимитед»)

(Постановление Федеральн. арбитражного суда Московского округа от 23 ноября 2004 г. N КГ-А40/10662-04)

*Общество с ограниченной ответственностью "Русал - Управляющая Компания" (далее - ООО "Русал - УК") обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с иском к Компании "Евростел (Сайпрус) Лимитед" о защите деловой репутации и обязанности опровергнуть информацию, содержащуюся в распространенном ответчиком 13, 17 и 19 мая 2004 года по электронной почте обращении к Президенту Российской Федерации.*

1) запретить ответчику и его интернет-провайдеру удалять, модифицировать, подделывать, изменять, копировать, перенаправлять письмо (электронное сообщение) от 13.05.04 и вложения к нему (вложенные файлы) с текстом, распространенным 13, 17 и 19 мая 2004 года в обращениях г-на Ч.Г. Хирша, сделанных от имени Компании "Евростел (Сайпрус) Лимитед" в адрес Президента Российской Федерации, а также ряда акционеров и инвесторов РАО ЕЭС и СШГЭС, отправленное с электронного адреса: [charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com](mailto:charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com), а также удалять, модифицировать, изменять, копировать, перенаправлять, иным образом уничтожать лог-файлы и странички памяти в компьютере владельца адреса электронной почты - [charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com](mailto:charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com) и владельца сервера, где расположен данный почтовый адрес;

2) запретить РоНИИРОС проводить регистрацию (делегирование), перерегистрацию (переделегирование) доменного имени [equinox-finance.com](http://equinox-finance.com), а интернет-провайдеру ответчика/Ч.Г. Хирша - адреса электронной почты [charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com](mailto:charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com);

**3) запретить ответчику, а также его интернет-провайдеру изменять IP-адреса, доменные имена серверов, отключать или иным образом прекращать их действие, изменять или удалять идентификац. номер указанного сообщения, удалять или модифицировать лог-файлы, хранимые почтовым сервером провайдера и протоколирующие события, связанные с использованием сервера, изменять или удалять идентификац. номер указанного сообщения, удалять или модифицировать лог-файлы, хранимые почтовым сервером провайдера;**

4) обязать ответчика и г-на Ч.Г. Хирша раскрыть полные и точные данные о наименовании и реквизитах (телефон/факс, интернет адреса, адрес, ИНН, номер лицензии оператора связи) по своим интернет-

провайдером и хостинг-провайдером, услугами электронной почты которых они пользуются и воспользовались при отправке сообщения 13 мая 2004 года в течении трех дней с даты получения определения суда об удовлетворении ходатайства:

5) обязать ответчика г-на, Ч.Г. Хирша и его интернет-провайдера предоставить суду и истцу полную заверенную интернет-провайдером выписку и распечатку с лог-файлами ответчика, содержащими полную и достоверную информацию о передаче указанного электронного сообщения в течении трех дней с даты получения определения суда об удовлетворении ходатайства;

6) обязать ответчика и г-на Ч.Г. Хирша представить суду и истцу заверенную копию распечатанного электронного сообщения (электронных сообщений) от 13 мая 2004 года, в которых содержится информация, адресованная ряду лиц, послужившая основанием для заявления иска (с указанием полным списком адресатов данного сообщения);

7) опечатать сервер ответчика;

8) изъять все лог-файлы (автоматические дневники сервера, в которых содержится информация о выполненных с файлами на сервере действиях, и лицах, их совершивших) сервера интернет-провайдера ответчика и г-на Ч.Г. Хирша;

9) запросить отчеты поисковых систем, статистических интернет-сервисов [charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com](mailto:charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com), данные SpyLOG, а также изъять все лог-файлы сервера провайдера.

Определением Арбитражного суда г. Москвы от 25.06.04 отказано в удовлетворении ходатайства ООО "Русал - УК" об обеспечении иска и обеспечении доказательств. При этом суд исходил из того, что указанные истцом меры не связаны с предметом спора и принятие этих мер не может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, а также причинить значительный ущерб заявителю.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 09.09.04 определение Арбитражного суда г. Москвы от 25.06.04 оставлено без изменения с подтверждением содержащийся в нем выводов.

На принятые по делу судебные акты ООО "Русал - УК" подана кассационная жалоба, в которой заявитель просит определение Арбитражного суда г. Москвы и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда отменить как принятые с нарушением судами норм процессуального права, в том числе статей 2, 65, 66, 75, 82, частей 2, 3 статьи 133, статьей 153, 162 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, а также принципов равноправия сторон и состязательности.

Извещенные надлежащим образом о времени и месте судебного разбирательства ООО "Русал - УК" и Компания "Евростеп (Сайпрус) Лимитед" своих представителей в суд не направили. С учетом наличия сведений о надлежащем извещении лиц, участвующих в деле, суд вынес определение о рассмотрении кассационной жалобы в отсутствие не явившихся сторон.

Арбитражный суд кассационной инстанции, проверив в соответствии со статьей 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации законность принятых по делу судебных актов, изучив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, не находит оснований для ее удовлетворения.

В соответствии со статьями 90 и 91 Арбитражного процессуального кодекса РФ и обеспечительные меры могут приниматься судом, если принятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.

Обеспечительные меры должны соответствовать заявленным требованиям, то есть быть непосредственно связанными с предметом спора, соразмерными заявленному требованию, необходимыми и достаточными для обеспечения исполнения судебного акта или предотвращения ущерба.

Обеспечительные меры, о принятии которых ходатайствовал истец, не соответствуют заявленным требованиям и не связаны непосредственно с предметом спора - защитой деловой репутации истца.

Кроме того, заявленные обеспечительные меры не соразмерны иском требованиям. Так как предметом исковых требований является опровержение конкретных сведений, распространенных ответчиком, суд не вправе опечатывать сервер ответчика, запрещать ответчику, а также его интернет-провайдеру изменять IP-адреса, доменные имена серверов, отключать или иным образом прекращать их действие, запрещать РоНИИРОС проводить регистрацию (делегирование), перерегистрацию (переделегирование) доменного имени [equi-nox-finance.com](http://equi-nox-finance.com), а интернет-провайдеру ответчика/Ч.Г. Хирша - адреса электронной почты [charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com](mailto:charles.henri.Hirsch@equinox-finance.com) и т.д.

Такие меры по своему содержанию противоречат смыслу обеспечительных мер, имеющих своей целью защиту интересов заявителя, а не лишение другого лица, в том числе интернет-провайдера ответчика и РоНИИРОС, права и возможности осуществлять свою законную деятельность.

Суды обеих инстанций пришли к правомерному выводу об отсутствии оснований для принятия мер по обеспечению иска, поскольку заявителем не был доказан факт невозможности исполнения судебного акта в случае непринятия обеспечительных мер либо то, что заявителю в связи с этим будет причинен значительный ущерб.

Как обоснованно указано судами первой и апелляционной инстанций, в нарушение части 2 статьи 72, пункта 5 части 2 статьи 92 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации истцом в ходатайстве не указаны причины обращения с заявлением об обеспечении иска и обеспечении доказательств.

*В связи с изложенным суд кассационной инстанции полагает правомерным вывод судов первой и апелляционной инстанций об отсутствии оснований, предусмотренных частью 1 статьи 72 и частью 2 статьи 90 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, для принятия мер по обеспечению иска и по обеспечению доказательств.*

*Учитывая изложенное, у суда кассационной инстанции отсутствуют основания для отмены принятых по делу судебных актов, предусмотренные ст. 288 АПК РФ. Руководствуясь ст.ст. 274, 284, п. 1 ч. 1 ст. 287, ст. 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд постановил:*

*определение Арбитражного суда г. Москвы от 25 июня 2004 г. по делу N А40-27174/04-25-130 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 9 сентября 2004 г. N 09АП-1220/04-ГК оставить без изменения, а кассационную жалобу ООО "Русал - УК" - без удовлетворения.*

## **Общие вопросы: авторские права в сети Интернет**

Большая часть правонарушений в сети Интернет связано с нарушением прав на результаты интеллектуальной деятельности. Прежде всего, это распространение произведений без разрешения (лицензии) правообладателей.

Нарушителями авторских (и иных смежных прав) использовались и используются различные «уловки» для прикрытия нарушений. Как правило, при размещении на Интернет-сайтах контрафактных копий продукции, владельцы сайта, во-первых, указывают на безвозмездность такого размещения, во-вторых, ссылаются на свободу распространения информации, в-третьих, ссылаются на ст.19 Закона «Об авторском праве...», устанавливающую условия использования произведения без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения и т.д.

Встречается еще такое заблуждение, якобы авторское право на произведения не распространяется (не охраняется произведение) если не стоит знак «©», не указано, что произведение охраняется законом («Все права защищены»), или, например, если знак **защиты права** не получен в полномочном агентстве, или же произведение не зарегистрировано должным образом

В связи с вышесказанным подчеркнем, что *авторское право на произведение возникает в силу его создания (!)* – действует так называемая презумпция авторства. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей (п.1 ст.9 Закона «Об авторском праве...»).

Обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах вправе (но, НЕ ОБЯЗАН) использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов: латинской буквы "С" в окружности: ©; имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав; года первого опубликования произведения.

**Ни одно из перечисленных оснований не имеет надлежащей правовой почвы**, ни по российскому законодательству, ни по международным актам.

Для защиты авторских прав в сети Интернет достаточно действующих норм и институтов и не требуется специального законодательства.

Национальное законодательство России не стоит на месте. Федеральным законом от 20 июля 2004г. №72-ФЗ в статью 19 Закона «Об авторском праве...» внесены изменения, в частности, добавлен п.2 устанавливающий, что «Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения предоставление во временное безвозмездное пользование библиотеками экземпляров произведений, введенных в гражданский оборот законным путем.

При этом экземпляры произведений, выраженных в цифровой форме, в том числе экземпляры произведений, предоставляемых в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов, могут предоставляться во временное безвозмездное пользование только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создать копии этих произведений в цифровой форме».

Таким образом, «электронные библиотеки» или же обычные библиотеки имеют право предоставлять доступ к цифровой копии только в *помещении библиотеки*, и только при условии исключения возможности создать копии произведения (например, у компьютеров отсутствуют устройства для вывода информации (принтер, устройства записи дисков, дисковых накопителей и т.д.), компьютер не подключен к сети Интернет).

К настоящему времени законодателем сформулированы правовые основы для защиты авторских прав в сети Интернет, тем самым в настоящее время нужно ожидать решительных шагов от авторов

(правообладателей). Как показывает практика, международные нормы и нормы отечественного законодательства последовательно применяются судами, подтверждая правонарушения и взыскивая с нарушителя ущерб.

### **Практика**

**3.**

*Суд взыскал денежную компенсацию за нарушение исключительного права на использование статей о порядке прохождения компьютерных игр (компенсация 1.000.000 рублей и 100.000 штрафа за размещение www-сайте нескольких статей без разрешения правообладателя)*

*(Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 2 ноября 2004 г. N КГ-А40/9449-04) Постановлением апелляционной инстанции Арбитражного суда г. Москвы от 5 июля 2004 г. решение суда от 26 апреля 2004 г. по делу №А40-6606/04-83-843 оставлено без изменения.*

*В кассационной жалобе на решение от 26 апреля 2004 г. и постановление апелляционной инстанции Арбитражного суда г. Москвы от 5 июля 2004 г. по делу №А40-6606/04-83-843 ООО "СЦС Совинтел" просит отменить указанные судебные акты и принять новое решение об отказе в удовлетворении заявленных исковых требований в полном объеме. В обоснование доводов заявитель указывает на неправильное применение судом норм процессуального права (ст.ст. 82, 88, 170 АПК РФ); несоответствие выводов суда обстоятельствам дела и имеющимся в деле доказательствам; нарушение абз. 3 ст. 45 Основ законодательства о нотариате при составлении протокола, на основании которого было вынесено решение суда; нарушение применения норм материального права (ст.ст. 102-103 Основ законодательства о нотариате); нарушение п. 2 ст. 50 Конституции РФ.*

*В отзыве на кассационную жалобу ООО "Унипост" просит в ее удовлетворении отказать, считая судебные акты законными и обоснованными, а доводы кассационной жалобы несостоятельными.*

*В заседании кассационной инстанции до рассмотрения кассационной жалобы по существу представителем ответчика заявлено ходатайство об отложении слушания дела ввиду необходимости получения копии решения Чертановского районного суда. Ходатайство отклонено, в силу ст. 286 АПК РФ кассационная инстанция проверяет законность принятых по делу судебных актов и не приобщает к материалам дела новые документы.*

*Представитель ответчика поддержал доводы кассационной жалобы, представитель истца возражал против ее удовлетворения по основаниям, изложенным в отзыве. Проверив материалы дела в порядке ст. 286 АПК РФ, обсудив доводы кассационной жалобы и представленного на нее отзыва, заслушав представителей истца и ответчика, кассационная инстанция не находит оснований для отмены обжалуемых судебных актов.*

*Принимая решение об удовлетворении заявленных исковых требований, суд исходил из следующих обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения спора и подтвержденных надлежащими доказательствами.*

*На Интернет сайте ag.ru, владельцем которого является ООО "СЦС Совинтел", 20 августа 2003 г. были размещены статьи по прохождению компьютерных игр (Nancy Drew: Stay Tuned for Danger; Nancy Drew: Secret of the Scarlet Hand; Nancy Drew: Ghost Dogs of Moon Lake; Neighbors from Hell; Neverwinter Nights; Nocturne; Пираты Карибского моря; The Thing; Торгал: проклятие Одина; Tomb Raider Chronicles; Enter The Matrix; Red Faction), исключительные права на которые принадлежат ООО "Унипост".*

*Факт обладания исключительными правами на указанные статьи подтвержден истцом представленными в материалы дела трудовыми договорами с журналистами, служебными заданиями, отчетами о выполнении заданий. Согласно п. 2.4 трудовых договоров исключительные права на использование служебных произведений принадлежат ООО "Унипост", а потому в силу ст. 16 Закона РФ "Об авторском праве" только истец обладает исключительными правами на использование произведений в любой форме и любым способом.*

*Судом установлено, что нарушение исключительных прав истца подтверждено протоколом осмотра вещественных доказательств, составленных нотариусом (т. 2, л.д. 1-140).*

*На основании вышеизложенного вывод суда о том, что исковые требования о выплате компенсации за нарушение исключительных прав являются законными и обоснованными и в силу ст. 49 Закона РФ "Об авторском праве" подлежащими удовлетворению, следует признать правильными. Размер компенсации определен судом обоснованно, с учетом длительности периода нарушения прав истца и расценок использования материалов, опубликованных на сайте.*

*Повторно рассматривая дело, суд апелляционной инстанции согласился с выводами суда первой инстанции об обоснованности и доказанности заявленных исковых требований и наличии оснований для их удовлетворения.*

*Доводы ответчика относительно недопустимости принятия в качестве надлежащего доказательства протокола, удостоверенного нотариусом, правомерно отклонены с указанием на то, что оснований рассматривать нотариальные действия как незаконные, не имеется.*

*Кассационной инстанцией не усматривается нарушений применения норм материального и процессуального права, допущенных судом при принятии обжалуемых судебных актов и могущих служить основанием для их отмены.*

Доводы кассационной жалобы внимательно изучены судом, однако с учетом установленных судом обстоятельств дела и надлежащей оценкой собранных по делу доказательств, отсутствием нарушений, допущенных при применении норм материального и процессуального права, они подлежат отклонению как несостоятельные, направленные по своей сути на переоценку собранных по делу доказательств, что в силу установленного ст. 286 АПК РФ не допускается в суде кассационной инстанции.

Руководствуясь ст.ст. 284, 286-289 АПК РФ, Федеральный арбитражный суд Московского округа постановил: решение от 26 апреля 2004 г. и постановление апелляционной инстанции Арбитражного суда г. Москвы от 5 июля 2004 г. по делу N А40-6606/04-83-843 оставить без изменения, а кассационную жалобу ООО "СЛС Совинтел" - без удовлетворения».

## Практика

4.

*Иск о взыскании компенсации за неправомерное размещение статьи на www-сайте ответчика частично удовлетворен (50.000 рублей) (Издательский Дом Коммерсантъ VS flb.ru)*

(Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 21 августа 2003 г. N КГ-А40/4921-03)

«Закрытое акционерное общество " (ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом") обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к обществу с ограниченной ответственностью "Бюро ФЛБ" (ООО "Бюро ФЛБ") о взыскании с ответчика компенсации за нарушение имущественных авторских прав истца в размере 1000 минимальных размеров оплаты труда (сто тысяч рублей).

Исковые требования были мотивированы тем, что в октябре 2002 года в сети Интернет на web-сайте домена ответчика flb.ru без разрешения истца размещена статья "Разбился самый надежный самолет (автор - Дюпин С.В., штатный корреспондент ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом"), исключительные имущественные права на использование которой принадлежат истцу. Эта же статья была ранее опубликована в газете "Коммерсантъ" от 29 июля 2002 года; никаких соглашений с администратором Интернет-сайта домена flb.ru о размещении указанной статьи истцом не заключалось; специальное запрещение на перепечатку любых публикуемых материалов без согласия издателя содержится в каждом номере газеты "Коммерсантъ"; полную ответственность за информацию, содержащуюся на Интернет-сайте домена flb.ru несет ответчик. Истец указывал, что незаконное копирование, компьютерная обработка и воспроизведение произведений, исключительные имущественные права на которые принадлежат ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом", причиняют ему значительный ущерб, который выражается в упущенной выгоде от возможной продажи публикаций по рыночной цене. В соответствии с пунктом 3 статьи 49 Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" истец, как обладатель исключительных авторских права вправе требовать от ответчика возмещение убытков, включая упущенную выгоду.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 11 февраля 2003 года по делу N А 40- 51409/02-26-305 иск удовлетворен. В пользу ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом" с ООО "Бюро ФЛБ" взыскано 50.000 - компенсации. В иске о взыскании 50.000 (компенсации) отказано.

При этом суд первой инстанции исходил из того, что действия ответчика, связанные с копированием статьи из газеты "Коммерсантъ", компьютерной обработкой, воспроизведением на сервере и демонстрацией для всеобщего сведения без согласия правообладателя, незаконны и влекут ответственность, предусмотренную статьей 49 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" в виде компенсации.

Что касается отказа в иске о взыскании 50.000 рублей компенсации, суд сослался на то, что истец не доказал, что его упущенная выгода составляет 100.000 рублей, в связи с чем, размер компенсации определен судом в размере 500 минимальных размеров оплаты труда и составлял 50.000 рублей.

Постановлением апелляционной инстанции от 11 апреля 2003 года решение от 11 февраля 2003 года по делу N А40-51409/02-26-305 оставлено без изменения с подтверждением содержащихся в нем выводов.

В кассационной жалобе на решение от 11 февраля 2003 года и постановление от 11 апреля 2003 года Арбитражного суда города Москвы по делу N А40-51409/02-26-305 ООО "Бюро ФЛБ" просит решение и постановление отменить и вынести по делу новое решение об отказе в удовлетворении исковых требований, ссылаясь на то, что при рассмотрении дела судом первой и апелляционной инстанций нарушены нормы материального права и нормы процессуального права. В частности, заявитель указал на то, что решение было вынесено с нарушением статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса в отсутствие ответчика; решение суда основано на законе, не подлежащем применению к данным правоотношениям; публикация была использована ответчиком на законном основании; судом апелляционной инстанции были нарушены нормы Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, поскольку в судебном заседании был принят отзыв истца на апелляционную жалобу ответчика без согласия ответчика.

В отзыве на кассационную жалобу ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом" просит суд оставить принятые по делу судебные акты без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения.

Представитель ответчика в судебном заседании поддержал кассационную жалобу по изложенным в ней доводам, представитель истца возражал против ее удовлетворения по основаниям, отраженным в отзыве на кассационную жалобу.

Изучив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, проверив в соответствии со статьей 286

Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации правильность применения норм материального права и норм процессуального права при рассмотрении дела и принятии обжалуемых актов, Федеральный арбитражный суд Московского округа не находит оснований для отмены решения и постановления Арбитражного суда города Москвы.

Принимая решение от удовлетворении исковых требований, суд исходил из того, что действия ответчика не основаны на законе и влекут ответственность, которая предусмотрена Законом Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".

Что касается отказа суда о взыскании 50.000 рублей, суд обоснованно в данном случае руководствовался пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах".

Кассационная инстанция соглашается с таким выводом суда.

Как следует из материалов дела и это было установлено судом первой и апелляционной инстанций, в газете "Коммерсант" от 29 июля 2002 года была опубликована статья автора Дюпина С.В. "Разбился самый надежный самолет", который в соответствии с договором от 25 ноября 1999 года является штатным корреспондентом истца. ООО "Бюро ФЛБ", являясь администратором домена flb.ru, разместил на сайте в Интернете статью "Разбился самый надежный самолет", о чем свидетельствует протокол осмотра вещественных доказательств от 3 октября 2002 года и не отрицается ответчиком.

В соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона "Об авторском праве и смежных правах" исключительные права на использование служебного произведения принадлежит лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях (работодателю), если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное.

В соответствии со статьей 11 заключенного между Дюпиным С.В. и ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом" договора N 64 от 25 ноября 1999 года (п.д. 28-38) в отношении служебных произведений Издательскому Дому принадлежат исключительные права на их использование.

Запрещение на использование опубликованных материалов содержится в газете "Коммерсантъ", в том числе и в номере, в котором была опубликована статья "Разбился самый надежный самолет" (п.д. 22-25 т. 1).

Так как размещение ответчиком на сайте в Интернете статьи "Разбился самый надежный самолет", при наличии прямого запрета правообладателя, было произведено без его согласия, суд обоснованно пришел к выводу о незаконности действий ООО "Бюро ФЛБ", связанных с ее копированием, компьютерной обработкой, воспроизведением на сервере и демонстрацией для всеобщего сведения.

В соответствии с частью 3 статьи 49 "Об авторском праве и смежных правах" обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя возмещения убытков, включая упущенную выгоду.

Довод кассационной жалобы о том, что истец не был уведомлен о времени и месте рассмотрения дела в суде первой инстанции не может быть принят, поскольку материалы дела свидетельствуют об обратном. Определение о назначении дела к судебному разбирательству судом было направлено по всем известным адресам ответчика ( по адресу, указанному истцом; содержащемся в уставе ответчика; по адресам имеющимся в материалах дела).

Утверждение заявителя о неправомерности судом использования статьи 14 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" необоснованно, так как суд руководствовался частью 2 указанной статьи Закона, устанавливающей, что исключительные права на использование служебного произведения принадлежат лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях, а не частью 4, как указывает ответчик.

Не может быть принят довод кассационной жалобы о том, что публикация была использована ответчиком на законном основании, поскольку материалы Издательского дома "Коммерсантъ" получены из архива "Публичной библиотеки", в соответствии с заключенным 23 марта 2001 года между ООО "Бюро ФЛБ" и ЗАО "Публичная библиотека" договором, в соответствии с которым ЗАО "Публичная библиотека" предоставляла ответчику доступ к профессиональной поисковой системе, а в правилах пользования публичной библиотекой не содержалось ограничение на использование полученной информации.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" допускается воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такие воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором.

Как было установлено судами и подтверждено материалами дела, имелся прямой запрет на использование статьи "Разбился самый надежный самолет", содержащийся в газете "Коммерсантъ".

Довод кассационной жалобы о том, что суд необоснованно принял отзыв истца на апелляционную жалобу при наличии возражений ответчика не может служить основанием для отмены судебных актов по делу.

При таких обстоятельствах, кассационная инстанция считает, что обжалуемое решение и постановление принято при правильном применении норм материального и процессуального права и отмене не подлежат.

Резолютивная часть настоящего постановления объявлена в судебном заседании 18 августа 2003 года. Руководствуясь статьями 284-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

постановил:

Решение Арбитражного суда города Москвы от 11 февраля 2003 года и постановление апелляционной инстанции того же суда от 11 апреля 2003 года по делу N А40-51409/02-26-305 оставить без изменения, а кассационную жалобу ООО "Бюро ФЛБ" без удовлетворения».

### Авторские права и сеть Интернет

С юридической точки зрения сеть Интернет несколько сложно классифицировать, хотя бы потому что основная юридическая база российского законодательства не предусмотрела возникновение подобного объекта правового регулирования, а наиболее близкий термин "программа для ЭВМ" в данном случае является несколько неточным и расплывчатым. Возникает вопрос, а как обстоит дело с защитой авторского права в Интернет, если его правовой статус до сих пор не урегулирован и распространяется ли на него авторское право?

Прежде всего, следует отграничить само понятие сети Интернет и понятие объекта авторского права. Дело в том, что Интернет как совокупность различных сетей, объединяющая разнообразные технические устройства, обрабатывающие и передающие информацию в интерактивном режиме не подпадает под признаки объекта, охраняемого авторским правом. Объектом защиты могут быть только произведения, результат творческой деятельности, которые в самых различных видах и представлены в Интернет. То есть, внутреннее содержание сети Интернет, но не сама сеть Интернет, регулируется авторским правом.

В настоящее время Закон "Об авторском праве и смежных правах" наряду с Законом "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" составляет основное законодательство Российской Федерации об авторском праве и смежных правах, применяемое к программам для ЭВМ и базам данных. В широком смысле данные программы и предполагаются в качестве содержания сети Интернет, поскольку, как было сказано выше, не существует специального законодательства об Интернет и его программной структуре.

В российском авторском праве охрана распространяется на все виды программ, которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код. Закон подчеркивает, что авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. Передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте, за исключением случаев, продажи произведений изобразительного искусства.

В отношении программ для ЭВМ и баз данных Закон "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" как более поздний вносит ряд уточнений: не допускается воспроизведение программ для ЭВМ в личных целях без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения (ст. 18 данного Закона); установлены правила свободного воспроизведения программ для ЭВМ и баз данных, декомпилирования программ для ЭВМ (ст. 25 данного Закона).

Если взглянуть на вопросы правового урегулирования сети Интернет с чисто юридических позиций, то выясняется, что вроде никаких "особых" правовых проблем у него нет. Ведь сеть Интернет, как уже было сказано выше, - совокупность различных сетей, объединяющая разнообразные технические устройства с общей технологией предоставления информации. Разница лишь в том, что они создают новую социальную ситуацию, не ограниченную территориальными границами. Можно сделать вывод о том, что сеть Интернет создает социальные и технологические проблемы, а возникающие в связи с его существованием правовые проблемы не являются чем-то особенным и свойственны не только сети Интернет, но и естественны при работе с любыми иными сетями и с передаваемой по ним информацией.

Но сеть Интернет, являясь уникальной системой с невероятными возможностями по доступу к информации, ускорила и многие негативные явления, общественная опасность которых была быстро замечена законодательством большинства развитых стран. И, на мой взгляд, отличительной чертой сети Интернет является то, что она функционирует одновременно и как способ публикаций и как средство коммуникаций. Она радикально отличается от массового вещания и традиционных телекоммуникационных услуг. Этим и объясняется всё чаще повторяемая в юридических кругах идея о необходимости отдельного правового регулирования сети Интернет.

Но как бы там не было неясно с правовым статусом сети Интернет, одно совершенно очевидно - ее содержание не может выпадать из правового регулирования. Хотя бы потому, что сеть Интернет в силу технического развития превратилась в источник практически любого вида информации (видео-, фото-, аудио-, текстовой, электронной информации). Мультимедийные работы не прописаны отдельно в перечне работ, которые подпадают под действие закона об охране авторских прав (литературные, музыкальные, драматические произведения, картины, графические, аудиовизуальные работы, звукозапись и т.д.), однако они являются объектами авторского права, потому что в них присутствуют элементы вышеназванных

*категорий. Информация в сети Интернет облекается в объективную форму и часто является произведением, подпадающим под признаки произведения науки, литературы, искусства, являющегося результатом творческой деятельности. И значит, должно защищаться авторским правом.*

### Защита авторских прав в отношении произведений, размещаемых в сети Интернет

..

Миф о том, что все, что находится в сети Интернет, авторским правом не охраняется, достаточно распространен и как бы очевиден. Действительно в Интернет абсолютно любое произведение можно украсть легко и быстро, поскольку сама сетевая технология предполагает свободное копирование информации без предварительных соглашений и юридических действий. И в этой ситуации единственным препятствием является институт авторского права.

В российских нормативно-правовых актах, посвященных авторскому праву, в частности в Законе "Об авторских и смежных правах" нет такого термина "Интернет". По этому поводу в свое время была развернута широкая дискуссия о том, подпадает ли сеть Интернет под действие авторского права. Причем речь шла не только об отсутствии термина как такового, но и об отсутствии признаков сети Интернет, отраженных в законодательстве.

В средствах массовой информации я обнаружил довольно любопытные высказывания на этот счет. Например, в журнале "Мир Интернет" 5 (32), 1999 г. было опубликовано мнение М. Мошкова, владельца популярной сетевой библиотеки из литературных произведений известных российских и зарубежных авторов, по вопросу о применении авторского права в Интернет, где было сказано нижеследующее:

"...Авторское право в той же форме, в которой оно существовало, никоим образом не соответствует реалиям Интернет. Авторское право есть и реально действует только для материальных предметов, бумажных книг, патентов и т.п. Объекты Интернет в авторском праве не специфицированы и никак не учтены..."

Данное утверждение абсолютно несостоятельно. Отсутствие термина "Интернет" в российском законодательстве еще ничего не говорит, и одно только это обстоятельство не может служить основанием для того утверждения, что любая информация и любые произведения, распространяемые в Интернет, находятся вне действия авторского права.

Итак, заглянем в закон, а именно Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" от 9 июля 1993 года, с последующими изменениями и дополнениями (далее - просто Закон). Статья 6 Закона именуется "Объект авторского права. Общие положения". Объект авторского права - это все то, что охраняется этим правом:

"1. Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения..."

Являются ли произведения, опубликованные в Интернет, результатами творческого труда? Ну конечно, не все, но в подавляющем большинстве - да. Интернет создавался и обновляется за счет не только просто передачи информации, но и за счет ее создания и оформления.

"2. Авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме: письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и так далее); устной (публичное произнесение, публичное исполнение и так далее); звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и так далее); изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и так далее); объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и так далее); в других формах..."

Из данного пункта любой юрист и вообще нормальный человек легко уяснит себе, что следующим условием охраны произведения является его закрепление в какой-либо материальной форме. Произведения, публикуемые в сети Интернет, фиксируются в письменной форме (текстовые файлы с HTML кодом), в форме изображений и других материальных формах.

Исходя из положений статьи 6 Закона ясно видно что, произведения, публикуемые в сети Интернет, охраняются авторским правом, несмотря на то, что в законодательстве они не упомянуты. Законодатель предусмотрел возможность появления в будущем новых объектов охраны (что и

случилось - сеть Интернет родилась и получила большое распространение).

Для этого в статье 7 Закона, в конце списка категорий охраняемых произведений, указано: "и другие произведения", то есть список является открытым. И если в Законе нет упоминания об Интернет, следует руководствоваться положениями статьи 6 Закона, где даны обязательные признаки объектов авторского права. Я повторю еще раз - произведения, публикуемые в Интернет, охраняются авторским правом.

Конечно, здесь может появиться другой вопрос: а защищается ли оно в российском законодательстве? Опять же существует распространенный миф: если право и есть, то механизма его реализации не существует. То есть, авторское право относительно произведений, размещенных в сети Интернет, реально защитить невозможно. Право вроде бы и присутствует, а вот относительно его нарушения - то сделать ничего не представляется возможным. А раз нет механизма реализации - нет и самого авторского права.

Механизм реализации авторского права в сети Интернет существует, что бы там ни говорили. Во-первых, в Конституции РФ в статье 46 каждому гарантируется судебная защита его прав. Авторское право является составной частью гражданского права, и механизм реализации прописан прежде всего в Гражданском Кодексе РФ в статье 11, где детализирована конституционная норма о гарантиях судебной защиты прав и свобод:

"1. Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд..."

Нарушенные или оспариваемые авторские права в основном защищаются в порядке гражданского судопроизводства. Приглашается юрист-консультант, разбирающийся в вопросах защиты интеллектуальной собственности в сфере компьютерных технологий, и предъявляется иск. Защита своих нарушенных прав начинается с доказательства собственного авторства. Во-первых, следует учесть обстоятельство, что авторское право возникает в момент создания произведения и по умолчанию принадлежит автору, создавшему это произведение. Не требуется никакой государственной регистрации и не нужно соблюдать никакие формальности.

Данное положение записано в Части 4 ГК РФ "Об интеллектуальной собственности". То есть, существует презумпция авторства у подающего судебный иск. В качестве доказательств авторства в суде могут использоваться, во-первых, свидетельские показания. Ведь практически всегда автор перед опубликованием произведения показывает его своим друзьям и коллегам, которые в суде смогут это подтвердить. Во-вторых, очень убедительными доказательствами являются показания экспертов, то есть независимых специалистов, приглашенных судом для предоставления подробной информации по рассматриваемому вопросу.

Также можно представить суду и вещественные доказательства. Например, можно представить суду черновые наброски своего произведения, использованное в работе программное обеспечение, что также накладывает свой отпечаток на результат творчества. Далее, суд может учесть и другие обстоятельства, имеющие значения для дела. Например, характер деятельности истца и ответчика. Скажем, у Web-дизайнера, профессионально занимающегося созданием Web-сайтов, шансы на победу гораздо выше, чем у человека, никакого отношения к компьютерному дизайну не имеющего.

Кстати, в том случае, если иск был предъявлен из-за того, что был украден уже выставленный в сети Интернет Web-сайт или какая-либо его часть, доказывать свое авторство, возможно, вообще не придется. Согласно части 2 статьи 9 Закона, при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения. Так как украденный Web-сайт появляется в сети Интернет всегда позже оригинального, то авторское право будет принадлежать именно настоящему автору. А вот вору придется свое авторство доказывать, что, учитывая все сказанное ранее, будет для него весьма затруднительно.

#### *Нарушения авторских прав в сети Интернет и проблемы их защиты в российском законодательстве:*

*Итак, мы выяснили главное - сеть Интернет в своем содержании является объектом авторского права и нарушенные или оспариваемые права имеют механизм реализации в гражданско-правовой сфере. Конечно, не все так просто. Механизм реализации хотя и присутствует, но все же является весьма несовершенным. Трудно определить наличие самого правонарушения, его вид, степень ущерба и многое другое. И самой главной проблемой, на мой взгляд, является существующая в российском законодательстве,*

да и в международном, система защиты авторского права, которая применительно к сети Интернет не отвечает реалиям времени.

В рамках данной проблемы, возникающей в связи с увеличением числа пользователей сети Интернет в России, присутствует и проблема учащения случаев нарушения авторских прав на произведения, доступные по Сети. Легкость копирования, практическая невозможность контроля со стороны авторов создают условия для массового нарушения авторского права. Законы "Об авторском праве и смежных правах" и "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" создали в России правовые условия для охраны прав авторов и правообладателей, но в то же время передача по сетям мультимедийных продуктов, неопределенность статуса электронного издания требуют дальнейшего совершенствования этих и подобных нормативных актов.

Основным механизмом защиты авторских прав является судебная защита, но практика рассмотрения дел о нарушении авторских прав на программы для ЭВМ и базы данных в судах и арбитражных судах в России еще только формируется, причем пока в значительной степени по инициативе иностранных правообладателей.

Рассмотрение в судах дел связанных с компьютерными технологиями и в том числе о нарушении авторских прав в этой сфере вызывает у судей порой серьезные затруднения, потому что у нас нет судей-специалистов по этим вопросам. Сложность дел, связанных с защитой авторских прав и в целом дел по защите интеллектуальной собственности, предполагает специальную квалификационную подготовку судей, поэтому имеет смысл в рамках судебной реформы рассмотреть и вопрос о выделении особых коллегий и в общих, и в арбитражных судах, специализирующихся на рассмотрении дел, связанных с защитой интеллектуальной собственности (авторские, патентные, товарные знаки и т.д.), а также связанных с антимонопольным законодательством и законодательством о рекламе.

Основным смыслом закона об охране авторских прав является не вознаграждение автора за труд, а защита его прав для обеспечения прогресса науки и искусств. С этой целью закон не только закрепляет за авторами права на их работы, но одновременно поощряет и других свободно использовать содержащиеся в них идеи и информацию.

Обязательным требованием для защиты авторского права является фиксация идей в какой-либо объективной форме. Причем средства фиксации могут быть самыми разнообразными. В цифровом виде работа записывается в виде последовательности двоичных цифр, что соответствует выдвинутым требованиям. Достаточно зафиксированными для защиты прав судами признаются и интерактивные работы, например видеоигры, в которых игрок может самостоятельно менять последовательность действий. Считается достаточной фиксацией и появление информации в памяти компьютера при получении электронной почты по сетям.

Некоторые ограничения на исключительные права владельца авторского права применяются только к опубликованным работам. Закон дает определение "опубликования", чтобы провести различие между опубликованными и неопубликованными работами. "Опубликование" (выпуск в свет) - выпуск в обращение экземпляров произведения, фонограммы с согласия автора произведения, производителя фонограммы в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения, фонограммы (Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (с изменениями от 19 июля 1995 г.) Ст.4).

Опубликование осуществляется посредством распространение копий или записей авторских произведений путем продажи или другими способами передачи собственности (к примеру, рента, лизинг или аренда). Публичный показ работы еще не означает ее публикацию - любая форма распространения, при которой материальный объект не меняет владельца - к примеру, показ по телевидению - не является публикацией, независимо от того, сколько людей видело эту работу. Делается также особое ударение на то, что публикация обязательно должна быть публичной. Сохраняется также ранее заложенная традиция, в соответствии с которой распространение работы в ограниченном круге лиц не является публикацией.

В общем, следует заметить, что в зависимости от статуса произведения (опубликованное или неопубликованное), к нему применяются особые правила. Что касается произведений, представленных в сети Интернет, то существуют определенные трудности с определением их статуса, а значит и с применением к ним правил, которые, несомненно, имеют значение в авторском праве.

----- Образцы судебных документов -----

В Прокуратуру \_\_\_\_\_ ЦАО г. Москвы  
от \_\_\_\_\_,  
проживающего по адресу: \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_  
тел. \_\_\_\_\_

### Заявление

Я являюсь владельцем и автором интернет сайта, расположенного по адресу: <http://www.anticorporative.ru> (договор на регистрацию доменного имени с АНО «Региональный Сетевой Информационный Центр» № \_\_\_\_\_/NIC-D от \_\_\_\_\_) (Приложение № 1).

Мною было обнаружено, что на интернет сайтах, находящихся по адресам: [http://\\*\\*\\*\\*.ru](http://****.ru) и [http://\\*\\*\\*\\*.net](http://****.net), размещены отрывки моих статей (Прилож. № 2), изначально опубликованных мной на принадлежащем мне интернет сайте <http://www.anticorporative.ru>, без указания моего авторства и источника заимствования (Прилож. № 3).

Я не давал разрешение каким-либо лицам на публикацию моих статей. Поэтому считаю, что владельцы интернет сайтов [http://\\*\\*\\*\\*.ru](http://****.ru) и [http://\\*\\*\\*\\*.net](http://****.net), а также хостинг-провайдер ООО «\_\_\_\_\_» (Приложение № 4), на серверах которого расположены указанные сайты (Приложение № 5), нарушают мои исключительные права как автора, предусмотренные статьей 1270 Гражданского кодекса РФ (согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 1270 Гражданского кодекса РФ запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, считается воспроизведением произведения и может осуществляться только автором или иным правообладателем).

На обращение к ООО «\_\_\_\_\_» о прекращении нарушения моих исключительных прав как автора и удалении незаконно размещенных на его серверах охраняемых объектов авторских прав я получил отказ (Прилож. № 6).

Информация о владельцах интернет сайтов [http://\\*\\*\\*\\*.ru](http://****.ru) и [http://\\*\\*\\*\\*.net](http://****.net) мне не известна, поэтому предъявить к ним претензии напрямую мне не предоставляется возможным (данной информацией должно обладать ООО «\_\_\_\_\_», так как на его серверах расположены указанные сайты).

Кроме нарушения моих исключительных прав как автора мои статьи используются в целях извлечения дохода. Так, на интернет сайтах [http://\\*\\*\\*\\*.ru](http://****.ru) и [http://\\*\\*\\*\\*.net](http://****.net), единственным содержанием которых являются отрывки моих статей, размещены блоки контекстной рекламы Google AdSense (Прилож. № 7) и рекламные баннеры. Из этого следует, что лица, зарегистрировавшиеся в качестве участников контекстной рекламы Google AdSense и других рекламных сетях и использующие в качестве основы получения дохода от этих организаций содержание моих статей (показ контекстной рекламы Google AdSense базируется только на содержании текста, размещенного на интернет сайте), совершают правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 7.12 КоАП РФ (иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода).

На основании вышеизложенного

ПРОШУ:

1. Пресечь нарушение моих исключительных авторских прав со стороны ООО «\_\_\_\_\_» и владельцев интернет сайтов [http://\\*\\*\\*\\*.ru](http://****.ru) и [http://\\*\\*\\*\\*.net](http://****.net).
2. Привлечь к административной ответственности лиц, виновных в нарушении моих исключительных авторских прав и извлекающих из этого доход, на основании статьи 7.12 КоАП РФ.

Приложения:

1. Письма АНО «Региональный Сетевой ИЦ» о заключении договора на регистрацию доменного имени № \_\_\_\_\_/NIC-D.
2. Снимки экрана (скриншоты) интернет сайтов [http://\\*\\*\\*\\*.\\*\\*\\*\\*.ru](http://****.****.ru) и [http://\\*\\*\\*\\*.\\*\\*\\*\\*.net](http://****.****.net).
3. Перечень неправомерно размещенных статей и источников их первоначального опубликования.
4. Информация об ООО «\_\_\_\_\_».
5. Информация о сервере, на котором размещены неправомерно опубликованные статьи.
6. Переписка с ООО «\_\_\_\_\_», в которой содержится отказ от прекращения нарушения авторских прав.
7. Информация о контекстной рекламе Google AdSense.

Дата: \_\_\_\_\_ Подпись: \_\_\_\_\_ / \_\_\_\_\_ /

В \_\_\_\_\_ районный (городской) суд  
(наименование муниципального  
образования, субъекта РФ)  
Истец: \_\_\_\_\_ (Ф.И.О., адрес) \_\_\_\_\_

Ответчик: \_\_\_\_\_ (Ф.И.О., наименование  
организации, адрес) \_\_\_\_\_  
Цена иска: \_\_\_\_\_

**ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ**  
о защите авторских прав

(описание ситуации, повлекшей нарушение авторского права)

---

---

Считаю, что ответчик нарушил мои права, предусмотренные статьями 15 и 16 Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах”, поскольку использовал мое авторское произведение без указания моего имени, а также без моего согласия и без выплаты мне вознаграждения. Поскольку право на имя относится к личным неимущественным правам автора, то использование созданного мной произведения без указания моего авторства вызывает у меня нравственные переживания, связанные с замалчиванием моих художественных достижений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 49 Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах” и ст. ст. 126, 127 ГПК РСФСР, прошу:

1. Взыскать с ответчика в возмещение вреда убытки (компенсацию) в размере \_\_\_\_\_ рублей.
2. Взыскать с ответчика моральный вред в размере \_\_\_\_\_ рублей за использование моего авторского произведения без указания моего имени.
3. Освободить от уплаты государственной пошлины на основании подпункта 2 пункта 2 статьи 5 Закона РФ “О государственной пошлине”.

\_\_\_\_\_  
дата

\_\_\_\_\_  
подпись

Приложение:

1. Копии искового заявления (2 экз.)
2. Другие документы.
3. Квитанция об уплате государственной пошлины за моральный вред.

В \_\_\_\_\_ районный (городской) суд  
(наименование муниципального  
образования, субъекта РФ)  
Истец: \_\_\_\_\_ (Ф.И.О., адрес)

Ответчик: \_\_\_\_\_ (Ф.И.О., наименование  
организации, адрес)  
Цена иска: \_\_\_\_\_

## ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

### **о признании авторства, признании нарушений авторских прав при регистрации товарных знаков и взыскании компенсации.**

#### 1. Факт создание авторского произведения Истцом.

В апреле месяце 2002 года, по рекомендации моего непосредственного руководителя, ко мне обратился её муж с просьбой разработать логотип компании с наименованием «Рога и Копыта».

У себя дома в выходные дни, с использованием моего домашнего персонального компьютера я создал несколько вариантов произведений дизайна – изображений логотипа (см. Приложение №1). На основании ст. 7 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» (далее по тексту ЗоАП) произведения дизайна относятся к объектам авторского права.

Образцы созданных мною произведений дизайна (в том числе в электронном виде) я передал обратившемуся ко мне лицу. О результатах рассмотрения созданных мною произведений (одобрительном или отрицательном отзыве) меня никто не уведомил не устно, не письменно.

Так как в течение длительного времени договора на использование созданных мною произведений дизайна со мной никто не заключил, а вознаграждения за использование произведений мне не выплатили, я имел все основания опасаться возможного нарушения моих авторских прав. Поэтому «28» мая 2002 года, я самому себе отправил письмо с вложенными в него подлинниками распечаток разработанных мною произведений дизайна. Данное письмо мною было получено и хранится до настоящего времени не распечатанным. Проставленная на почте дата отправки письма, подтверждает, что в указанный период я являлся автором содержащихся в нем произведений.

Письмо, подтверждающее мое авторство в отношении содержащихся в нем произведений дизайна, я предоставляю суду непосредственно в процессе судебного заседания, для исследования его в качестве одного из доказательств моих авторских прав на содержащиеся в нем произведения. Так же мое авторство могут подтвердить родственники (\_\_\_\_\_), которые видели, как в выходные дни на домашнем компьютере я создавал указанные произведения. Мое авторство также может подтвердить \_\_\_\_\_, которому я в мае месяце 2002 г. показал разработанные мною произведения в распечатанном виде.

На основании раздела 1 ст. 9 ЗоАП, «Авторское право на произведение возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей». В соответствии с разделом 2 ст. 9 ЗоАП «При отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения». Поэтому истец просит признать его автором указанных в Приложении №1 произведений дизайна.

#### 2. Факт нарушения имущественных прав автора при регистрации товарных знаков. С июня по \_\_\_\_\_ 2002 года ЗАО «Рога и Копыта» были зарегистрированы изобразительные товарные знаки № \_\_\_\_\_, № \_\_\_\_\_ (см. Приложение № \_\_\_\_\_).

Данные товарные знаки полностью состоят из созданных мною произведений дизайна (см. Приложение №1). Согласно разделу 3 ст. 7 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее по тексту Закон о товарных знаках), регистрация товарных знаков производится исключительно с согласия автора, или его правопреемника. Регистрация данных товарных знаков была осуществлена с нарушением моих авторских прав, так как я никогда не давал согласия на подобную регистрацию.

У меня нет правопреемников, которые могли бы разрешить подобную регистрацию, так как: В соответствии со статьей 16 ЗоАП мне, как автору принадлежат исключительные имущественные права в отношении созданных произведений дизайна.

В соответствии с разделом 1 ст. 30 ЗоАП имущественные права на созданное автором произведение передаются по авторскому договору, при этом в соответствии с разделом 4 статьи 16 ЗоАП автор имеет право на установленное договором вознаграждение за каждый способ использования произведения. Договоров с третьими лицами, разрешающих использовать указанные произведения я не заключал. Вознаграждения за использования созданных мною произведений мне не выплачивалось. Данные произведения дизайнера не могут считаться служебными произведениями ЗАО «Рога и Копыта», так как я никогда не состоял в трудовых отношениях с данной компанией. Все указанное время работаю в ООО\_\_\_\_\_.

Данные произведения не могут считаться и служебными произведениями компании, где я работал в указанное время (ООО\_\_\_\_\_), по следующим обстоятельствам:

- данные произведения были созданы мною дома, в выходные дни, с использованием моего личного (домашнего) компьютера, в свободное от работы время (выходные дни);

- в ООО\_\_\_\_\_ я являюсь дизайнером рекламного отдела и занимаюсь подготовкой рекламных брошюр. В трудовую функцию дизайнера рекламного отдела не входит разработка логотипов для сторонних организаций. Такая работа не является обычной для моей должности, и никогда не выполнялась мною в процессе повседневной трудовой деятельности.

- Я не заключал трудового договора обязывающего меня заниматься разработкой логотипов сторонних организаций. Статья 57 Трудового кодекса РФ обязывает заключить с работником трудовой договор, в котором должны быть оговорены все существенные условия работы, в том числе обязанности работника;

- в компании, где я работал в указанный период, меня не знакомили с приказом, распоряжением или должностной инструкцией вменяющей мне обязанности заниматься разработкой логотипов для сторонних организаций. Документы, касающиеся обязанностей работника, должны быть доведены до него лично.

Данные произведения не могут считаться также созданными в ООО\_\_\_\_\_ в порядке выполнения служебного задания (выполняемое за вознаграждение задание работодателя не входящее в трудовую функцию работника), так как я никогда не заключал договор на выполнение служебного задания, не расписывался за получение подобных заданий. Мне также никогда не выплачивалось вознаграждение за выполнение подобных заданий, которые являются обязательными при выполнении работы выходящей за трудовую функцию работника.

Тот факт, что я создал произведения дизайнера для лица, обратившегося ко мне по рекомендации моего непосредственного руководителя (её мужа) не является основанием, для придания произведению служебного статуса.

Таким образом, произведенная ЗАО «Рога и Копыта» регистрация созданных мною произведений дизайнера, в качестве товарных знаков является нарушением моих имущественных авторских прав на созданные произведения.

3. Нарушение личного неимущественного права автора на указание его имени при использовании произведения.

В соответствии со статьей 15 ЗоАП, автору принадлежат личные неимущественные права в отношении созданного им произведения.

Право на указание имени автора (право на имя), как и все личные неимущественные права, принадлежит только физическому лицу являющемуся автором произведения, и не может быть передано другому лицу (раздел 3 ст. 15 ЗоАП).

Разрешения на регистрацию и использование созданных мною произведений в качестве товарных знаков, без указания моего имени, я не давал.

Таким образом, при регистрации созданных мною произведений в качестве товарных знаков без указания моего имени, было нарушено мое личное неимущественное право на указание имени автора (пункт 1 ст. 15 ЗоАП).

4. Право автора на выплату компенсации.

В соответствии с пунктом 5 раздела 1 статьи 49 ЗоАП обладатель исключительных имущественных прав вправе требовать от лица нарушающего его права выплаты компенсации до 50 000 (пятидесяти тысяч) МРОТ.

Поэтому, являясь автором произведения и вследствие этого обладая исключительными имущественными правами на него, я требую от ЗАО «Рога и Копыта» выплатить мне компенсацию в размере 50 000 (пятидесяти тысяч) МРОТ. Данную компенсацию я требую за нарушение моих исключительных имущественных прав при использовании созданных мною произведений путем регистрации в качестве товарных знаков.

Учитывая количество нарушений со стороны ответчика (ЗАО «Рога и Копыта» зарегистрировало \_\_\_ моих произведения в качестве товарных знаков), а также длительность использования им данных произведений в качестве товарных знаков, я считаю, что вправе рассчитывать на максимальный размер компенсации, установленный действующим законодательством РФ.

#### 5. Вознаграждение представителя.

В связи с указанными нарушениями моих авторских прав мне пришлось обратиться за их защитой в судебные органы. Так как я не обладаю необходимым юридическим образованием, мне потребовалась помощь представителя. Поэтому я заключил договор на оказание юридической помощи (представление моих интересов в суде), и выплатил установленное договором вознаграждение (см. Приложения №3, №4). На основании изложенного и руководствуясь ст. 88, 94 и 98 ГПК РФ, прошу возложить на ЗАО «Рога и Копыта» понесенные мною издержки связанные с рассмотрением данного дела в суде (расходы на оплату услуг представителя), в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. \_\_\_\_\_

#### ПРОШУ

- 1) Признать меня автором произведений дизайна - логотипов компании Рога и Копыта, указанных в Приложении №1.
- 2) Признать, что при регистрации товарных знаков №\_\_\_\_ №\_\_\_\_\_ ЗАО «Рога и Копыта» нарушило мое личное неимущественное право на указание имени автора, при использовании созданных мною произведений.
- 3) Признать, что при регистрации товарных знаков №\_\_\_\_, №\_\_\_\_\_ ЗАО «Рога и Копыта» нарушило мои исключительные имущественные права на использование данных произведений.
- 4) Обязать ЗАО «Рога и Копыта» выплатить мне компенсацию в размере 5 000 000 (пяти миллионов) рублей за нарушение моих имущественных авторских прав, путем регистрации товарных знаков №\_\_\_\_, №\_\_\_\_\_.
- 5) Запретить ЗАО «Рога и Копыта» использовать созданные мною изображения до момента заключения со мной договора, регламентирующего порядок использования созданных мною изображений.
- 6) Взыскать с ЗАО «Рога и Копыта» штраф в пользу соответствующих федеральных фондов, за нарушение моих авторских прав, в размере 10 процентов от присужденной в мою пользу суммы.
- 7) взыскать с ЗАО «Рога и Копыта» 10 000 (десять тысяч) рублей уплаченных мною представителю, за оказание юридической помощи.

Приложения (всего на \_\_\_ листах):

Приложение №1 - распечатки с изображением созданных мною произведений дизайна – логотипов компании.

Приложение №2 – товарные знаки ЗАО «Рога и Копыта» №\_\_\_\_, №\_\_\_\_\_.

Приложение №3 - копия договора на оказание юридической помощи с представителем.

Приложение №4 - копия расписки представителя о получении вознаграждения за оказание юридической помощи.

« \_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 2004 г. \_\_\_\_\_/Иванов Л.\_\_\_\_

В судебную коллегия по гражданским делам  
Московского городского суда (Мосгорсуд)  
107076 Москва, Богородский Вал ул., 8

от Ракова Дмитрия Леонидовича

На решение Пресненского межмуниципального суда  
г.Москвы от 27.01.2005 г., по иску Ракова Д.Л. к А. Юрову  
и ЗАО «Редакция газеты Московский комсомолец (дело  
№ 2-3796/04 и дело N 2-144/05).

### КАССАЦИОННАЯ ЖАЛОБА

26-27 января 2005 года Пресненским межмуниципальным г. Москвы было рассмотрено гражданское дело № 2-144/05. 27 января 2005 года решением суда, в исковом требовании Ракова Д.Л. к А. Юрову и ЗАО «Редакция газеты Московский комсомолец было отказано.

Я не согласен с решением суда, так как оно постановлено необоснованно, незаконно и содержит ряд противоречивых утверждений. Незаконность и необоснованность вытекает не только из нарушений по применению норм процессуального права, но и из неправильного определения юридически значимых обстоятельств, которые в совокупности с несоответствием выводов суда, изложенных в решении, действительным обстоятельствам дела привели к неправильному решению.

1. В качестве главного основания для отказа суд утверждает, что текст (фрагменты текста) истца носит информационный характер, и соответственно не является результатом его творческой деятельности (решение суда л.д.110,112,113,114).

Суд необоснованно и бездоказательно применяет ст.4 ст.6 и ст. 8 «Закона об авторском праве и смежных правах», так как положения этих статей устанавливают, что не являются объектами авторского права сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер. Утверждение, что текст (фрагменты текста) имеет информационный характер ни суд, ни ответчики обосновать не смогли. В моих доказательствах обосновывается положение о том, что текст (фрагменты текста) является продуктом моей творческой деятельности и выходит за рамки информационного сообщения ссылкой на Судебную палату по информационным спорам при Президенте Российской Федерации (Российская газета, 22.10.1994 г.) (л.д. 54).

-----  
«Является ли статья информационным материалом? Общеизвестно, что сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер, не являются объектами авторского права, поскольку представляют нетворческое изложение события. Это положение закреплено и в Законе об авторском праве (ст. 8).

Но в случае, когда материал выходит за рамки сообщения информационного характера, т. е.

содержит комментарий, анализ или является продуктом иной творческой деятельности автора, он становится объектом авторского права. Подобной позиции придерживается и Судебная палата по информационным спорам при Президенте Российской Федерации в принятой ею рекомендации № 4 от 14. 10. 94 г. «О правовой природе материалов ИТАР-ТАСС».

В оригинальном тексте содержатся комментарии и анализ, к примеру

*В России же при более плохом качестве цены на 20-50% больше и постоянно растут.*

*К примеру - закупочная цена молока у крестьян (колхозов) 4-4,5 рубля за литр. В магазине Вы платите около 20 рублей. Разница-500%.»*

-----

Суд (л.д.108-115) не указал норму закона, по которому он принял во внимание одни обстоятельства (ничем не подтвержденные и противоречивые утверждения ответчиков) и не принял другие (ссылки истца на решение судебной палаты по информационным спорам при Президенте Российской Федерации) (л.д. 54). Суд не привел доказательств (л.д.108-115), на которых основаны его доводы и не привел доводы, по которым он отверг доказательства истца, т.е. тем самым суд нарушил положения п.4 ст.67, 196,198 ГПК РФ, так результаты оценки доказательств суд обязан отразить в решении, в котором приводятся мотивы, по которым одни доказательства приняты в качестве средств обоснования выводов суда, другие доказательства отвергнуты судом, а также основания, по которым одним доказательствам отдано предпочтение перед другими.

*На суде я цитировал решение судебной палаты по информационным спорам и просил суд занести это доказательство в протокол. Просматривая протокол заседания, к сожалению, не нашел там моих слов, но решение судебной палаты содержится в материалах дела (л.д. 54).*

2. Суд необоснованно и бездоказательно, отмечает, (л.д.112) что «кроме того, проанализировав указанные фрагменты в тексте путем их сравнения, суд считает, что они имеют разную (отличную) друг от друга форму (конструкцию)».

Суд и ответчики не смогли обосновать, чем отличаются друг от друга фрагменты текста, например, почему фрагменты текста (л.д.15) имеют разную друг от друга конструкцию.

Статья Ракова Д.Л.

... закупочная цена молока у крестьян (колхозов) 4-4,5 рубля за литр. В магазине Вы платите около 20 рублей. Разница-500%.

Статья А. Юрова

Закупочная цена молока у колхозов сейчас составляет 4—4,5 рубля за литр. В магазине мы платим уже около 20 рублей. Разница — 500%.

Суд не привел доказательств (л.д.108-115), на которых основаны его доводы и не привел доводы, по которым он отверг доказательства истца, т.е. тем самым нарушил ст.67,195,196,198 ГПК РФ.

3. Решение суда является противоречивыми и содержит логические нестыковки. Так, отмечается (л.д.112) , что «кроме того, проанализировав указанные фрагменты в тексте путем их сравнения, суд

считает, что они имеют разную (отличную) друг от друга форму (конструкцию)».

Отмечая, что фрагменты текста истца и ответчика имеют разную (отличную) друг от друга форму, суд тем самым подтверждает, что фрагменты текста истца имеют оригинальную форму. Раз суд признает это, то он признает также, что фрагменты текста истца являются результатом творческой деятельности, так как литературные произведения отличаются друг от друга формой и содержанием. А раз фрагментам текста истца присуща форма, то это является доказательством творческой деятельности истца, и на текст истца распространяется п.1ст.6 Закона об авторском праве и смежных правах. Соответственно, текст (фрагменты текста) истца не подпадает под действие п.4ст.6, ст.8 Закона об авторском праве и смежных правах, как это утверждает суд. В решении суда содержатся противоречащие друг другу утверждения.

Также в решении суда говорится (л.д.112) «...суд также отмечает, что в указанные статьи отличаются между собой по структуре, по смыслу содержания, выводам авторов статей».

Суд тем самым признает, что истец написал статью(литературное произведение, защищенное авторским правом согласно п.1ст.7 Закона об авторском праве и смежных правах), характеризующуюся оригинальной (отличной от других произведений формой) структурой, смыслом содержания и выводами, т.е. статья явилась результатом творческой деятельности истца. Тем самым суд признает, что на статью истца согласно п.1ст.6 Закона об авторском праве и смежных правах распространяется авторское право. В тоже время в своем решении суд утверждает, что текст (фрагменты текста) истца не является результатом творческой деятельности и подпадают под действие п.4ст.6, ст.8 Закона об авторском праве и смежных правах.

4. Судом было проигнорировано доказательство, того, что цитирование фрагментов моей статьи (еженедельник «Аргументы и факты» (л.д. 30), статья Максима Чинова «Кто виноват») является еще одним подтверждением того, что статья (фрагменты статей) имеет оригинальную форму и на нее распространяется авторское право (п.1 ст.6 Закона об авторском праве и смежных правах)

... «Соглашается с ним и сотрудник РАН Дмитрий Раков: «Закупочная цена молока у колхозов — 4–4,5 рубля за литр. Покупатель в магазине платит 20 рублей. Конечно, нужно учитывать расходы на транспортировку, пастеризацию, упаковку. Но ведь разница - 500%!»

«Но в Европе цена складывается немного иначе, чем у нас, - говорит Дмитрий Раков. - 15% идет на оплату добычи и транспортировки, еще 15% получает продавец, а 70% - это налоги, они идут в доход государства»...

Публикация цитат лишний раз подтверждает, что тексты (1 текст аналогичен публикации в МК) выходят за рамки информационного сообщения и на них распространяется авторское право согласно п.1ст.6 Закона об авторском праве и смежных правах.

В п.3 ст.6 Закона об авторском праве и смежных правах говорится, «что часть произведения, которая удовлетворяет требованиям пункта 1 настоящей статьи и может использоваться самостоятельно, является объектом авторского права.» Цитаты в Аргументах и Фактах являются фрагментами текста моей статьи, используются самостоятельно, что еще лишний раз подтверждает мои авторские права.

Суд также безосновательно проигнорировал то обстоятельство, что плагиат считается бесспорным при совпадении 50% текста (л.д.52), и уже при 25% принято цитировать авторов – уровень плагиата А.Юрова составляет в 4 фрагментах текста от 63 до 90%(л.д. 14-15). Оригинальную форму моего текста

лишний раз подтверждает его использование Максимым Чижовым в его статье «Кто виноват» (л.д. 30).

5. Суд не указал норму закона, по которому он принял во внимание одни обстоятельства, и не принял другие. В частности суд не принял во внимание, что ответчиками давались противоречивые заявления:

5.1. Так, ответчик Юров утверждал, что «для написания статьи использовал свой опыт, свои статьи» (л.д.104) (л.д.110). На суде ответчик Юров не смог предоставить ни одной своей статьи. (л.д.86-92).

5.2. В своем объяснении ответчик утверждал, что (л.д.106) «Публикация журналиста - плод творческого труда Александра Юрова. Приведенные в публикации идеи, процессы, принципы, а в основном факты не являются объектом авторского права (ч.4, ст.6). В целом все претензии истца основаны на публикации фактов, которые известны, доступны из других источников, о которых ответчик сообщит суду в ходе судебного заседания, предоставив «первоисточник», каковым Раков не является.»

В суде ответчики не смогли предъявить факты и первоисточники, которые могли бы лечь в основу статьи г.Юрова (кроме цитаты К.Маркса.). Ни в одном из «первоисточников» (л.д.86-92) нет фактов (информации) которые могли бы лечь в основу статьи, кроме цитаты К.Маркса. К тому же экономическая информация быстро устаревает, а большинство «первоисточников» датируется 2000-2001 годами).

Сравниваемые тексты (текст А.Юрова (август 2003 года) – первоисточники (л.д.86-92)

Наши туристы возвращаются из Германии в недоумении: бутылка пива популярных немецких сортов стоит в переводе на рубли 12—15 деревянных, а неизвестных — порядка 7—8. В России свое, отечественное обойдется на 20—50% дороже.

**Статья А.Юрова 6.08.2003**

(л.д. 87)

Всего общей стоимостью около 45 ДМ - на эту сумму в Германии можно приобрести, пожалуй, пару упаковок пива  
[http://mkaltay.ab.ru/2000/n47/n47\\_8.htm](http://mkaltay.ab.ru/2000/n47/n47_8.htm)

"МК на Алтае" № 47  
**16 - 23 ноября 2000 г**

К середине дня выпили все пиво. Пиво в Германии стоит дешево, около 1 марки за бутылку 0,5. Из этого примерно половина - стоимость бутылки.

<http://belashov.narod.ru/live.html>, 2000 год

<p>Например, цена концентрата для яблочного сока — 0,9—1,1 доллара (в пересчете 27—33 рубля).</p> <p><b>Статья А.Юрова 6.08.2003</b></p>	<p>(л.д. 87)</p> <p>...В начале сентября 2001 г. это повышение еще не отразилось на рынке концентрата яблочного сока. Цены на концентрат (70° по Бриксу с кислотностью 4,5%) в начале сентября 2001 г. составляли 1,40 - 1,50 нем. м. за кг по сравнению с 1,80 - 1,90 нем. м. в мае 2001 г...</p> <p><b>БИКИ 16.10.2001</b></p>
--	--

<p>Из 1 литра получается 4—5 литров нормального сока, который продается по цене 25—34 рубля за литр. Концентрат апельсинового сока стоит 1—1,3 доллара, а 1 литр самого ходового цитрусового напитка — 16—27 рублей. Получаем практически те же 500% прибыли.</p> <p><b>Статья А.Юрова 6.08.2003</b></p>	<p>(л.д. 87)</p> <p>... По данным исследования, проведенного ГТК РФ, минимальный уровень стоимости концентрата апельсинового сока в этом году должен составлять 0,85-0,90 доллара США за килограмм</p> <p>Парламентская газета</p> <p><b>28.11.2001</b></p>
--	---

5.3. Ответчик Юров утверждает, что «для написания статьи использовал свой опыт, свои статьи, свой материал, материалы истца не печатал» (л.д.110), и на мой вопрос на заседании суда дал следующий ответ «Я не печатал Ваших материалов» (л.д.104). Но в статье г.Юрова в таблице есть ссылка г.Юрова на материалы Дмитрий Ракова (л.д. 46) «Германским опытом с «МК» поделился с.н.с. к.т.н. РАН Дмитрий Раков». Ответчик Юров (л.д.105) не смог объяснить это обстоятельство.

26 января федеральный судья в присутствии ответчиков вскрыла запечатанный конверт (л.д.79-81) (почтовые штампы датированы июлем 2003 года, статья Юрова появилась в МК 6 августа 2003 года), в котором находилась моя статья. При сравнении со статьей Юрова были выявлены 4 фрагмента текста (с уровнем совпадения - 63%, 65%, 76% и 90%, не говоря уже о совпадающей последовательности слов) и материал таблиц. Цитата в оригинале и статье Юрова тоже совпадают.

Совпадение у 2 авторов формы и содержания в 4 отрывках текста, а тем более их последовательности, есть **событие невозможное**, т.е. налицо плагиат (воровство) оригинального текста.

Тем самым суд нарушил ст.67,195,196,198 ГПК РФ.

6. Суд допустил нарушение по применению норм процессуального права, так как по ходатайству истца принял решение допросить свидетеля (л.д.59), но в дальнейшем не сделал этого, несмотря на неоднократный просьбы истца. Показания свидетеля могли повлиять на решение суда, т.е. суд исследовал не все обстоятельства дела. Я считаю, что только непосредственное участие в судебном

разбирательстве свидетеля может внести определённую ясность в обстоятельства дела.

Какие ещё нужны доказательства для суда о том, что мой текст является результатом творческой деятельности и на него распространяется действие закона об авторских правах (п.1ст.6 Закона об авторском праве и смежных правах).

По всем вышеизложенным обстоятельствам, в виду **нарушения судом требований**

п. 1 ст. 19 Конституции Российской Федерации,

ст.6, ст.8, ст.15, ст.16,ст. 48-49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»,

ст.67, ст.68, ст.69, ст.195, ст.196, ст. 196, ст. 198 ГПК РФ,

руководствуясь ст. 336 - 340, ст. 361 - 364 ГПК РФ

ПРОШУ:

решение Пресненского межмуниципального суда от 27.01.2005 по иску Ракова Д.Л. к А. Юрову и ЗАО «Редакция газеты Московский комсомолец отменить и вынести новое решение.

28 марта 2005 года

(РаковД.Л.)

Приложение:

· Копии кассационной жалобы (всего 4 экземпляра).

Уплата госпошлины: В соответствии с п.2 ст.89 ГПК РФ авторы по искам, вытекающим из авторского права, освобождаются от уплаты государственной пошлины.

В \_\_\_\_\_ районный (городской)  
народный суд \_\_\_\_\_ области  
(края, республики)

от \_\_\_\_\_  
(Ф.И.О., адрес)

\_\_\_\_\_ (процессуальное положение по делу:

\_\_\_\_\_ истец, ответчик, 3-е лицо и т.д.)

ЗАЯВЛЕНИЕ  
об обеспечении доказательств

В производстве \_\_\_\_\_ районного (городского)  
суда \_\_\_\_\_ области (края, республики) находится дело по иску  
(заявлению) \_\_\_\_\_

(Ф.И.О. сторон по делу,

\_\_\_\_\_ предмет спора)

По данному делу в качестве доказательств мною предполагается  
предоставить \_\_\_\_\_

(указать какие доказательства)

\_\_\_\_\_ (объяснения свидетелей; вещественные доказательства и т.п.)

Однако у меня есть основания опасаться, что предоставление  
указанных доказательств в дальнейшем сделается невозможным или  
затруднительным ввиду того, что \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_ (указать причины: свидетель уедет в длительную заграничную

\_\_\_\_\_ командировку, экспедицию; могут исчезнуть признаки или свойства

\_\_\_\_\_ предмета, имеющего значение вещественного доказательства, и т.д.)

В соответствии со ст. 57 - 59 ГПК РСФСР,

ПРОШУ:

\_\_\_\_\_ (указать, какие действия по обеспечению доказательств должен

\_\_\_\_\_ совершить суд: допросить свидетеля; провести осмотр письменных

\_\_\_\_\_ и вещественных доказательств и т.п.)

О совершении указанных действий уведомить лиц, участвующих в деле

\_\_\_\_\_ (Ф.И.О., адрес)

"\_\_" \_\_\_\_\_ 199\_\_ г.

(подпись)

На судью, который без обоснований отказывает в обеспечении иска, или ходатайства можно заявить отвод. Не выполняет трудовую дисциплину

В судебную коллегию по гражданским делам

Свердловского областного суда

620019, г. Екатеринбург, ул. Московская, 120

От представителя истца Кивы Александра Сергеевича

Адвоката Ермиловой Натальи Павловны

ответчик: ООО <<РИА <<Регион-контакт>>

620146, г. Екатеринбург, ул. Шаумяна, 81

Частная жалоба

22 января 2009 г. Ленинский районный суд г.Екатеринбурга под председательством судьи Селивановой Г.Ю. вынес определение об отказе в принятии обеспечительных мер по иску Кивы А.С. к ООО <<РИА <<Регион-контакт>> в виде наложения ареста на имущество ООО <<РИА <<Регион-контакт>> и счет ООО <<РИА <<Регион-контакт>>.

Определение суда было вынесено без извещения сторон и назначения судебного заседания.

В соответствии с ч. 2 статьи 145 ГПК РФ <<в случае, если определение суда об обеспечении иска было вынесено без извещения лица, подавшего жалобу, срок подачи жалобы исчисляется со дня, когда такому лицу стало известно это определение>>.

Определение суда было получено мной на руки 26.02.2009 г., в Свердловском областном суде, о чем имеется расписка на справочном листе дела.

Таким образом, частная жалоба подана мной своевременно.

Считаю, что определение суда от 22.01.2009 г. необоснованно и подлежит отмене.

В определении суд указал, что из смысла ст. 139 ГПК РФ следует, что при заявлении ходатайства об обеспечении иска заявитель обязан предоставить точные данные об имуществе или счете, на который он просит наложить арест.

Суд посчитал, что мной не представлены достоверных доказательств того, где именно находятся денежные средства или имущество организации.

Считаю, что вывод суда не соответствует обстоятельствам дела, поскольку в ходатайстве мной были указаны и адрес, о котором находится имущество ответчика и реквизиты счета (копия ходатайства прилагается).

Суд также указывает, что в соответствии с ч. 3 ст. 140 ГПК РФ меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному истцом требованию. Суд посчитал, что наложение ареста на денежные средства организации может препятствовать осуществлению данной организацией хозяйственной деятельности, что приведет к последствиям, несоразмерным нарушенному праву истца.

Считаю, что судом неверно истолкованы нормы ГПК РФ.

Во-первых, суд вправе выбрать из предложенных истцом ту меру обеспечения иска, которая будет отвечать требованиям соразмерности, например указав в определении, что арест наложен на имущество или счет ответчика в размере с денежных сумм, взысканных по решению суда.

Во-вторых, в соответствии со ст. 142 ГПК РФ определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. На основании определения суда об обеспечении иска судья или суд выдает истцу исполнительный лист и направляет ответчику копию определения суда.

В соответствии со ст. 70 ФЗ <<Об исполнительном производстве>> перечисление денежных средств со счетов должника производится на основании исполнительного документа и (или) постановления судебного пристава-исполнителя ... Если на денежные средства, находящиеся на счетах должника, наложен арест, то судебный пристав-исполнитель в постановлении указывает, в каком объеме и порядке снимается наложенный им арест с денежных средств должника (ч. 4). ... Банк или иная кредитная организация, осуществляющие обслуживание счетов должника, исполняют содержащиеся в исполнительном документе требования о взыскании денежных средств в течение трех дней со дня получения исполнительного документа от взыскателя или судебного пристава-исполнителя (ч. 5). Банк или иная кредитная организация заканчивает исполнение исполнительного документа... после перечисления денежных средств в полном объеме (ч. 10).

Таким образом, в ходе исполнительного производства по определению суда не может быть допущено нарушений прав ответчика.

Таким образом, определение суда подлежит отмене.

На основании изложенного, прошу:

1. Определение Ленинского районного суда г. Екатеринбурга от 22.01.2009 г. отменить.
2. Вынести определение о принятии мер обеспечения по иску Кивы А.С. к ООО <<РИА <<Регион-контакт>> в виде наложения ареста на:

1. имущество ООО <<РИА <<Регион-контакт>>, находящееся по адресу: г. Екатеринбург, ул. Шаумяна, 81.
2. счет ООО <<РИА <<Регион-контакт>>:

приложение:

1. копия частной жалобы.
2. копия ходатайства (2 экз).
3. копия определения Ленинского районного суда г. Екатеринбурга от 22.01.2009 г. (2 экз.)

Представитель истца адвокат Ермилова Н.П.

04.03.2009 г.