

**В диссертационный совет 24.2.435.04
при ФГБОУ ВО «Юго-Западный
государственный университет»
305040, г. Курск, ул. 50 лет Октября, д. 94**

О Т З Ы В

официального оппонента на диссертацию

Барковской Людмилы Евгеньевны на тему:

**«Осуществление и защита авторских и смежных прав некоммерческими
организациями», представленную на соискание ученой степени**

кандидата юридических наук по специальности

5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки

Диссертационное исследование Л.Е. Барковской представляет собой актуальное научное исследование. Актуальность проведенного исследования обусловлена необходимостью формирования и обоснования отвечающей современным требованиям системы научных знаний, направленной на дальнейшее развитие отечественного законодательства в сфере деятельности некоммерческих организаций по осуществлению и защите авторских и смежных прав, усилением правовой защиты прав и законных интересов участников отношений, связанных с использованием объектов авторских и смежных прав на современном этапе.

Автором обоснованно отмечается (стр. 4), что развитие современных способов использования объектов авторских и смежных прав требует совершенствования доктринальных подходов к осуществлению и защите авторских и смежных прав, развития новых моделей осуществления таких прав, соответствующих складывающимся новым отношениям правообладателей и пользователей, при этом в отечественной правовой доктрине и законодательстве на сегодняшний день отсутствует единый

подход к правовой регламентации деятельности некоммерческих организаций по осуществлению и защите авторских и смежных прав, не являющихся организациями по коллективному управлению, что, в свою очередь, негативно влияет на эффективность правового регулирования и практики разрешения споров в сфере осуществления и защиты авторских прав. Автором диссертации проведено квалифицированное комплексное исследование научно-теоретических, правовых и практических проблем, связанных с указанными явлениями и вызываемыми ими негативными последствиями.

Диссертантом была достигнута цель диссертационного исследования (стр. 8), состоявшая в разрешении поставленной научной задачи путем формирования целостного научного представления об осуществлении и защите авторских и смежных прав некоммерческими организациями.

При решении поставленных задач диссертационного исследования (стр. 8-9) диссертантом выявлены социально-экономические и правовые предпосылки регулирования отношений по коллективному управлению авторскими и смежными правами и деятельности некоммерческих организаций по осуществлению и защите авторских и смежных прав, установлены тенденции развития правового регулирования деятельности некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав в отечественном законодательстве, определено правовое положение некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав, выделены структурные элементы механизма осуществления и защиты авторских и смежных прав некоммерческими организациями, разработаны и обоснованы подходы для определения оснований и условий осуществления авторских и смежных прав некоммерческими организациями, создаваемыми авторами и иными правообладателями, выявлены особенности посредничества и представительства как основы деятельности некоммерческих организаций при осуществлении прав авторов и иных правообладателей, разработана

модель осуществления и защиты авторских и смежных прав при использовании результатов интеллектуальной деятельности в условиях развития новых технологий, основанная на участии некоммерческих организаций в осуществлении и защите прав авторов и иных правообладателей, а также разработаны и обоснованы принципы участия некоммерческих организаций в защите авторских и смежных прав.

Структура диссертации соответствует цели работы и поставленным задачам. Содержание диссертационного исследования свидетельствует о том, что диссертант успешно справился с поставленными задачами.

Автором обосновывается вывод о необходимости изменения доктринального подхода к определению порядка осуществления и защиты авторских и смежных прав с выделением нескольких моделей осуществления и защиты таких прав, предлагается собственная классификация моделей осуществления имущественных прав правообладателями в зависимости от категории управомоченного субъекта (стр. 12-13, положение № I). Представляется обоснованным предложение автора о необходимости рассмотрения защиты прав в качестве самостоятельной функции с предоставлением правообладателям возможности использования некоммерческих организаций, как являющихся, так и не являющихся организациями по коллективному управлению правами, не только для осуществления отдельных принадлежащих правообладателям прав, но также для защиты таких прав (стр. 13). Действительно, использование возможностей широкого круга некоммерческих организаций, не являющихся организациями по коллективному управлению авторскими или смежными правами, вне зависимости от предоставления полномочий на управление такими правами, позволит значительно повысить уровень защищенности отечественных правообладателей.

Заслуживает особого внимания разработанное автором определение понятия некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав с установлением в качестве квалифицирующего

признака таких организаций осуществления или защиты ими на систематической основе исключительных прав, прав на вознаграждение или иных прав, принадлежащих авторам или иным правообладателям (стр. 13-14, положение № 2). Такая деятельность может осуществляться некоммерческими организациями в качестве основной, как это имеет место в случае с организациями по коллективному управлению правами (РАО, РСП и др.), так и дополнительной, осуществляемой наряду с основной деятельностью. Данный подход позволит привлечь к работе над решением задач осуществления и защиты авторских и смежных прав широкий круг общественных организаций, творческих союзов, торгово-промышленные палаты и другие организации, способные в различной степени оказывать поддержку авторам и иным правообладателям.

Автором обоснованно предлагается разграничивать требования к организациям, деятельность которых направлена на осуществление имущественных авторских и смежных прав, и требований к организациям, осуществляющим защиту прав авторов и иных правообладателей, в том числе с учетом необходимости обеспечения эффективного контроля за распределением собираемого для правообладателей вознаграждения и наличия дополнительного контроля со стороны судов при рассмотрении дел о защите нарушенных прав по инициативе некоммерческих организаций, действующих в интересах представляемых ими правообладателей (стр. 14-15, положение № 3).

Важным является отстаиваемый автором вывод о возможности использования различных форм выражения согласия правообладателя на осуществление и защиту его прав некоммерческой организацией, поскольку реализация такой возможности создаст условия для защиты прав представляющими их интересы организациями на основе полномочий, вытекающих не только из заключаемых такими организациями договоров, но также из их уставов, согласие с применением положений которых

предоставляется правообладателями при вступлении в члены таких организаций (стр. 15, положение № 4).

Представляет несомненный интерес предложение автора о включении в объем прав, предоставляемых заинтересованным пользователям организациями по коллективному управлению имущественными авторскими и смежными правами, лицензий на осуществление не только основных предусматриваемых ими способов использования произведений и (или) объектов смежных прав, но также дополнительных действий, необходимых для осуществления разрешенных основных способов использования, обусловленных прежде всего особенностями таких основных способов использования либо связанных с их осуществлением иным образом (стр. 15-16, положение № 5).

Интересными являются отстаиваемые автором выводы о недопустимости рассмотрения случаев осуществления и защиты исключительных прав некоммерческими организациями в качестве внедоговорного использования или ограничения таких прав, поскольку установление таких особенностей не лишает правообладателей возможности устанавливать запрет использования их объектов авторских и смежных прав и (или) реализовать свои права самостоятельно в индивидуальном порядке, а также сделанное автором предложение о делегировании полномочий по определению дополнительных сфер, в которых возможно предоставление государственной аккредитации для осуществления коллективного управления в интересах неограниченного круга (стр. 16-17, положение № 6).

Значительный практический и научный интерес представляет проведенный автором анализ проблем, связанных с ограниченными возможностями применения расширенного коллективного управления при использовании произведений и объектов смежных прав в сети «Интернет» ввиду отсутствия единообразных требований со стороны правообладателей, а также наличия у последних потребностей в обеспечении защиты их прав на

коллективной основе при сохранении возможности осуществления таких прав в индивидуальном порядке (стр. 17, положение 7).

Интересным представляется предложенный в диссертации вариант защиты авторов и иных правообладателей как слабой стороны возникающих гражданских правоотношений за счет создания по аналогии с защитой прав потребителей специализированных некоммерческих организаций по защите авторских и смежных прав, наделенных полномочиями принимать меры по защите прав неопределенного круга правообладателей с установлением случаев, в которых может осуществляться такая защита, и порядка ее осуществления (стр. 17-18, положение № 8).

Важным является отстаиваемый автором работы подход, согласно которому пределы реализации правомочий некоммерческих организаций на защиту при нарушении права правообладателя могут определяться не только законом, но также предшествующим или последующим волеизъявлением правообладателя, вытекать из заключенного с ним договора, выданной им доверенности, учредительных документов некоммерческой организации, а также из распоряжения правообладателя, сделанного им на любом этапе принятия мер для защиты его прав (стр. 18-19, положение № 9).

Актуальными являются также предложения автора по разработке критериев добросовестности осуществления некоммерческими организациями предоставленных им полномочий по осуществлению и защите авторских и смежных прав. В качестве основных критериев добросовестности в указанных случаях автором диссертационного исследования предлагается рассматривать, во-первых, отсутствие дискриминации в отношении кого-либо из правообладателей и, во-вторых, соответствие деятельности организации обычной практике в соответствующей области (стр. 19, положение № 10).

В работе осуществлен анализ социально-экономических и правовых предпосылок регулирования отношений по коллективному управлению авторскими и смежными правами, анализ российского и зарубежного опыта

регулирования таких отношений, обоснована необходимость разработки и внедрения новых вариантов осуществления авторских и смежных прав с учетом различия интересов отдельных категорий правообладателей (стр. 23 - 33), в частности, отмечена невозможность использования традиционных моделей коллективного управления при осуществлении прав в условиях развития новых технологий.

Автором проанализировано правовое положение некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав, исследованы основные тенденции развития правового регулирования в рассматриваемой сфере (стр. 33 - 53), рассмотрены элементы механизма осуществления и защиты авторских и смежных прав некоммерческими организациями, формы, в которых могут создаваться такие организации, а также изменения относящегося к ним правового регулирования, произошедшие в последние годы (стр. 53 - 71).

В работе проведено рассмотрение проблем реализации прав на произведения и объекты смежных прав, связанных с развитием сети «Интернет» и новых способов их использования, обоснована необходимость расширения сфер коллективного управления имущественными авторскими и смежными правами, а также принятия мер для обеспечения лицензирования широкого спектра востребованных произведений в целях обеспечения доступности произведений для заинтересованных пользователей (стр. 78 - 91). Особое внимание уделяется автором анализу отношений посредничества и представительства, рассматриваемых им в качестве основы деятельности некоммерческих организаций при осуществлении прав авторов и иных правообладателей (стр. 92 - 106).

Автором выявляются возможности дальнейшего развития системы осуществления авторских и смежных прав в условиях развития новых технологий, анализируются возникающие при этом противоречия и пути их устранения (стр. 106 - 114), в частности, убедительно обосновывается вывод о необходимости формирования отдельной категории некоммерческих

организаций, которые будут уделять основное внимание защите имущественных авторских и смежных прав, предлагаются и обосновываются меры, направленные на совершенствование законодательства о защите авторских и смежных прав некоммерческими организациями, основанные на выявлении и анализе основных проблем, связанных с осуществлением вышеуказанной деятельности (стр. 115 - 135).

Сделанные автором выводы и выдвинутые им предложения основываются на теоретических положениях, сформулированных при проведении диссертационного исследования.

По итогам проведенного исследования автором подготовлены предложения по внесению изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации.

При проведении диссертационного исследования автором изучен значительный объем законодательных и иных нормативных правовых актов, актуальных научных исследований. По дискуссионным вопросам, имеющимся в юридической литературе, автором высказаны собственные мнения, которым даны теоретические обоснования.

В отношении данного диссертационного исследования, как и в отношении любой самостоятельной научной, творческой работы, может быть сделан ряд замечаний, имеющих преимущественно дискуссионный характер.

1. Согласно предлагаемой автором классификация моделей осуществления имущественных прав правообладателями в зависимости от категории управомоченного субъекта (стр. 12-13, положение № 1) варианты индивидуального осуществления исключительных прав непосредственно самими правообладателями и их осуществления в рамках отношений представительства объединены в одном пункте. С учетом детализации иных случаев осуществления имущественных прав (подпункты 2 – 5), возможно, имеет смысл разделять также указанные два варианта осуществления исключительных прав с учетом особенностей, присущих самостоятельному осуществлению прав авторами и иными правообладателями, с одной

стороны, и осуществления таких прав представителями на основании предоставленных им полномочий.

2. Автор обосновывается необходимостью предоставления организациями по коллективному управлению пользователям не только лицензий на осуществление определенных способов использования произведений и объектов смежных прав, но также прав на совершение дополнительных действий, необходимых для осуществления разрешенных способов использования (стр. 15-16, положение № 5).

При этом в качестве примеров таких дополнительных действий, осуществление которых является необходимым для пользователей, автор диссертации приводит действия по временному воспроизведению, воспроизведению для технических или архивных целей, использования в рекламе мероприятий, для которых получены лицензии. При этом автор диссертации указывает на возможность осуществления дополнительных способов использования, соответствующих обычной практике для соответствующей сферы деятельности, «при отсутствии запрета со стороны правообладателя» (стр. 16), то есть предусматривает возможность запрета правообладателем таких дополнительных способов. Действительно, возможны различные подходы к разрешению вышеуказанной ситуации. Интересно уточнить мнение диссертанта относительно возможности использования иных подходов.

3. В качестве основных критериев добросовестности осуществления некоммерческими организациями предоставленных им полномочий по осуществлению и защите авторских и смежных прав автором диссертационного исследования предлагается рассматривать, во-первых, отсутствие дискриминации в отношении кого-либо из правообладателей и, во-вторых, соответствие деятельности организации обычной практике в соответствующей области (стр. 19, положение № 10).

Интересно уточнить мнение диссертанта, является ли данный перечень критериев исчерпывающим или с учетом особенностей осуществления

рассматриваемой деятельности в различных сферах могут быть предложены дополнительные критерии?

Указанные замечания следует рассматривать в качестве дискуссионных и не умаляющих в какой-либо степени заслуги автора, сумевшего подготовить творчески самостоятельную, представляющую значительный интерес научную работу на избранную актуальную тему.

Результаты диссертационного исследования могут быть использованы в законотворческой и правоприменительной практике, а также послужить основой для подготовки научно-практических комментариев, учебной и методической литературы.

Основные выводы и результаты диссертационного исследования изложены в научных публикациях автора, включенных в Перечень рецензируемых научных журналов и изданий Высшей аттестационной комиссии Министерства образования и науки Российской Федерации, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата юридических наук.

Диссертационная работа Барковской Людмилы Евгеньевны на тему: «Осуществление и защита авторских и смежных прав некоммерческими организациями» представляет собой законченное, самостоятельное исследование, имеющее значение для развития российского гражданского права, авторского права, права интеллектуальной собственности, выводы и предложения автора имеют существенное значение для дальнейшего совершенствования гражданского законодательства и судебной практики.

Диссертационная работа Барковской Людмилы Евгеньевны полностью соответствует требованиям, установленным пунктами 9 и 10 Раздела II Положения о порядке присуждения ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. № 842 (в ред. от 28 марта 2023 г.), а автор диссертационного исследования – Барковская Людмила Евгеньевна – заслуживает присуждения

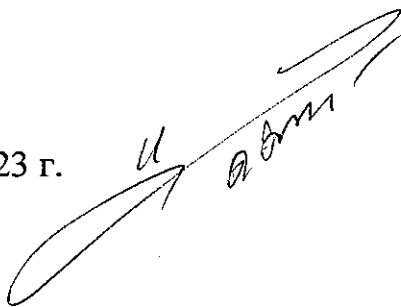
ученой степени кандидата юридических наук 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки.

Официальный оппонент:

Действительный государственный советник
3 класса, академик РАЕН, доктор юридических наук (12.00.01),
профессор, заведующий кафедрой интеллектуальной
собственности образовательного частного
учреждения высшего образования «Московский
университет имени А.С. Грибоедова»

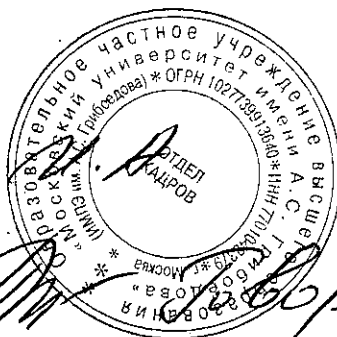
Близнец Иван Анатольевич

«13» 11 2023 г.



Образовательное частное учреждение высшего образования
«Московский университет имени А.С. Грибоедова»
105066, Россия, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 35, стр. 1
<https://www.iile.ru>
тел. 8 (495) 673-74-20, E-mail: Jurfak@iile.ru

Подпись Близнеца
уверенно
Наталией ОК



Близнец И.А.