

Распоряжение исключительным правом на производство науки: баланс интересов автора, редакции и издателя

Демьянец Михаил Владимирович
Директор Центра разрешения споров и бизнес-планирования АНРИ
кандидат юридических наук

9 марта 2023 г.

Договорные способы распоряжения исключительным правом на научное произведение

- **Лицензионный договор** (статьи 1235, 1286, 1286.1 Гражданского кодекса Российской Федерации) - предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности
- **Договор об отчуждении исключительного права на произведение** (статья 1285 Гражданского кодекса Российской Федерации) - автор передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права
- **Издательский лицензионный договор** (статья 1287 Гражданского кодекса Российской Федерации) - порождает обязанность издать произведение
- **Договор авторского заказа** (статья 1288 Гражданского кодекса Российской Федерации) - автор обязуется по заказу другой стороны заказчика создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме



1. Лицензионный Договор

Форма лицензионного договора

По общему правилу, определенному российским законодательством **форма** лицензионного договора **письменная**.

Несоблюдение письменной формы влечет ничтожность лицензионного договора.

- Пункт 2 статьи 1235 ГК РФ

- Разъяснения были сформулированы в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10

Форма лицензионного договора

Для соблюдения условия о письменной форме лицензионный договор можно **составить в виде одного документа**, который подпишут обе стороны - автор и главный редактор редакции научного периодического издания.

(пункт 2 статьи 434 ГК РФ)

**” Можно ли договор не
составлять в виде одного
документа?”**

Форма лицензионного договора

Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме (пункт 2 статьи 1286 ГК РФ)

Если автор предоставляет право на использование произведения науки на условиях простая (неисключительной) лицензии, то такой договор заключается в упрощенном порядке - открытая лицензия (пункт 1 статьи 1286.1 ГК РФ)

Признаки открытой лицензии на произведение науки

1. Простая (неисключительная) лицензия
2. Открытая лицензия является договором присоединения
3. Все ее условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц и размещены таким образом, чтобы лицензиат ознакомился с ними перед началом использования соответствующего произведения

Признаки открытой лицензии на произведение науки

4. Может содержаться указание на действия, совершение которых будет считаться акцептом ее условий
5. В этом случае письменная форма договора считается соблюденной
6. Акцепт такого предложения считается также акцептом предложения лицензиара заключить лицензионный договор в отношении этого произведения

Открытая лицензия на производство науки

Открытая лицензия должна содержать в себе существенные условия лицензионного договора, включая предмет, способы использования.

**” А мы размещаем на
сайте договор-оферту,
его можно считать
открытой лицензией?”**

Предложение заключить лицензионный договор

Договор-оферта действующим законодательством не установлен

Публичная оферта - это не договор, а предложение заключить договор в будущем

Публичная оферта содержит все существенные условия лицензионного договора, заключается с любым автором, который на это предложение отзовется

Предложение заключить лицензионный договор

Предложение заключить договор, адресованное неопределенному кругу лиц, из которого не вытекает, что отправитель намерен заключить договор с любым, кто получит такое предложение, например, реклама, не признается офертой

**” Как правильно
определить условия
договора? ”**

Способы определения условий договора

Условия договора могут быть определены путем отсылки к примерным условиям договоров или к условиям, согласованным предварительно в процессе переговоров сторон о заключении договора, а также содержаться в ранее заключенном предварительном или рамочном договоре, либо вытекать из уже сложившейся практики сторон.

Статьи 427, 429, 429.1 ГК РФ

Существенные условия открытой лицензии - предмет

Открытая лицензия должна содержать в себе существенные условия лицензионного договора, включая предмет

Существенные условия открытой лицензии - предмет

Для формулирования предмета открытой лицензии необходимо определить объект, исключительное право на который предоставляются и способы использования этого права

Существенные условия открытой лицензии - предмет

Возможные способы использования произведения определяются пунктом 2 статьи 1270 ГК РФ

Лицензионный договор и права автора

Дополнительное условие, если предусматривается предоставление права использования на основании лицензии Creative Commons:

«Лицензиар соглашается на предоставление Лицензиатом права использования произведений другому лицу (сублицензионный договор) без выплаты Лицензиару вознаграждения, в том числе, посредством размещения произведения на сайте Лицензиата в сети Интернет с правом использования произведения третьими лицами на условиях лицензии «Creative Commons _____» («_____») (CC _____).»



**2. Договор об
отчуждении
исключительного
права**

Форма договора об отчуждении исключительного права

Договор об отчуждении исключительного права на произведение науки должен быть заключен в **письменной форме**, в противном случае он будет **недействительным**

(Пункт 2 статьи 1234 ГК РФ)

Предмет договора об отчуждении исключительного права

Исключительное право на произведение науки, литературы или искусства передается автором в полном объеме

Предмет договора об отчуждении исключительного права

Если несколько авторов, порядок распоряжения исключительным правом они определяют совместно на основании соглашения между ними

(Пункт 3 статьи 1229 ГК РФ)

Предмет договора об отчуждении исключительного права

Отчуждение исключительного права не означает отчуждение авторского права в полном объеме

Вознаграждение при отчуждении исключительного права

Договор об отчуждении исключительного права может быть возмездным или безвозмездным

Возмездный характер договора об отчуждении исключительного права

Размер вознаграждения или порядок его определения должен быть установлен договором

Если договор возмездный, но размер вознаграждения или порядок его определения не установлен, такой договор признается незаключенным

Позиция регуляторов в отношении отчуждения исключительного права

Договор об отчуждении исключительного права позволяет организации получить исключительное право на произведение в полном, наиболее возможном объеме, без каких-либо ограничений (статьи 1234 и 1285 ГК РФ).

Данный вариант может рассматриваться как наиболее целесообразный, однако может вызывать сопротивление у авторов, которые при заключении такого договора фактически лишаются всех имущественных прав в отношении произведения.

Письмо Минобрнауки РФ от 9 февраля 2011 г. № АП-105/07 «Об обеспечении свободного доступа к фондам библиотек»



3. Издательский лицензионный договор

Особенности издательского лицензионного договора

Договор заключается между автором и издателем и предусматривает предоставление права использования произведения с целью его дальнейшего издания (переиздания)

Договор может содержать указание на необходимость редактирования авторской рукописи, принятой к изданию; оформления сносок, оглавления; визуальное оформление рукописи и др.

Особенности издательского лицензионного договора

Издательский лицензионный договор может предусматривать не только конкретные редакционно-издательские услуги, но и самое главное, что его отличает от других договоров, предоставление права использования произведения.



**4. Договор
авторского заказа**

Особенности договора авторского заказа

Согласно статье 1288 ГК РФ по договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

Заказчиком может выступать редакция или издатель.

Особенности договора авторского заказа

Договор авторского заказа может предусматривать:

- предоставление права использования произведения
- отчуждение исключительного права

Особенности договора авторского заказа

Поскольку договор авторского заказа заключается в отношении произведения, которое еще не создано, то кроме предмета договора, существенным условием также является срок исполнения этого договора.

Форма договора письменная.

**Адрес для обращений:
center@rasep.ru**

Центр разрешения споров и
бизнес-планирования АНРИ