

На правах рукописи

Барковская Людмила Евгеньевна

**ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ
НЕКОММЕРЧЕСКИМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ**

Специальность 5.1.3 – частноправовые (цивилистические) науки

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Курск - 2023

Диссертация выполнена в Юго-Западном государственном университете

Научный руководитель: доктор юридических наук, доцент
Богдан Варвара Владимировна

Официальные оппоненты: **Близнец Иван Анатольевич,**
доктор юридических наук, профессор,
Московский университет имени
А.С. Грибоедова, кафедра интеллектуальной
собственности, заведующий кафедрой

Матвеев Антон Геннадьевич,
доктор юридических наук, доцент,
Пермский государственный национальный
исследовательский университет, кафедра
гражданского права, профессор

**Ведущая
организация** **Байкальский государственный
университет (г. Иркутск)**

Защита состоится «23» декабря 2023 года в 11 часов 00 минут на заседании диссертационного совета 24.2.435.04 при ФГБОУ ВО «Юго-Западный государственный университет», по адресу: 305040, г. Курск, ул. 50 лет Октября, д. 94, конференц-зал.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГБОУ ВО «Юго-Западный государственный университет».

Ссылка на сайт Юго-Западного государственного университета, на котором размещен полный текст диссертации: <https://swsu.ru/upload/iblock/a97/9ljbq8y46uxlenp4hea10ggcvzlo0cbi/Dissertatsiya-L.E.-Barkovskaya.pdf>

Автореферат разослан «___» _____ 2023 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета

Коротких Ольга Александровна

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Результаты интеллектуальной деятельности, в том числе объекты авторских и смежных прав, играют все более важную роль в жизни современного общества. Отрасли, связанные с созданием и использованием продуктов творчества, становятся доминирующими в экономиках развитых стран. При этом происходит постоянное усложнение отношений по созданию и использованию таких результатов, обусловленное вовлеченностью в их создание широкого круга участников творческих процессов, появлением новых способов их использования, затруднительностью контроля и борьбы с массовыми нарушениями и многими другими факторами. Развитие новых вариантов осуществления авторских и смежных прав, предоставление пользователям новых возможностей для соблюдения требований законодательства является одной из важнейших предпосылок для роста легального использования объектов авторских и смежных прав.

В течение длительного времени цивилистическая доктрина исходила из возможности осуществления авторских прав на индивидуальной или коллективной основе: первый вариант признавался основным, второй рассматривался как дополнительный, использование которого возможно в отдельных случаях, когда осуществление авторских или смежных прав в индивидуальном порядке затруднительно или невозможно. На практике доминирующее развитие получило коллективное управление правом на вознаграждение в случаях, специально предусмотренных законом, а также так называемое «расширенное коллективное управление», осуществляемое от имени всех правообладателей в отношении музыкальных произведений «малых форм». Деятельность по защите прав при этом не рассматривалась в качестве самостоятельной, предполагалось, что она может осуществляться, в частности, организациями по коллективному управлению правами для реализации функции по сбору вознаграждения для правообладателей. Во всех остальных случаях использования объектов авторских и смежных прав осуществление таких прав и

их защита в соответствии с действующей законодательной моделью должно осуществляться на индивидуальной основе.

Такой подход приводит к необоснованному исключению из сферы осуществления и защиты авторских и смежных прав некоммерческих организаций, не являющихся организациями по управлению имущественными правами на коллективной основе. В результате оказываются невостребованными функциональные возможности общественных организаций, творческих союзов, торгово-промышленных палат и иных некоммерческих организаций, способных оказывать необходимую помощь авторам и иным правообладателям, в том числе меры для защиты их прав без осуществления сбора, распределения и выплаты вознаграждения для правообладателей. Более того, для значительного количество организаций, способных осуществлять представительство интересов и защиту прав авторов, не подходит модель коллективного управления правами.

Развитие современных способов использования объектов авторских и смежных прав требует корректировки цивилистических подходов к осуществлению и защите авторских и смежных прав, появления новых моделей реализации таких прав, соответствующих складывающимся новым отношениям правообладателей и пользователей. 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.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют, что в цивилистической науке назрела необходимость формирования и обоснования 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.

Степень научной разработанности темы.

При проведении диссертационного исследования осуществлено критическое рассмотрение теоретических подходов к определению роли некоммерческих организаций в осуществлении и защите авторских и смежных прав на современном этапе развития правового обеспечения интеллектуальной деятельности в нашей стране.

В российской цивилистической науке до настоящего времени не предпринималось комплексного исследования возможности осуществления и защиты авторских и смежных прав с участием широкого круга некоммерческих организаций (общественных организаций, творческих союзов, торгово-промышленных палат и др.). Проведенные исследования, как правило, ограничивались анализом различных вариантов коллективного управления авторскими и смежными правами, что, в свою очередь, существенным образом ограничивало развитие системы осуществления авторских и смежных прав выбором между их индивидуальным осуществлением либо реализацией с помощью организаций по управлению правами на коллективной основе.

Диссертационное исследование основывается на разработках в сфере гражданского права и права интеллектуальной собственности. Характер темы исследования привел к необходимости использования нескольких групп научных источников.

Первая группа представлена фундаментальными исследованиями по вопросам охраны авторских прав в трудах И. А. Близнеца, Э. П. Гаврилова, В. А. Дозорцева, В. О. Калятина, Д. Липчик, А. Г. Матвеева, Л. А. Новоселовой, А. П. Сергеева, О. А. Рузаковой, Л. Б. Ситдиковой и других отечественных ученых – цивилистов, в работах которых анализировались проблемы правового регулирования вопросов создания и использования объектов авторских и смежных прав, иных объектов интеллектуальных прав (интеллектуальной собственности), проблемы осуществления и защиты таких прав.

Вторая группа связана с институтом коллективного управления имущественными авторскими и смежными правами как наиболее изученной и экономически наиболее значимой в настоящее время сферы осуществления имущественных авторских и смежных прав через уполномоченные организации по коллективному управлению такими правами.

Проблемы коллективного управления авторскими и смежными правами неоднократно оказывались предметом научного рассмотрения, в том числе анализировались в диссертационных исследованиях Н. К. Абрамовой¹, А. В. Антоновой², С. Ф. Зятыцкого³, Е. М. Коневой⁴, А. И. Масальцевой⁵, Е. А. Моргуновой⁶, О. В. Черкашиной⁷.

Таким образом, различным аспектам правового регулирования отношений, связанных с созданием и использованием объектов авторских и смежных прав, осуществлением таких прав и их защитой, а также проблемам развития коллективного управления имущественными авторскими и смежными правами посвящены научные работы известных авторов и диссертационные исследования. Однако в них рассмотрение проблем участия некоммерческих организаций в осуществлении и защите авторских и смежных прав сводилось преимущественно к анализу проблем развития коллективного управления имущественными авторскими и смежными правами.

Так, в диссертационном исследовании А.И. Масальцевой исследуются исключительно вопросы, связанные с коллективным управлением, в силу чего,

¹ Абрамова Н. К. Проблемы создания и функционирования организаций по коллективному управлению авторскими правами : дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2005. 194 с.

² Антонова А. В. Коллективное управление имущественными правами авторов и обладателей смежных прав: перспективы развития : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. 203 с.

³ Зятыцкий С. Ф. Проблемы реализации авторских и смежных прав на коллективной основе в условиях развития новых технологий : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003. 182 с.

⁴ Конева Е. М. Коллективное управление смежными правами : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 184 с.

⁵ Масальцева А. И. Гражданско-правовое регулирование коллективного управления авторскими и смежными правами : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2022. 183 с.

⁶ Моргунова Е. А. Коллективное управление имущественными авторскими правами как гражданско-правовой институт : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. 208 с.

⁷ Черкашина О. В. Коллективное и доверительное управление исключительными авторскими правами : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. 201 с.

несмотря на актуальность, выводы исследования относятся только к ограниченному кругу случаев осуществления авторских и смежных прав на коллективной основе специализированными организациями по коллективному управлению правами, то есть не учитывают интересы большинства категорий правообладателей в большинстве сфер использования объектов авторских и смежных прав.

Ввиду возникновения новых проблем, обусловленных, в частности, переходом на новый технологический уровень, происходит эволюция потребностей правообладателей в обеспечении эффективной охраны и защиты их прав. В целях решения возникающих проблем необходимо использовать новые формы и способы осуществления и защиты авторских и смежных прав, сочетающих различные элементы коллективного и индивидуального подходов, включая использование возможностей широкого круга некоммерческих организаций, способных представлять интересы отдельных групп заинтересованных правообладателей.

Данные обстоятельства подтверждают необходимость проведения представленного диссертационного исследования.

Постановка научной задачи.

Наука гражданского права и права интеллектуальной собственности нуждается в настоящее время в переосмыслении теоретических подходов к правовому регулированию деятельности некоммерческих организаций при осуществлении и защите ими авторских и смежных прав как особой сферы деятельности, изменяющейся под воздействием социально-экономических, культурных, технических и иных факторов.

Эффективность действующего правового регулирования отношений, связанных с осуществлением и защитой имущественных авторских и смежных прав, недостаточна ввиду ее ограниченности исключительно двумя подходами: во-первых, осуществлением и защитой прав в индивидуальном порядке, и во-вторых, коллективным управлением имущественными авторскими и смежными правами. Появление новых направлений и способов использования объектов

авторских и смежных прав, обусловленных прежде всего продолжающимся технологическим развитием, требует разработки новых форм осуществления и защиты прав, в том числе с участием широкого круга некоммерческих организаций.

В диссертационном исследовании представлены результаты решения научной задачи, имеющей важное научное, социальное и экономическое значение, состоящей, во-первых, в развитии теоретических основ деятельности некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав, во-вторых, в разработке теоретической модели осуществления ими указанной деятельности, направленной на решение проблем гражданского права и права интеллектуальной собственности.

Цель диссертационного исследования заключается в разрешении поставленной научной задачи путем формирования целостного научного представления об осуществлении и защите авторских и смежных прав некоммерческими организациями.

Задачи диссертационного исследования.

Для достижения указанной цели диссертационного исследования ставятся следующие задачи:

- выявить 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;
- установить тенденции развития правового регулирования деятельности некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав в отечественном законодательстве;
- определить правовое положение некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав;
- выделить структурные элементы механизма осуществления и защиты авторских и смежных прав некоммерческими организациями;

- разработать и обосновать подходы для определения оснований и условий осуществления авторских и смежных прав некоммерческими организациями, создаваемыми авторами и иными правообладателями;

- выявить особенности посредничества и представительства как основы деятельности некоммерческих организаций при осуществлении прав авторов и иных правообладателей;

- разработать модель осуществления и защиты авторских и смежных прав при использовании результатов интеллектуальной деятельности в условиях развития новых технологий, основанную на участии некоммерческих организаций в осуществлении и защите прав авторов и иных правообладателей;

- разработать и обосновать принципы участия некоммерческих организаций в защите авторских и смежных прав.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие при осуществлении и защите некоммерческими организациями имущественных авторских и смежных прав.

Предмет исследования составляют нормы гражданского права и права интеллектуальной собственности, нормы гражданского законодательства об авторском праве и смежных правах, регулирующие особенности осуществления и защиты таких прав, о некоммерческих организациях, а также научные труды по проблемам охраны и защиты авторских и смежных прав, иных прав интеллектуальной собственности, материалы судебной практики.

Методологическую основу исследования составили общенаучные методы и специальные методы юридической науки. Диалектико-материалистический метод позволил провести всесторонние исследования проблем, связанных с осуществлением и защитой имущественных авторских и смежных прав, включая права, осуществляемые с участием организаций по коллективному управлению такими правами. Применение системного метода создало условия для выявления основных проблем, возникающих при осуществлении и защите имущественных авторских и смежных прав, позволило системно исследовать весь накопленный эмпирический материал, всю

совокупность особенностей деятельности некоммерческих организаций по осуществлению и защите имущественных авторских и смежных прав, ее элементов, выявить специфику этих элементов, взаимосвязь этих элементов и всей исследуемой системы в целом. Методы анализа и синтеза позволили осуществить сопоставление правовых норм, регулирующих рассматриваемые отношения, обосновать сделанные выводы и сформулировать тезисы выдвигаемых предложений, направленных на разрешение существующих проблем и противоречий. Указанной цели способствовало также проведение анализа отдельных правовых явлений по осуществлению и защите субъективных авторских и смежных прав, осуществление синтеза полученных результатов в единое целое. Формально-юридический метод позволил осуществить рассмотрение действующего российского законодательства, регулирующего рассматриваемые отношения, осуществить изучение правоприменительной практики, анализ научных публикаций, а также описать полученные в результате проведения исследования результаты.

Нормативная правовая основа исследования. Нормативно-правовой основой диссертационного исследования стали Конституция Российской Федерации, гражданское законодательство Российской Федерации, связанное с осуществлением и защитой исключительных (имущественных) авторских и смежных прав, иные нормативные правовые акты, связанные с правовым регулированием исследуемых в диссертации общественных отношений.

Эмпирической основой диссертационного исследования являются акты Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, иные судебные акты, включенные в перечень материалов судебной практики, включая 46 судебных актов Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и 9 судебных актов арбитражных судов и судов общей юрисдикции.

Теоретическая основа исследования. Теоретической основой диссертационного исследования послужили научные труды Н. К. Абрамовой, А. С. Аникина, А. В. Антоновой, М. А. Астаховой, И. А. Близнаца,

С. С. Бородина, А. А. Вилинова, С. Ф. Зятицкого, Э. П. Гаврилова,
Р. Ф. Галеевой, Г. Э. Добряковой, В. А. Дозорцева, Н. В. Иванова,
В. С. Илларионова, В. О. Калятина, А. С. Касьянова, Е. А. Кондратьевой,
Е. М. Коневой, Ю. В. Кулагина, Н. М. Лапина, К. Б. Леонтьева, Д. Липщик,
А. А. Лукьянова, А. Г. Матвеева, Т. А. Маториной, К. М. Мешковой,
Е. А. Моргуновой, А. Г. Назарова, В. А. Никольского, Л. А. Новоселовой,
М. Ф. Радайкина, К. Ю. Рождественской, О. А. Рузаковой,
В. М. Сайфутдиновой, И. В. Самсоновой, А. П. Сергеева, Л. Б. Ситдиковой,
И. А. Соболев, В. В. Совы, В. В. Терлецкого, Г. И. Уваркина, А. С. Фалалеева,
Н. И. Федоскиной, М. А. Хатаевой, М. П. Хоменко, Л. В. Цитович,
О. В. Черкашиной, П. Г. Шеленговского, В. А. Шуваева, Н. В. Щербака,
Т. С. Яценко, К. В. Энтина и др.

Научная новизна исследования.

Научная новизна исследования определяется созданием на основе новых теоретических положений, разработанных диссертантом, целостного научного представления об особенностях деятельности некоммерческих организаций по осуществлению и защите авторских и смежных прав и ее правового регулирования. Критериям научной новизны отвечают следующие предложенные и обоснованные диссертантом выводы и предложения: предложение по изменению доктринального подхода к определению порядка осуществления и защиты авторских и смежных прав на индивидуальной и коллективной основе с признанием защиты таких прав самостоятельной функцией; авторское определение понятия некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав; вывод о необходимости разграничения требований к организациям, деятельность которых направлена на осуществление имущественных авторских и смежных прав, и требований к организациям, осуществляющим защиту прав авторов и иных правообладателей; вывод о возможности использования различных форм выражения согласия правообладателя на осуществление и защиту его прав некоммерческой организацией; вывод об ограниченном характере развития модели

коллективного осуществления имущественных авторских и смежных прав (только в форме коллективного управления такими правами); обоснование необходимости установления положений, ограничивающих возможность злоупотреблений правами при коллективном управлении имущественными авторскими и смежными правами, а также критерия добросовестности для указанных случаев; иные выводы и предложения, вынесенные на защиту.

Полученные лично диссертантом в процессе исследования научные выводы представлены в положениях, выносимых на защиту.

Основные положения, выносимые на защиту:

1. Доказан 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 следующая классификация моделей осуществления имущественных прав правообладателями в зависимости от категории управомоченного субъекта:

1) индивидуальное осуществление исключительных прав непосредственно самими правообладателями или в рамках отношений представительства;

2) осуществление исключительных прав на основе полномочий, предоставленных правообладателями при агентской деятельности;

3) осуществление исключительных прав через организации по коллективному управлению имущественными правами (с дополнительным выделением в качестве особой модели расширенного коллективного управления;

4) осуществление прав на получение вознаграждения в случаях, установленных законом, через организации, уполномоченные осуществлять сбор такого вознаграждения;

5) осуществление прав через иные уполномоченные лица и организации по основаниям, допускаемым законодательством (совместная деятельность, инвестиционные договоры и др.).

Защита прав во всех вышеуказанных случаях определена в качестве самостоятельной функции с предоставлением правообладателям

дополнительной возможности использования некоммерческих организаций, не являющихся организациями по коллективному управлению правами, как для осуществления отдельных принадлежащих правообладателям прав, так и для защиты таких прав. Правообладателям должна быть предоставлена возможность осуществлять защиту своих прав с использованием возможностей широкого круга некоммерческих организаций, не являющихся организациями по коллективному управлению авторскими или смежными правами, вне зависимости от предоставления полномочий на управление такими правами.

2. Обосновано, что квалифицирующим признаком некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав является осуществление и (или) защита ими на систематической основе (в качестве основного или дополнительного вида деятельности) исключительных прав, прав на получение вознаграждения и (или) защита иных прав, принадлежащих авторам или иным правообладателям, а не самим организациям.

Предлагаемый подход, в отличие от традиционного, основанного на выделении в качестве особой категории организаций по коллективному управлению правами (РАО, РСП и др.), позволяет охватить также некоммерческие организации, деятельность которых может быть ограничена отдельными направлениями оказания поддержки авторам и иным правообладателям при осуществлении или защите их прав (общественных организаций, творческих союзов, торгово-промышленных палат и др.) с учетом существующих потребностей указанных лиц в получении такой поддержки, в том числе в тех случаях использования объектов авторских и смежных прав, в отношении которых не осуществляется коллективное управление такими правами.

3. Сформулированы основания разграничения требований к организациям, деятельность которых направлена на осуществление имущественных авторских и смежных прав, и требований к организациям, осуществляющим защиту прав авторов и иных правообладателей.

В связи с тем, что осуществление прав предполагает получение вознаграждения от пользователей, что может привести к злоупотреблениям при расходовании собираемых для правообладателей средств, для такой деятельности должно требоваться обязательное волеизъявление правообладателя, а в случае, если деятельность осуществляется в интересах неограниченного круга лиц, наличие дополнительного контроля со стороны государства. В то же время деятельность, направленная на защиту прав авторов и иных правообладателей, может осуществляться более широким кругом некоммерческих организаций, в том числе в отношении их членов на основании положений, предусмотренных их учредительными документами, поскольку соответствующие полномочия должны проверяться судами при рассмотрении соответствующей категории дел.

4. Согласие правообладателя на осуществление и (или) защиту его прав некоммерческой организацией может быть выражено в различной форме, в том числе как путем заключения договора, предусматривающего соответствующие полномочия, или выдачи доверенности, так и путем вступления в члены некоммерческой организации, учредительными документами которой предусмотрено осуществление указанной деятельности от имени и (или) в интересах своих членов.

Подача автором или иным правообладателем заявления о принятии в члены такой некоммерческой организации должно рассматриваться как выражение его воли на принятие такой организацией мер, направленных на осуществление и (или) защиту его прав в соответствии с положениями учредительных документов такой организации.

Предлагаемый подход обеспечит возможность осуществления и защиты прав правообладателей некоммерческими организациями на основании согласия правообладателя, которое может быть выражено различным образом, в том числе путем заключения договора, выдачи доверенности или вступления в члены некоммерческой организации, учредительные документы которой предусматривают возможность осуществления и защиты соответствующих прав

ее членов. Полномочия на такое осуществление и (или) защиту прав будут вытекать, таким образом, из учредительных документов организации и выраженного правообладателем согласия вступить в члены такой организации, чтобы тем самым иметь возможность осуществлять и защищать свои права через такую некоммерческую организацию.

5. Доказано, что лицензии, предоставляемые организациями по коллективному управлению имущественными авторскими и (или) смежными правами, а также иными некоммерческими организациями на основе имеющихся у них полномочий, должны, наряду с основными предусматриваемыми такими лицензиями способами использования объектов авторских и смежных прав, предоставлять пользователям также возможность осуществления:

1) действий по использованию таких объектов авторских и (или) смежных прав, необходимых для осуществления основного способа их использования, в отношении которого предоставлены лицензии (временного воспроизведения, воспроизведения для технических или архивных целей, использования в рекламе мероприятия, для которого получена соответствующая лицензия, в том числе путем доведения до всеобщего сведения, и др.);

2) дополнительных способов использования, которые осуществляются при отсутствии запрета со стороны правообладателя с учетом особенностей основного способа использования и обычной практики для соответствующей сферы деятельности (совмещение музыкального произведения с видеорядом в телевизионной передаче, использование музыкального произведения с заменой текста для целей пародии, переработка произведений для целей реализации основного способа использования, фрагментарное использование, включение в сложный объект, в частности, в театральное-зрелищное представление или телевизионную передачу, и т.д.).

6. Установление особенностей осуществления и защиты прав организациями по коллективному управлению и иными некоммерческими организациями не должно рассматриваться как внедоговорное использование или ограничение исключительных прав авторов, 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.

Полномочия по определению дополнительных сфер, в которых возможно предоставление государственной аккредитации для осуществления коллективного управления в интересах неограниченного круга правообладателей могут определяться не только законом, но также принимаемыми в соответствии с ним подзаконными нормативными правовыми актами, то есть могут быть законодательно делегированы Правительству Российской Федерации. Реализация данного предложения позволит распространить апробированный подход к осуществлению прав на коллективной основе в интересах неограниченного круга лиц на более широкие сферы и случаи использования объектов авторских и смежных прав в соответствии с актуальными потребностями и продолжающимся технологическим развитием.

7. Обосновано, что правообладатели не готовы к внедрению расширенного коллективного управления при использовании объектов авторских и смежных прав в новых технологических сферах, в том числе в сети «Интернет», ввиду несогласия с возможностью установления одинаковых условий такого использования, отсутствия единообразных требований со стороны правообладателей. При этом правообладатели не имеют возможности в индивидуальном порядке эффективным образом осуществлять защиту своих прав.

В большинстве случаев использования объектов авторских и смежных прав в сети «Интернет» правообладатели нуждаются не в управлении их правами в традиционной форме, а в обеспечении защиты их прав, в том числе на коллективной основе. Такая защита может быть обеспечена некоммерческими организациями, способными представлять интересы правообладателей, в том числе не являющимися организациями по коллективному управлению правами.

8. С учетом определения авторов и иных правообладателей как слабой стороны гражданско-правовых отношений обосновывается необходимость

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. Деятельность таких организаций позволит принимать эффективные меры для защиты авторских и смежных прав в случаях их массовых нарушений в интересах всех правообладателей, права которых были нарушены, без необходимости сбора и подтверждения полномочий от каждого из таких правообладателей.

В отдельных сферах специализированные организации по защите авторских и смежных прав должны действовать в интересах неограниченного круга правообладателей при условии получения ими государственной аккредитации, что позволило бы распространить опыт осуществления деятельности в интересах всех правообладателей определенных категорий на те случаи, когда такие правообладатели не нуждаются в коллективном управлении своими правами, но при этом защита прав в индивидуальном порядке самими правообладателями оказывается затруднительна или невозможна.

Указанные положения должны иметь диспозитивный характер с тем, чтобы правообладатели могли отказываться от представительства их интересов или заключать договоры, предусматривающие иные условия осуществления такого представительства, в том числе с изменением предельного размера средств, направляемых на осуществление такой деятельности, либо с установлением целевых направлений их использования, включая расходование на иные цели, определенные уставом соответствующей некоммерческой организации и договорами с представляемыми ей правообладателями.

9. 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.

Правообладатель в любое время может отказаться от защиты своих прав, если заключенным с ним договором или императивными требованиями закона не установлено иное, но при этом договором с правообладателем или законом могут быть определены порядок и условия возмещения затрат некоммерческой организации на защиту прав правообладателя при отказе правообладателя от осуществления защиты его прав такой некоммерческой организацией, поступившем после принятия такой организацией соответствующих мер, что позволит исключить злоупотребления со стороны правообладателей, состоящие в заключении договоров или ином урегулировании отношений с нарушителями без оплаты расходов, понесенных организацией, инициировавшей преследование таких нарушителей.

10. В качестве основных критериев добросовестности осуществления некоммерческими организациями предоставленных им полномочий по осуществлению и (или) защите авторских и смежных прав предлагается рассматривать: во-первых, отсутствие дискриминации в отношении кого-либо из правообладателей и, во-вторых, соответствие деятельности организации обычной практике в соответствующей области.

При этом недобросовестность при осуществлении и (или) защите авторских или смежных прав некоммерческими организациями может выражаться в различных формах, включая совершение формально не противоречащих закону действий (бездействия), если такие действия или бездействие могут быть квалифицированы в качестве недобросовестного поведения или злоупотребления правом с учетом всех обстоятельств конкретного дела, а также предшествующей и последующей практики работы такой организации при осуществлении и (или) защите прав иных правообладателей.

Теоретическая значимость проведенного исследования заключается в том, что выводы, предложенные и доказанные в диссертации, позволили

сформировать целостное научное представление об осуществлении и защите авторских и смежных прав некоммерческими организациями. В работе обоснованы предложения по изменению доктринального подхода к определению порядка осуществления и защиты авторских и смежных прав на индивидуальной и коллективной основе с признанием защиты таких прав самостоятельной функцией, доказаны положения, направленные на расширение научных представлений о деятельности некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав как особом правовом явлении, нуждающемся в эффективном правовом регулировании средствами гражданского права и права интеллектуальной собственности; выявлены тенденции и противоречия участия организаций по коллективному управлению и иных некоммерческих организаций в осуществлении и защите авторских и смежных прав; изложены идеи, позволяющие сформировать целостное научное представление о деятельности некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав; раскрыты особенности выражения согласия правообладателя на осуществление и защиту его прав некоммерческой организацией и возможности осуществления такой защиты при отсутствии согласия правообладателей; изучена связь деятельности некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав с иными видами деятельности, связанными с охраной и защитой объектов авторских и смежных прав; проведена актуализация научных представлений, в том числе предложены критерии добросовестности осуществления некоммерческими организациями предоставленных им полномочий по осуществлению и (или) защите авторских и смежных прав; сделаны выводы о возможных направлениях развития деятельности некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав.

Полученные предложения и выводы направлены на пополнение соответствующих разделов науки гражданского права и права интеллектуальной собственности. Достигнутые научные результаты могут быть использованы в

качестве рекомендаций для совершенствования законодательства Российской Федерации и правоприменительной практики.

Практическая значимость исследования. Полученные результаты диссертационного исследования могут использоваться при чтении лекционных курсов и проведении семинарских занятий по гражданскому праву, авторскому праву, при подготовке лекций и семинаров в системе повышения квалификации, в образовательных организациях высшего образования, в научной, учебной и учебно-методической литературе, а также в деятельности судебных органов и в законотворческой деятельности.

Диссертантом определены направления практического использования теоретических выводов и обобщений, полученных в ходе исследования, в целях модернизации российского законодательства об осуществлении и защите авторских и смежных прав некоммерческими организациями, представлены конкретные рекомендации по совершенствованию гражданского законодательства (приложение 1,2 к диссертации). Предложенные в диссертации теоретические положения могут быть реализованы в дальнейшем процессе развития судебной практики, в том числе путем включения разъяснений в постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации по вопросам применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) об интеллектуальной собственности.

Достоверность диссертационного исследования подтверждается значительным объемом исследованных источников по вопросам осуществления и защиты авторских и смежных прав, научных работ по проблемам охраны авторских и смежных прав, материалов судебной практики.

Апробация результатов исследования. Диссертационная работа обсуждена на кафедре гражданского права Юго-Западного государственного университета. Основные теоретические выводы и положения диссертационного исследования докладывались на всероссийских научно-практических конференциях (Курск, 2021, Иркутск, 2021). Выдвинутые автором работы основные идеи и сделанные в диссертации предложения и выводы отражены в 8

опубликованных научных статьях, 5 из которых опубликованы в ведущих рецензируемых научных изданиях.

Структура диссертации. Структура диссертационной работы определяется предметом, целями и задачами исследования и включает в себя: введение, две главы, состоящие из семи параграфов, заключение, а также список литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во введении обосновывается актуальность и научная новизна темы диссертационного исследования, характеризуется степень научной разработанности рассматриваемых проблем, приводятся теоретические и методологические основы, определяются цель, задачи, объект и предмет исследования, характеризуется теоретическая и практическая значимость работы, излагаются основные положения, выносимые на защиту, а также приводятся сведения об апробации результатов и структуре представленной диссертационной работы.

Первая глава «Теоретико-правовые основы осуществления и защиты авторских и смежных прав некоммерческими организациями» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе первой главы *«Социально-экономические и правовые предпосылки регулирования отношений по коллективному управлению авторскими и смежными правами»* на основе анализа российского и зарубежного опыта обосновывается вывод о необходимости развития новых вариантов совместного осуществления авторских и смежных прав, учитывающих различия не только между различными категориями правообладателей, но и между правообладателями, интересы которых существенным образом различаются в силу масштабов или иных особенностей деятельности, сложившейся договорной и деловой практики, использования различных схем реализации прав и действия иных факторов.

Отмечается невозможность использования базовой модели коллективного управления для осуществления прав в условиях развития новых технологий,

дифференциации требований со стороны правообладателей и пользователей и разнообразия потребностей рынка. Обосновывается также вывод о том, что защита авторских и смежных прав должна рассматриваться в качестве самостоятельной функции, которая может осуществляться не только организациями по коллективному управлению правами, но и иными некоммерческими организациями на основе полученных от правообладателей полномочий, вне зависимости от предоставления полномочий на управление имущественными авторскими или смежными правами.

Во втором параграфе первой главы *«Правовое положение некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав»* исследуются основные тенденции развития рассматриваемого правового регулирования в рассматриваемой сфере. Делается вывод о том, что законодательное регулирование коллективного управления на протяжении длительного времени было нацелено преимущественно на решение задач, связанных с организацией использования именно музыкальных произведений, что продолжило общую тенденцию развития правового регулирования коллективного управления правами, связанную с решением вопросов использования именно музыкальных произведений как наиболее коммерчески значимых в отношении осуществления сборов вознаграждения на коллективной основе, несмотря на то, что другие виды произведений играют не меньшую, а в ряде случаев, гораздо большую роль в сохранении и развитии культуры, науки и образования.

Отмечается, что деятельность по реализации авторских и смежных прав может осуществляться с использованием различных моделей, предлагается классификация моделей осуществления имущественных прав правообладателями в зависимости от категории управомоченного субъекта, формулируется и обосновывается авторское определение понятия некоммерческих организаций в сфере осуществления и защиты авторских и смежных прав, анализируются отличия предлагаемого подхода от ранее принятых.

В третьем параграфе первой главы *«Элементы механизма осуществления и защиты авторских и смежных прав некоммерческими организациями»* рассматриваются формы, в которых могут создаваться некоммерческие организации, осуществляющие деятельность по реализации и защите авторских и смежных прав, анализируются новации, внесенные в последние годы в правовое регулирование деятельности некоммерческих организаций, действующих в рассматриваемой области, в том числе организаций по коллективному управлению имущественными авторскими и смежными правами.

Отмечаются основные проблемы, в том числе вызванные возможностью установления в соответствии с Федеральным законом от 14.11.2017 № 319-ФЗ одинаковых предельных размеров отчислений, удерживаемых из вознаграждения на покрытие расходов организации, для различных случаев его сбора, усиления контроля за организациями, получившими государственную аккредитацию, спорными подходами к расходованию нераспределенного вознаграждения, отходом законодателя в ряде случаев от признаваемых в течение предшествующих десятилетий в отечественном законодательстве основ формирования и деятельности организаций по коллективному управлению правами. Отстаивается тезис о том, что в рамках сложившихся подходов необходимо основывать законодательство на принципе признания организации по коллективному управлению стороной, которая в возникающих правоотношениях обязана действовать как юридическое лицо, уполномоченное представлять, прежде всего, интересы авторов и иных правообладателей, что не исключает учёта интересов пользователей, однако именно правообладатели традиционно создают организации по коллективному управлению и имеют право осуществлять управление такими организациями и контроль за их деятельностью, исходя из своих интересов.

Вторая глава «Обеспечение соблюдения прав и законных интересов авторов и иных правообладателей некоммерческими организациями» содержит четыре параграфа.

В первом параграфе второй главы *«Особенности оснований и условий осуществления авторских и смежных прав некоммерческими организациями, создаваемыми авторами и иными правообладателями»* отмечается, что особенности реализации прав на произведения и объекты смежных прав, связанные с развитием сети «Интернет» и новых способов их использования, необходимость предоставления широкого легального доступа к ним для максимально возможного круга представителей публики, в том числе в целях получения дохода от коммерческой эксплуатации результатов творческой деятельности, требуют упрощения вариантов реализации исключительных прав на такие произведения, а также развития структур - посредников, способных обеспечить лицензирование широкого спектра востребованных произведений в целях легального обеспечения наиболее удобной и своевременной доступности произведений для заинтересованных пользователей.

Обосновывается необходимость расширения сфер коллективного управления имущественными авторскими и смежными правами, упрощения порядка внедрения новых направлений деятельности организаций в интересах неограниченного круга правообладателей на основании государственной аккредитации, а также развития альтернативных вариантов осуществления прав некоммерческими организациями, не являющимися организациями по коллективному управлению авторскими и смежными правами. Отмечается непоследовательность в решении проблемы разработки новых способов реализации авторских и смежных прав и новых сфер применения таких способов, особенно заметная на примере так называемых «сиротских произведений» (orphan works), использование которых могло бы осуществляться на основе принципов расширенного коллективного управления.

Во втором параграфе второй главы *«Отношения посредничества и представительства как основа деятельности некоммерческих организаций при осуществлении прав авторов и иных правообладателей»* анализируются отличия требований к некоммерческим организациям, осуществляющим деятельность по

осуществлению и (или) защите авторских и смежных прав, от требований, предъявляемых к организациям по коллективному управлению.

Отмечается возможность для некоммерческих организаций, не являющихся организациями по коллективному управлению, устанавливать ограничения и дополнительные требования при приеме в члены или при оказании услуг такой организацией, если это не противоречит ее уставу или требованиям законодательства, отказывать правообладателям и пользователям в заключении договоров с ними, возможность устанавливать разные условия в лицензионных договорах с пользователями, в том числе с пользователями одной категории, если это не противоречит договору, заключенному с правообладателем, или учредительным документам такой организации. Характеризуются основные критерии добросовестности осуществления некоммерческими организациями предоставленных им полномочий по реализации и защите авторских и смежных прав.

В третьем параграфе второй главы *«Развитие системы осуществления авторских и смежных прав при использовании результатов интеллектуальной деятельности в условиях развития новых технологий»* анализируются противоречия, связанные с развитием правового регулирования отношений, возникающих в связи с использованием результатов творческой деятельности авторов в современных технологических условиях, приводящих к массовым нарушениям исключительных прав, а также различия во взглядах правообладателей на приемлемый для них порядок реализации таких при предоставлении доступа к произведениям, исполнениям и фонограммам с помощью информационно-телекоммуникационных сетей и современных цифровых устройств.

Обосновывается вывод о необходимости формирования отдельной категории некоммерческих организаций, которые будут уделять основное внимание защите имущественных авторских и смежных прав, а не управлению такими правами. Это позволит постепенно объединить правообладателей и согласовать в дальнейшем унифицированные условия использования

произведений и объектов смежных прав для развития коллективных вариантов их осуществления в условиях развития новых технологий.

В четвертом параграфе второй главы «*Совершенствование законодательства о защите авторских и смежных прав некоммерческими организациями*» рассматриваются основные проблемы, связанные с защитой авторских и смежных прав на современном этапе, и возможности развития такой деятельности, в том числе за счет расширения полномочий заинтересованных некоммерческих организаций и создания специализированных организаций для защиты прав неопределенного круга правообладателей, действующих на основе государственной аккредитации. Разрабатываются предложения, направленные на дальнейшее совершенствование законодательства и судебной практики для решения выявленных проблем.

В **заключении** сформулированы основные выводы, полученные автором в процессе диссертационного исследования, и разработанные автором предложения.

Основные научные результаты диссертации отражены в следующих опубликованных работах:

1. Статьи, опубликованные в рецензируемых научных изданиях, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук:

1. *Барковская, Л. Е.* Правовые основания участия некоммерческих организаций в защите авторских и смежных прав / Л. Е. Барковская // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. – 2023. – Т. 13. – № 4. – С. 62-72.

2. *Барковская, Л. Е.* Проблемы развития деятельности по защите авторских и смежных прав на коллективной основе / Л. Е. Барковская // Юрист. – 2022. – № 2. – С. 6-8.

3. *Барковская, Л. Е.* Правовое регулирование деятельности организаций, осуществляющих реализацию и защиту авторских и смежных прав / Л. Е. Барковская // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. – 2021. – Т. 11. – № 5. – С. 45-53.

4. *Барковская, Л. Е.* Нормативно-правовая регламентация статуса некоммерческих организаций, действующих в сфере осуществления и защиты интеллектуальных прав / Л. Е. Барковская // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. – 2021. – Т. 11. – № 3. – С. 53-64.

5. *Барковская, Л. Е.* Новеллы правового регулирования деятельности организаций по управлению правами на коллективной основе / Л. Е. Барковская // Копирайт. Вестник Российской академии интеллектуальной собственности и Российского авторского общества. – 2018. – № 1. – С. 24-31.

II. Публикации в сборниках научных трудов, материалах международных и всероссийских научных конференций и иных изданиях:

6. *Барковская, Л. Е.* История создания в Европе некоммерческих организаций, действующих в сфере осуществления и защиты интеллектуальных прав / Л. Е. Барковская // В сборнике: Концепция развития частного права: Стратегия будущего. Всероссийская национальная научная конференция с международным участием студентов, магистрантов и аспирантов. Юго-Западный государственный университет. – Курск, 2021. – С. 137-142.

7. *Барковская, Л. Е.* Виды организаций, создаваемых для осуществления и защиты интеллектуальных прав в России / Л. Е. Барковская // Вопросы экономики и права. – 2019. – № 130. – С. 29-33.

8. *Барковская, Л. Е.* Особенности деятельности Торгово-промышленной палаты Российской Федерации в сфере интеллектуальной собственности / Л. Е. Барковская // Вопросы экономики и права. – 2019. – № 131. – С. 24-27.