Группа 27-П.

Дисциплина: Гражданское право

Дата: 03.05.2020

№ п/п урока: 52

Вид и тип урока: Комбинированный. Урок повторения и сообщения новых знаний

Преподаватель: А.В. Попов

Результаты пересылать в обязательном порядке на:

Электронная почта: [**popoff.62-89@yandex.ru**](mailto:popoff.62-89@yandex.ru)

**Раздел VIII.**

**Права на результаты интеллектуальной деятельности**

**и средства индивидуализации**

# Тема 8.1. Общие положения

8.1.2. Авторское право. Права, смежные с авторскими

**Повторить:** Ст. 1225-1254 ГК РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Бюллетень Верховного Суда РФ, N 7, июль, 2019

**Изучить:** Ст. 1255-1344 ГК РФ

**Конспект:**

**Вопросы:**

1. Объекты авторского права

2. Субъекты авторского права

3. Содержание субъективного авторского права

4. Договоры в области авторского права

5. Защита авторских прав

6. Права, смежные с авторскими

7. Субъекты смежных прав

8. Объекты смежных прав

9. Содержание субъективного смежного права

**1. Объекты авторского права**

1. Нормами гл. 70 ГК регулируются отношения, возникающие по поводу таких результатов интеллектуальной деятельности, как произведения. К сожалению, российский закон не содержит общего определения произведения. Даны определения лишь отдельных их видов: аудиовизуального, программы для ЭВМ и базы данных (п. 2 ст. 1260, ст. ст. 1261 и 1263 ГК). Нет определения произведения и в законодательстве других стран, в международных конвенциях, в которых участвует наша страна <1>. При этом в законе всегда содержались признаки произведения. Охраняться может не любой результат мыслительной деятельности, а только тот, который этими признаками обладает, иначе говоря, отвечает критериям охраноспособности произведения.

<1> Основные из них - Бернская от 9 сентября 1886 г. об охране литературных и художественных произведений, Всемирная (Женевская) от 6 сентября 1952 г. об авторском праве, Стокгольмская от 14 июля 1967 г. об учреждении ВОИС.

2. Первый из них: произведение должно быть результатом творчества (п. 7 ст. 1259 ГК). Понятие творчества в законе не дается. Обычно оно определяется как создание новых по замыслу культурных или материальных ценностей. В соответствии со ст. 3 Основ законодательства РФ о культуре (Закон РФ от 9 октября 1992 г. N 3612-1) творческая деятельность - это создание культурных ценностей и их интерпретация. В широком понимании - это создание чего-либо нового, ранее не существовавшего, либо новая комбинация уже известных элементов. Если труд автора действительно был творческим, в итоге обязательно появится что-то новое, оригинальное. Следует заметить, что в разных правовых системах подходы к пониманию оригинальности различаются. Для стран общего права достаточно того, чтобы следующее произведение не было копией предыдущего. В романо-германской системе подход более строгий. Считается, что произведение должно нести отпечаток индивидуальности автора.

Итак, итогом самостоятельной творческой деятельности может быть только новое произведение, не похожее на ранее созданные. Достаточен ли уровень творчества для того, чтобы можно было говорить о появлении нового произведения? В неочевидных случаях на этот вопрос могут ответить специалисты в конкретной области искусствознания.

В философии различаются категории формы и содержания. В каждом произведении можно выделить его содержание (например, для литературного произведения - это сюжет) и форму (способ представления этого сюжета с помощью выразительных средств). Что же охраняется авторским правом? По мнению большинства ученых - форма "подачи" содержания. Поэтому сюжет может быть заимствован, использование его другими лицами не нарушает прав первого автора. История культуры знает немало тому примеров. Небольшая новелла П. Мериме "Кармен", написанная им в XIX в., позднее легла в основу либретто одноименной оперы Ж. Бизе. В XX в. композитор Р. Щедрин, используя музыку Ж. Бизе, создал балет на эту же тему. Снято немало фильмов на этот сюжет. Всякий раз менялась художественная форма, а содержание оставалось прежним. Таким образом, авторское право защищает от копирования формы произведения. На сами идеи, концепции (а это и есть содержательная часть произведения) авторское право не распространяется, т.е. они не охраняются, следовательно, могут быть использованы любыми лицами без согласования с автором произведения.

Юридически безразличны назначение и достоинство произведения (п. 1 ст. 1259 ГК). Такая позиция законодателя основана на том, что каждый человек воспринимает, понимает и оценивает произведения искусства по-своему. То, чем восхищается один, может вызывать отвращение у другого. Давая такую формулировку, закон позволяет уйти от субъективизма при решении вопроса о предоставлении правовой охраны.

3. Второй признак произведения - объективная форма выражения.

Само по себе произведение - идеальный объект. Оно сначала возникает в виде замысла и только потом выражается автором вовне. Теперь оно уже может быть воспринято другими людьми. Форм выражения много: письменная (текст, звукозапись, изображение), устная (публичное исполнение), объемно-пространственная (скульптура) и др. Способ выражения не имеет юридического значения, он может быть любым. Очень часто произведение как бы "едино в двух лицах": с одной стороны, это нематериальный объект, с другой - вещь, в которой оно воплощено.

Законодательством многих стран, а также Женевской конвенцией этот признак сформулирован иначе: необходимо наличие материальной формы выражения, т.е. произведение должно быть зафиксировано на каком-либо материальном носителе (оригинал произведения, его экземпляры и др.). Следовательно, те результаты творчества, которые не имеют овеществленной формы, не охраняются. В Российской Федерации объектом авторского права признается и то произведение, которое пока не материализовано в какой-либо вещи (стихи прозвучали, танец, музыкальное произведение исполнены, но никак не записаны). Не исключена ситуация, когда кто-либо, обладающий хорошей зрительной или слуховой памятью, единожды увидев (услышав) чужое произведение, затем опубликует его под своим именем, опередив истинного автора. Наш закон позволяет применить меры защиты и в данной ситуации.

4. Итак, признаков произведения всего два. Результат творчества, отвечающий этим критериям охраноспособности, становится объектом авторского права и получает защиту с момента его создания. Причем это может быть и не законченное произведение (этюд, набросок). Не требуется соблюдение каких-либо формальностей (регистрации, как в патентном праве, какого-либо удостоверения и т.п.). Исключение сделано для программ для ЭВМ и баз данных (ст. 1262 ГК) - они могут быть зарегистрированы, но это право, а не обязанность автора.

5. Охраняются не только произведение в целом, но и его отдельные части при условии наличия у них обоих признаков произведения. Это могут быть оригинальное название произведения, фраза, персонаж, под которым понимается описание или изображение действующего лица.

Не предоставляется охрана официальным документам (в том числе нормативным и судебным актам), их переводам, государственной символике, денежным знакам, произведениям народного творчества, не имеющим конкретных авторов, и сообщениям информационного характера (п. 6 ст. 1259 ГК).

6. Виды произведений. Их классификация может быть проведена по различным критериям, например, по видам искусства (литературные, музыкальные, графические, архитектурные и др.). Законом также определен режим таких произведений, как производные (созданные в результате переработки оригинального произведения), составные (сборники, например, научных трудов, энциклопедии, базы данных, интернет-сайты и т.п.), фильмы (по терминологии закона - аудиовизуальные произведения), служебные (созданные в рамках трудовых обязанностей автора), произведения архитектуры и садово-паркового искусства. В ст. 1240 ГК выделены сложные объекты, такие как театрально-зрелищные мероприятия, мультимедийные продукты и др.

**2. Субъекты авторского права**

В теории права традиционно выделяются субъекты первоначального и производного авторского права. Первоначально право возникает у самого автора, которым может быть только физическое лицо, чьим творчеством было создано произведение. Законом введена презумпция авторства - им считается тот, чье имя указано на экземпляре произведения, пока не доказано обратное (ст. 1257 ГК). Если одно произведение создается творческими усилиями нескольких лиц, возникает соавторство. Оно может быть раздельным, при котором можно определить творческий вклад каждого из соавторов. Тогда у каждого из них есть авторское право на свою часть, имеющую самостоятельное значение, а также на все общее произведение. Классический пример - учебники, написанные авторским коллективом. Если же выделить вклад каждого участника творческого процесса невозможно, соавторство считается нераздельным. При нем у каждого соавтора появляется право лишь на произведение в целом. В качестве примера можно назвать произведения братьев Вайнеров, братьев Стругацких.

Субъектами производного авторского права являются правопреемники автора: его наследники, а при жизни автора - контрагенты по договорам.

**3. Содержание субъективного авторского права**

1. Авторское право, как и любое субъективное право, предоставляет его правообладателю определенные возможности. Если в содержание субъективного права собственности входит три правомочия, то в авторском праве их значительно больше. Рассмотрим их перечень

2. Исключительное право. Это основное право автора, имеющее имущественный характер. Его содержание составляет возможность использовать произведение в любой форме и любым законным способом (п. 1 ст. 1270 ГК). В п. 2 ст. 1270 ГК дан перечень возможных способов использования произведения. Их 11, но перечень не закрытый, поэтому могут быть и иные.

По своей природе это абсолютное право (можно сказать, монопольное), как и право собственности. В.А. Дозорцев относил его к одной из ветвей абсолютных прав <1>. Сказанное означает, что использовать произведение может только сам правообладатель, все остальные - лишь с его согласия, т.е. путем заключения с ним договора. Поэтому любое бездоговорное использование является нарушением авторского права. Из этого общего правила есть исключения - случаи свободного (без заключения соглашения) использования, предусмотренные ст. ст. 1273 - 1279 ГК. Это ограничение свободы автора установлено в интересах общества, которое заинтересовано в максимальной доступности произведений. Еще одним противовесом "власти" автора и его правопреемников является установление срока действия исключительного права. Оно (право) существует с момента создания произведения и прекращается по истечении 70 лет после смерти автора. Точнее, этот срок по общему правилу начинает течь с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Затем произведение становится общественным достоянием, и его может использовать любое лицо без заключения договора с наследниками автора и без выплаты вознаграждения.

--------------------------------

<1> Дозорцев В.А. Понятие исключительного права // Юридический мир. 2000. N 3.

Исключительное право оборотоспособно, оно может перейти к другим лицам по договору либо в порядке универсального правопреемства (при наследовании или реорганизации юридического лица - правообладателя).

Для оповещения о наличии исключительного права может быть проставлен знак охраны авторского права в виде латинской буквы "С" в окружности (от англ. copyright) с указанием правообладателя и года опубликования.

В гл. 69 ГК об авторском праве не упоминается право на вознаграждение. Это не означает, что такого права нет. За использование результатов чужого труда полагается платить. Высшие судебные инстанции еще в 2009 г. указали, что право на вознаграждение входит в состав исключительного права (см. п. 10.1 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ N 5/29).

3. Помимо имущественного (исключительного) права у автора одновременно появляются и личные неимущественные права (по законодательству других стран - моральные). Они сродни обычным гражданским правам такого рода: принадлежат личности как таковой, непередаваемы и не имеют срока действия, поэтому охраняются бессрочно. Если имущественное право возникает лишь одно, то личных неимущественных прав появляется сразу несколько:

1) право авторства - это возможность считаться создателем (творцом) произведения и поэтому требовать указания имени автора при любом использовании произведения. При этом лицо, указанное в качестве автора на материальном носителе произведения или в информации о нем, считается автором, пока не доказано обратное (действует презумпция авторства - ст. 1257 ГК);

2) право на имя - это возможность, предоставленная только автору, выбрать по своей воле один из трех вариантов: указать собственное имя или псевдоним (вымышленное имя) либо совсем не указывать имени (выпустить произведение в свет анонимно);

3) право на обнародование - это возможность довести произведение до сведения неопределенного круга лиц, ознакомить с ним общество. Способы обнародования могут быть различными. Авторским правом охраняются и необнародованные произведения, поэтому при жизни только автор может принять решение о его обнародовании. После смерти автора это могут сделать его правопреемники, при условии что обнародование не будет противоречить воле автора, которую он выразил письменно. Например, он в дневнике сделал запись о своем нежелании выпускать произведение в свет;

4) право на отзыв - это возможность для автора, сначала приняв решение об обнародовании произведения, затем отозвать его (например, посчитав, что оно нуждается в доработке). Такую возможность автор может реализовать, но он обязан будет возместить причиненные этим убытки, к примеру, издательству, уже начавшему работу с его рукописью;

5) право на неприкосновенность - это возможность воспрепятствовать любому вмешательству в форму произведения. Оно должно существовать в том виде, в каком его создал автор. Он, и только он, может изменять собственное произведение, все остальные - лишь с согласия автора при его жизни. Затем такое разрешение может дать его правопреемник при условии, что это не будет противоречить выраженной письменно воле автора, не исказит его замысел и не нарушит целостность восприятия произведения.

**4. Договоры в области авторского права**

1. Исключительное право на произведение может быть передано по тем же соглашениям, которые были рассмотрены в общих положениях об интеллектуальных правах: лицензионным, в том числе издательским, об отчуждении права, о его залоге. Но наряду с ними в авторском праве есть особые договоры, опосредующие оборот прав только на произведения науки и искусства.

2. Договор об отчуждении оригинала произведения. В силу двойственности объекта авторского права (как произведение он нематериален, но обычно существует на каком-либо материальном носителе) при передаче оригинала (вещи телесной, в которой произведение воплощено) право собственности на оригинал возникает у его приобретателя. Что касается интеллектуального исключительного права, оно по общему правилу не переходит по договору, а сохраняется за автором (а после его смерти - его наследниками). Правда, иное (условие о переходе к приобретателю не только вещного, но и исключительного права) может быть установлено соглашением. Договоры такого рода заключаются нередко собственниками художественных галерей, занятых приобретением произведений искусства для их показа. В целях развития рынка художественных ценностей, обеспечения доступности произведений искусства для общества в п. 2 ст. 1291 ГК установлено, что даже если договор не предусматривает перехода исключительного права к приобретателю оригинала, отдельные элементы этого права у него все же появляются. Он, в частности, может сам демонстрировать картины, передавать их на другие выставки, фотографировать (копировать) их для издания каталога организуемой выставки либо каталога своей коллекции.

3. Договор авторского заказа. Это соглашение, заключаемое еще до появления произведения. По нему автор обязуется его создать и передать материальный носитель произведения заказчику, поэтому предметом договора являются права на будущий результат интеллектуальной деятельности. По общему правилу это возмездная сделка. Овеществленный результат может быть передан в собственность заказчика (и это общее правило) либо в его временное пользование. Что касается исключительного права, то договором должно быть определено, переходит ли оно к заказчику на время (по модели лицензионного соглашения) либо отчуждается навсегда.

4. Статьей 1286.1 ГК введен упрощенный порядок заключения лицензионных договоров в сфере авторского права. Такая лицензия именуется открытой. Все условия будущего соглашения должны быть доступны неопределенному кругу лиц, например, размещены в Интернете (по сути, это публичная оферта), причем таким образом, чтобы с ними можно было ознакомиться до начала использования произведения. Акцептом в таком случае будет совершение действия, указанного в оферте (к примеру, нажатие кнопки "согласен" в интерфейсе компьютерной программы при ее загрузке и (или) установке). По способу заключения - это известный гражданскому праву договор присоединения (ст. 428 ГК). Данное соглашение может быть заключено на условиях только простой (неисключительной) лицензии. К существенным условиям законом отнесен лишь предмет. Договор может быть возмездным, но при этом цена не становится существенным условием (в отличие от обычных лицензий и договора об отчуждении права). Несущественными также являются условия о территории действия соглашения (если она не определена, это весь мир), сроке действия договора (при его отсутствии соглашение действует пять лет, а по программам для ЭВМ и базам данных - весь срок действия исключительного права). В договор может быть включено условие о праве лицензиата создавать производные произведения (о праве лицензиата на переработку оригинального произведения лицензиара). При этом установлено, что в дальнейшем для использования любыми другими лицами производного произведения, созданного лицензиатом, не надо будет получать согласие автора первоначального произведения (лицензиара).

**5. Защита авторских прав**

Для этого можно воспользоваться разными мерами. Правообладатель вправе различными способами поместить на экземплярах информацию о себе, о допущенных им условиях использования произведения, в том числе проставить знак авторско-правовой охраны. Для контроля за доступом к произведению и исключения его несанкционированного использования могут быть применены и технические средства защиты (ст. 1299 ГК). Если произошло нарушение прав, можно воспользоваться общими мерами защиты и ответственности, предусмотренными соответствующими статьями гл. 69 ГК. В том числе при нарушении исключительного права можно применить меру, альтернативную взысканию убытков: потребовать выплаты компенсации. Для определения ее размера на выбор правообладателя предложено три варианта: 1) денежная сумма в пределах от 10 тыс. до 5 млн руб.; 2) двукратная стоимость контрафактных (т.е. изготовленных и используемых с нарушением исключительного права - п. 4 ст. 1252 ГК) экземпляров; 3) двукратная стоимость исключительного права.

В связи с распространенностью нарушений авторских прав в Интернете суд может принять меры по ограничению доступа к материалам, в которых содержатся незаконно используемые произведения. Порядок их совершения установлен процессуальным законодательством (в частности, ст. 144.1 ГПК) и Федеральным законом "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (ст. 15.2).

**6. Права, смежные с авторскими**

Само название прав, о которых пойдет речь, свидетельствует об их близости к авторским.

Творческие личности заинтересованы в том, чтобы их произведения стали известны людям. Причины могут быть разными: это и удовлетворение честолюбия, и возможность получить вознаграждение и т.д. Но для того чтобы это случилось, надо довести результат творчества до публики. Иногда это делает сам автор, но чаще другие лица - исполнители. Много столетий их труд считался мастерством, но не творчеством, потому что они всего лишь исполняют чужие произведения. И, возникнув в XIX в. (с появлением возможности технической записи исполнений), только в XX в. была реализована идея о необходимости охраны прав тех, кто знакомит общество с достижениями культуры, путем наделения их интеллектуальными правами. Была принята международная (Римская) конвенция по охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций от 26 октября 1961 г. Постепенно в законодательство многих стран, в том числе и России, были включены нормы о смежных правах.

**7. Субъекты смежных прав**

Их перечень четко и исчерпывающе определен в законе.

1. Исполнитель. Это физическое лицо, которое непосредственно исполняет чье-то произведение (артисты) - певцы, музыканты, танцоры и т.п. Иногда автор произведения и исполнитель совпадают, когда, например, А. Розенбаум сам поет свои песни, М. Жванецкий сам исполняет свои юмористические произведения. Кроме артистов, это еще и организаторы исполнения: дирижер и режиссер-постановщик театрально-зрелищного спектакля, которые сами обычно не вовлечены в исполнительский процесс (правда, В. Спиваков, Ю. Башмет порой берут в руки скрипку и одновременно с дирижированием становятся исполнителями). Но без труда дирижера невозможно представить исполнение музыкального произведения оркестром, особенно если это произведение большой формы (симфония, опера и т.п.). Поведение драматических актеров тоже должно быть подчинено общему замыслу, скоординировано, для чего режиссер разрабатывает мизансцены (расположение актеров на сцене по ходу спектакля). Помимо этого для представления важны его звуковое, цветовое оформление, костюмы и др. Создавая спектакль, режиссер перелагает литературное произведение на язык сцены. Все это отражается в партитуре спектакля (К.С. Станиславский называл это "режиссерским экземпляром пьесы"), на основе которой осуществляется постановка.

2. Изготовитель фонограммы (звукозаписывающая организация). Это лицо, которое впервые записало звучание чьего-либо исполнения или какие-то иные звуки.

3. Организация эфирного и кабельного вещания (далее - вещательная организация) - юридическое лицо, которое сообщает в эфир или по кабелю (осуществляет вещание) радио- и телепередачи.

4. Изготовитель базы данных. С развитием производства и введением в экономический оборот баз данных возникла необходимость предоставить правовую охрану тем, кто этим занимается, вкладывая свои силы и средства (финансовые и технические) в их создание. Изготовитель базы данных - это любое (физическое или юридическое) лицо, которое выступило в роли организатора работ интеллектуального (по сбору, обработке и расположению входящих в базу материалов) и технического (само изготовление) характера.

5. Публикатор. Иногда произведения, написанные автором, при его жизни остаются неизвестными. И. Бах, создавший бессмертные произведения, служил простым органистом в церкви. После смерти о нем забыли, и только через 80 лет другой композитор Я. Мендельсон, обнаружив его ноты и опубликовав их, открыл его гений людям. В XX в. в обществе постепенно сформировалось мнение, что труд таких людей должен быть оценен по заслугам в виде предоставления им возможности получать доход от использования опубликованного ими чужого произведения. Публикатором признается гражданин, который сам обнародовал чье-то произведение, ранее "не видевшее свет", или это организовал.

**8. Объекты смежных прав**

1. Для исполнителей объектом их смежных прав являются результаты их исполнительской деятельности. В отношении объекта прав артистов нет единства мнений ученых и практиков. Как представляется, в этом вопросе важно определить, что копируют подражатели ("двойники") артистов. Они пытаются воспроизвести особый, присущий именно этому актеру стиль (его манеру поведения, движения, голос, использованные им для создания художественного образа какого-либо персонажа). Следовательно, охраняться должен созданный исполнителем его своеобразный стиль.

Это касается и других субъектов права на исполнение. Исполнения одного и того же музыкального произведения под руководством разных дирижеров будут отличаться друг от друга. Один и тот же спектакль каждый режиссер ставит по-своему. Поэтому нередко в театр (музыкальный или драматический) приглашаются режиссеры и дирижеры "со стороны". Творческий "почерк" режиссера-постановщика с 1 января 2018 г. стал условием наделения его смежным правом на спектакль, так как в подп. 1 п. 1 ст. 1304 ГК законодатель ввел требование об узнаваемости конкретной постановки зрителями.

Для дирижера объект его смежного права - исполнение музыкального или музыкально-драматического произведения. Для режиссера - театральная постановка спектакля, причем не только театрального, но и эстрадного, кукольного, циркового и др.

Для облегчения доказывания в случае спора законом введено условие о необходимости фиксации исполнения, т.е. выражения в форме, позволяющей с помощью технических средств его воспроизвести и распространить (п. 1 ст. 1304 ГК). Такое же условие предусмотрено и для результатов труда дирижеров и режиссеров-постановщиков. С 1 января 2018 г. изменена редакция ряда статей § 2 гл. 71 ГК, в результате для охраны смежных прав режиссеров будет достаточно публичного (живого) исполнения их постановки (даже в отсутствие записи спектакля).

2. Для изготовителя фонограммы объектом охраны выступает сама звукозапись (фиксация звуков, позволяющая воспроизводить их неоднократно).

3. Для вещательной организации - сообщение передачи в эфир или по кабелю (процесс вещания как передача сигнала).

4. Для изготовителя базы данных объектом охраны выступает сама база данных как совокупность определенных материалов, систематизированных таким образом, чтобы их можно было найти и обработать с помощью ЭВМ (абз. 2 п. 2 ст. 1260 ГК). Это своеобразное электронное хранилище информации.

Если при создании базы данных творчески были отобраны и расположены ее элементы, она охраняется нормами авторского права как составное произведение (сборник), а у ее составителя, соответственно, появляется набор правомочий автора. Нетворческие базы данных не могут охраняться в качестве объектов авторского права, но их создание (особенно крупных) требует немалых затрат. При этом извлечь из них необходимые данные (а затем использовать их, в том числе и в коммерческих целях) не представляет большого труда. Нормы § 5 гл. 71 ГК позволили ввести охрану для изготовителей и таких баз данных путем предоставления им не авторских, а смежных прав, при условии что база данных включает не менее 10 тыс. элементов.

5. Объектом охраны прав публикатора является то произведение другого автора, с которым он ознакомил общество. Обязательное условие: произведение должно быть неохраняемым. Следовательно, в отношении его уже истек срок действия авторского права либо оно никогда не охранялось авторским правом. Последнее возможно хотя бы потому, что условия предоставления охраны в разных странах могут различаться (это допускается международными актами).

**9. Содержание субъективного смежного права**

1. В законе содержание субъективного права излагается отдельно для каждого из субъектов смежных прав (ст. ст. 1313 - 1344 ГК). И все же могут быть выделены общие подходы.

На все объекты смежных прав возникает одно имущественное - исключительное право, понимаемое как возможность использовать охраняемый объект. Набор способов его реализации похож на тот, что указан в нормах авторского права. Реализовать любой из них можно только с согласия правообладателя.

На примере содержания исключительного права исполнителей видно, что первые четыре способа его осуществления касаются самого исполнения (сообщение его в эфир, по кабелю, доведение до всеобщего сведения, например размещение в Интернете, а также запись). Затем речь идет о материальных носителях записи исполнения (об оригинале либо о копиях): об их копировании, распространении, прокате. Требуется разрешение исполнителя и на совершение действий с записью исполнения: сообщение ее в эфир либо по кабелю, доведение записи до всеобщего сведения, а также ее публичное исполнение с помощью технических средств в общедоступном месте.

Перечень способов осуществления исключительного права исполнителей, изготовителей фонограмм и баз данных, вещательных организаций не закрыт. Способ может быть любым, не противоречащим закону. Исключение сделано для публикатора: он может использовать опубликованное им неохраняемое произведение другого автора только определенным образом (способами, указанными в подп. 1 - 8.1 п. 2 и подп. 11 п. 2 ст. 1270 ГК). Он не вправе создавать на его основе производное произведение (перерабатывать его). И по понятным причинам его не касается право, предусмотренное для объемно-пространственных произведений (на реализацию архитектурного, дизайнерского, градостроительного и садово-паркового проектов).

С 1 января 2018 г. стало недопустимым публичное исполнение постановки спектакля в общедоступном месте без разрешения режиссера - автора постановки. Публичность здесь понимается так же, как это предусмотрено для публичного показа или демонстрации в авторском праве (ст. 1270 ГК).

2. Различаются сроки действия права: для артиста и дирижера - в течение всей его жизни, но не менее 50 лет после того, как исполнение было осуществлено или записано либо передано вещательной организацией, или доведено до всеобщего сведения; для режиссера-постановщика - после первого публичного исполнения его постановки; для изготовителя фонограммы или вещательной организации - 50 лет с момента осуществления звукозаписи либо вещания; для изготовителя базы данных - 15 лет после создания базы; для публикатора - 25 лет после обнародования чужого произведения. Все указанные сроки начинают течь с 1 января года, следующего за тем, в котором произошли указанные события.

3. Исключительное право оборотоспособно, т.е. оно может быть передано по договору или перейти в порядке универсального правопреемства.

4. Исполнители и изготовители фонограмм для оповещения о принадлежности им исключительного права могут использовать знак охраны смежных прав. В отличие от такого же знака в авторском праве здесь используется латинская буква "P" (от англ. phonogramma).

5. Личные неимущественные права. Труд исполнителей (наконец-то!) признан творческим, поэтому у артистов, режиссеров-постановщиков и дирижеров на результат их труда возникает право авторства.

Право на имя (возможность указать свое имя, а для организации - наименование) предоставлено исполнителям, звукозаписывающим организациям, изготовителям баз данных и публикатору. Свое имя публикатор указать может, а имя автора произведения, которое он обнародует, - обязан.

Право на обнародование есть у студий звукозаписи и изготовителей баз данных. Исполнители в таком праве не нуждаются, так как исполнение всегда происходит для публики. Исполнение не может быть необнародованным. А для публикатора обнародование чужого произведения - условие возникновения его смежных прав. Пока не произойдет обнародование, нельзя говорить о публикаторе, а значит, и не появятся смежные права.

Правом на неприкосновенность исполнения наделены исполнители, изготовители фонограмм и публикатор. Для исполнителей оно дает возможность защищать исполнение от всякого искажения, внесенного в запись исполнения, сообщение о нем, а также при публичном исполнении постановки спектакля, в том числе в живом исполнении.

Иными (по терминологии ст. 1226 ГК) интеллектуальными правами субъекты смежных прав не наделены.