



2. Карро Д., Жюйар П. Международное экономическое право: Учебник / Пер. с франц. В. П. Серебренникова, В. М. Шумилова. – М.: Междунар. Отношения, 2001. – 608 с.

3. Лабин Д. К. Международное право по защите и поощрению иностранных инвестиций / Д. К. Лабин. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – 336 с.

4. Малхотра К. Переориентация глобальной торговли на благо людей / К. Малхотра. – 2003 URL:<http://trade.ecoaccord.org/mgt/> (дата обращения: 24.07.2013).

5. Agreement on Trade Related Investment Measures / Historical background URL:[http://www.wto.org/english/tratop\\_e/invest\\_e/invest\\_info\\_e.htm](http://www.wto.org/english/tratop_e/invest_e/invest_info_e.htm) (дата обращения: 24.07.2013).

6. Disputes by agreement / Trade-Related Investment Measures (TRIMs) URL:[http://www.wto.org/english/tratop\\_e/dispu\\_e/dispu\\_agreements\\_index\\_e.htm?id=A25#selected\\_agreement](http://www.wto.org/english/tratop_e/dispu_e/dispu_agreements_index_e.htm?id=A25#selected_agreement) (дата обращения: 24.07.2013).

7. Sornarajah M. The International Law on Foreign Investment / M. Sornarajah. – New York: Cambridge University Press, 2004. – 525 p.

8. URUGUAY ROUND AGREEMENT / Agreement on Trade-Related Investment Measures URL:[http://www.wto.org/english/docs\\_e/legal\\_e/18-trims\\_e.htm](http://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/18-trims_e.htm) (дата обращения: 24.07.2013)

9. URUGUAY ROUND AGREEMENT / General Agreement on Trade in Services URL:[http://www.wto.org/english/docs\\_e/legal\\_e/26-gats\\_01\\_e.htm](http://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/26-gats_01_e.htm) (дата обращения: 24.07.2013).

10. URUGUAY ROUND AGREEMENT / Trade-Related Aspects of Intellectual Property Rights URL:[http://www.wto.org/english/docs\\_e/legal\\_e/27-trips\\_01\\_e.htm](http://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/27-trips_01_e.htm) (дата обращения: 24.07.2013).

## ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ЗАЩИТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА НА ЛИТЕРАТУРНОЕ ПРОИЗВЕДЕНИЕ

Ю. КРИЦАК,

ассистент кафедры организации труда и производства  
Ивано-Франковского национального технического университета нефти и газа,  
соискатель НИИ частного права и предпринимательства  
Национальной академии правовых наук Украины

### SUMMARY

The theoretic exploration of peculiarities and doctrinal approaches concerning the defence of copyright on literary work are conducted in this article. The analysis of the legal literature on studying specific aspects of protection of the copyright to literary works is carried out, namely: the laws of self-defense in copyrights, protection of copyrights by the notary. Analyzed the content, nature and effectiveness of the measures for the protection of copyright in literary work. Substantiated that the use of self-defense in copyright law and copyright protection notary public are essential to protect the copyright in a literary work.

**Key words:** copyright, literary work, self-defense, the notary.

\* \* \*

В статье проводится теоретическое исследование особенностей и доктринальных подходов по защите авторского права на литературное произведение. Осуществляется анализ юридической литературы по исследованию отдельных аспектов защиты авторского права на литературное произведение, а именно: самозащита авторского права, защита авторского права нотариусом. Анализируется содержание, сущность и эффективность данных мер по защите авторского права на литературное произведение. Обосновывается, что использование самозащиты в авторском праве и защите авторских прав нотариусом имеют важное значение для защиты авторских прав на литературное произведение.

**Ключевые слова:** авторское право, литературное произведение, самозащита, нотариус.

*Постановка проблемы. Проблема защиты гражданских прав является и будет еще долго оставаться одной из центральных в юриспруденции. Особый смысл она приобретает в наше время, когда обеспечение защиты прав физических лиц определено в Конституции Украины как одна из приоритетных задач государства.*

На куполе здания штаб-квартиры Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности ВОИС в Женеве есть надпись: «Человеческий гений является источником всех произведений искусства и изобретений. Эти произведения являются гарантией жизни, достойной человека. Обязанность государства – обеспечить надежную охрану всех видов искусства и изобретений» (Арпад Богш) [1]. Поэтому защита прав интеллектуальной собственности на литературное произведение является очень актуальной и несмотря на это не совсем раскрытой в цивилистической науке проблемой.

**Состояние исследования.** Научный анализ проблем осуществления и защиты авторского права в частности в Украине проводится многими отечественными учеными. Среди них следует назвать В.В. Луця, Р.Б. Шишку, Е.А. Мичурина, В.П.Грибанова, О.И.Антонюка, В.Д. Поникарова, В.Л. Черткова и др., Которые служили фундаментальной базой для дальнейшего исследования рассматриваемых вопросов.

**Целью и задачей** статьи является анализ законодательства по защите авторского права на литературное произведение а также доктринальных подходов и внесения предложений по совершенствованию под-



ходов к защите авторского права на литературное произведение.

**Изложение основного материала.** Присоединяемся к позиции тех ученых, которые под защитой прав интеллектуальной собственности понимают меры, направленные на восстановление и признание этих прав в случае их нарушения, отрицание или непризнание [2]. Это отдельное проявление защиты нарушенного права в гражданско-правовом порядке. Согласно этому, защитой нарушенного права считается система мер, направленных на обеспечение неприкосновенности права и его восстановление в случае нарушения. Целями защиты права являются: предотвращение правонарушения, восстановление нарушенного права, возмещение причиненного нарушителем ущерба [3].

Говоря о порядке защиты авторского права на литературное произведение, следует отметить, что обращаться к защите этого права нужно в случае его нарушения. Без этого нельзя говорить о защите, ведь при должном осуществлении авторского права на литературное произведение закон обеспечивает охрану этого права. Концептуально относя защиту авторского права на литературное произведение к элементу осуществления этого права ссылаемся на соответствующую позицию, существующую в литературе. Там указано, что доктрина, обращаясь к проблеме права на защиту, неразрывно связывает ее со структурой субъективного права. Традиционно конструкция субъективного права рассматривается как единство трех возможностей: определенного поведения обладателя права, требования совершения определенных действий со стороны других лиц, обращение в случае необходимости к принудительной силе государства. Именно третья возможность субъективного права и называют правом на защиту [4]. Кроме того, также выражается позиция, что категория права на защиту в гражданском праве объединяет: правомочие защиты в составе субъективного гражданского права, предназначенную для восстановления возможности нарушенного права

[5]. Такая позиция прослеживается во многих источниках и стала классической. Она господствовала еще в советской науке и является ведущей по настоящее время, как указывается в литературе. В частности, речь идет о том, что любое субъективное право включает в свое содержание и право на защиту в случае его нарушения [6]. Присоединяемся к группе ученых, которые опровергают позицию о самостоятельном характере права на защиту. Пока существуют правоотношения, к содержанию которых принадлежит нарушенное субъективное право, правоотношения защиты такого права не являются самостоятельными относительно правоотношений, к содержанию которых оно принадлежит, а является составной последних [7]. Ведь защита прав является осуществлением права, активными действиями и более того это действия, к которым лицо прибегает при нарушении ее авторских прав на литературное произведение. Без нарушения авторского права на литературное произведение, право на защиту не производится носителем субъективного гражданского права, прежде всего – автором произведения. В литературе также указывается, что защиту стоит рассматривать как логическое следствие нарушения или непризнания оспаривания права человека [8]. При нарушении же этого права автор прибегает к активным действиям по защите этого нарушенного права. В нашем исследовании следуем именно этой доктринальной позиции о содержании субъективного права и месте, занимаемом в ней защите авторского права на литературное произведение.

За защитой своего нарушенного права на литературное произведение лицо обращается в случае нарушения, непризнания или оспаривания гражданского права (ч. 1 ст. 15 ГК Украины). В научных источниках отмечается, что нарушение права на литературное произведение может состоять в неправомерном использовании произведения без согласия автора (ст. 443 ГК Украины). Оспаривание субъективного гражданского права отражает такое

состояние правоотношения, когда субъективное право оспаривается в юрисдикционном органе. Так, право авторства на произведения литературы может оспариваться другим лицом, в частности которое считает себя соавтором, хотя предоставляло только техническую помощь – набирала произведение со слов автора на компьютере. Если таким органом является суд, то носитель оспариваемого права может требовать его признания через встречный иск. Непризнание гражданского права состоит в пассивном отрицании наличия у лица субъективного гражданского права, непосредственно не всегда наносит вред субъективному праву, но создает неуверенность в правовом статусе носителя субъективного права [9]. Так, автор вправе через суд признать свое право авторства, доказав, что именно он является автором литературного произведения, если кем-то это право не признается.

В гражданском праве виды защиты гражданских прав делятся на юрисдикционный и неюрисдикционный. Юрисдикционная защита происходит судом или иным уполномоченным государством органом, позаяюрисдикционная защита – это самозащита [10]. Защита прав интеллектуальной собственности, в частности, авторского права на литературное произведение подпадает под это разделение в полной мере [11].

Защита авторского права строится преимущественно на системе частного права, то есть инициируется правообладателем по его волеизъявлению [12]. Более того, следует согласиться с тем, что гражданско-правовая защита проявляется именно в активных действиях, в связи с чем эту категорию можно определить как деятельность, направленную на восстановление, возникновение, изменение, прекращение или осуществления гражданских прав уполномоченного лица с целью удовлетворения его интереса [13]. Порядок защиты субъективного авторского права на литературное произведение установлен в ст. 51 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» [14]. Там указано, что защита личных неимущественных и имуще-



ственных прав субъектов авторского права и (или) смежных прав осуществляется в порядке, установленном административным, гражданским и уголовным законодательством. Итак, гражданское право содержит лишь часть способов защиты субъективного авторского права на литературное произведение. Согласно ч. 1 ст. 52 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах», за защитой своего авторского права и (или) смежных прав субъекты авторского права и смежных прав имеют право обращаться в установленном порядке в суд и другие органы в соответствии с их компетенцией. Судебные способы защиты субъективного авторского права на литературное произведение являются довольно эффективными. Ведь решение суда подлежит обязательному исполнению. Впрочем сроки рассмотрения гражданских дел в настоящее время оставляют желать лучшего, поэтому средства защиты субъективного авторского права на литературное произведение должны быть адекватными степени их нарушения.

Самозащита авторского права на литературное произведение является одной из форм права на защиту. Самозащита гражданских прав лица осуществляют самостоятельно, без обращения к юрисдикционному органу [15]. Введение в ГК Украины норм о праве человека на самозащиту будет полностью соответствовать положениям ст. 55 Конституции Украины, согласно которой каждый имеет право любыми не запрещенными законом средствами защищать свои права и свободы от нарушений и противоправных посягательств [16]. Итак, самозащита является надлежащей формой защиты всех гражданских прав и среди них – авторского права на литературное произведение.

В литературе указано, что самозащита является первой стадией в защите нарушенных гражданских прав. Она может быть единственным средством защиты, если нарушено жилищное право при его применении восстанавливается, а также может применяться в комплексе с другими средствами защиты, если

самозащита не является эффективной [17]. Итак, по самозащите авторского права на литературное произведение следует начинать процедуру защиты, которая может быть более или менее длительной в зависимости от того, признает ли нарушитель факт нарушения авторского права и можно ли его прекратить и восстановить.

В.П. Грибанов отмечал, что одним из способов защиты гражданских прав уполномоченным лицом является самозащита гражданских прав. Под самозащитой гражданских прав следует понимать совершение уполномоченным лицом разрешенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов [18]. Таким образом, под самозащитой авторского права на литературное произведение следует считать действия автора или иного правообладателя, направленные на самостоятельную защиту нарушенного права на литературное произведение.

Признаки, присущие только самозащите, как указано в литературе, это: 1) защитные действия, входящие в понятие «самозащита» и совершаются уполномоченным лицом без обращения в компетентные государственные органы с требованием о защите нарушенного права, 2) с помощью самозащиты уполномоченное лицо намерено самостоятельно достичь конечной цели защиты – прекращение нарушения, возобновления и признание нарушенного или оспариваемого субъективного права [19]. Все это полностью распространяется и на самозащиту при осуществлении субъективного авторского права на литературное произведение. Субъект авторского права при использовании самозащиты самостоятельно и эффективно путем обращения непосредственно к нарушителю этого права может прекратить нарушение субъективного авторского права. Так, обращение к издателю, который не знал о том, что авторские права на произведение, которое подписано в печать, принадлежат другому лицу, способно прекратить печать

и распространение такого произведения. Таким именно образом лицо может обратиться непосредственно к нарушителю субъективного авторского права и восстановить или признать нарушенное или оспариваемое субъективное право на литературное произведение

В литературе указано, что содержание права на защиту, соответственно, и круг способов, с помощью которых уполномоченное лицо может защитить свое нарушенное субъективное гражданское право включает в себя, кроме возможности обращения с требованием о защите нарушенного субъективного гражданского права в уполномоченные государственные органы, возможность защищать свое нарушенное право самостоятельно с помощью своих собственных действий [20]. Так, в случае неуплаты авторского вознаграждения автору литературного произведения можно применить самозащиту как средство защиты нарушенного права и обратиться к пользователю авторского права на литературное произведение с соответствующим требованием об уплате авторского вознаграждения. При этом самозащита должна быть в пределах, предусмотренных законом. Как пишет О.И. Антонюк, закрепление возможности самозащиты всеми мерами, которые не запрещены законом и не противоречат моральным основам общества, является положительным, ведь благодаря этому может быть обеспечена оперативная, действенная и экономная защита [21]. Как также указано в литературе, одним из условий для применения самозащиты является нарушение конкретного гражданского права. Во-вторых, необходимость пресечь это нарушение. Третье условие - соответствие принятых мер характеру нарушения, они не должны выходить за пределы действий, необходимых для прекращения нарушений права [22]. При соблюдении этих условий осуществления права на самозащиту может происходить и при нарушении авторского права на литературное произведение.

Заслуживает внимания точка зрения, что характерными признаками



права на самозащиту являются: 1) осуществляется действиями лица, право которого нарушено; 2) потерпевший не обращается к юрисдикционному органу или другим лицам для оказания помощи; 3) возникает в случае нарушения или создания реальной угрозы нарушения прав; 4) реализуется с помощью действий, которые не противоречат закону и моральным принципам общества; 5) соответствует содержанию нарушенного права, или характеру угрозы; 6) адекватное действиям, нарушающих право или препятствиям для осуществления права; 7) осуществляется для устранения препятствий для осуществления права, прекращения нарушения и устранения его последствий [23]. При самозащите авторского права на литературное произведение следует учитывать указанные общетеоретические основы права на самозащиту. Так, автор или другое лицо, которое прибегает к самозащите права на литературное произведение, должно самостоятельно совершать действия по защите своего нарушенного права. Кроме того, авторское право на литературное произведение должно быть нарушено или создаваться реальная, но не мнимая угроза нарушения права: произведение должно быть искаженным или быть распечатанным или готовиться к печати контрафактный тираж литературного произведения, в редакции должна находиться рукопись произведения, где не указан один из соавторов или указан другой автор, автору в указанный договором срок должен быть не оплачен гонорар или авторское вознаграждение должно быть оплачено в меньшем, чем указанный в договоре размере или должно быть другое нарушение авторского права. Важно, чтобы действия носителя авторского права на литературное произведение по самозащите не противоречили закону и моральным принципам общества. Совершать самозащиту путем оскорблений, запугивания, угроз к нарушителю права в незаконной форме не допускаются при осуществлении этого права. Осуществлять самозащиту авторского права на литературные произведения через

причинение вреда здоровью или имуществу нарушителя является не допустимым. Главной целью самозащиты авторского права на литературное произведение является прекращение нарушения этого права и устранения его последствий, а не в коем случае не унижение нарушителя или другие не соответствующие закону или нравственности мотивы.

Защита авторского права на литературное произведение нотариусом тоже предусмотрена законом. Впрочем, возможности защиты именно авторского права на литературное произведение именно таким образом довольно ограничены. Ведь нотариус действует в пределах своей компетенции, предусмотренной Законом Украины «О нотариате». Он может защищать права лиц путем совершения исполнительной надписи на долговом документе. Если предположить (что бывает довольно редко), что договор о передаче имущественных прав интеллектуальной собственности был нотариально удостоверен и по нему одновременно не уплачено авторское вознаграждение, теоретически может быть истребована через исполнительную надпись нотариуса на договоре по передаче прав на литературное произведение, который был нотариально удостоверен. Этим нотариус защитит право автора литературного произведения на авторское вознаграждение. Но на практике такие случаи не являются распространенными прежде всего потому, что нотариальная форма лицензионных и других договоров по передаче имущественных прав интеллектуальной собственности на литературное произведение не является обязательным по закону и крайне редко применяется современниками этих соглашений.

Впрочем, нотариус может способствовать защите авторского права на литературное произведение совершая отдельные нотариальные действия. Так, в случае нарушения прав автора литературного сочинения другими лицами автор вправе через нотариуса передать этим лицам заявление с требованием устранить нарушения авторского права. Копия заявления остается по правилам

нотариального делопроизводства в делах нотариуса. В дальнейшем это может иметь доказательственное значение в суде, когда содержание указанного заявления, которое было в порядке самозащиты подано нарушителю через нотариуса, будет доведено до участников процесса. Также указанное заявление может повлиять на нарушителя авторского права на литературное произведение, получив его может прекратить нарушать авторское право на это произведение.

Защита авторского права на литературное произведение государственными органами (Президентом Украины, органами государственной власти, органами власти Автономной Республики Крым или органами местного самоуправления) происходит путем обращения субъекта авторского права, права которого нарушены в соответствующие органы. В.П. Грибанов отмечал, что возможность обратиться к компетентным государственным или общественным органам защиты материального субъективного права является важнейшей в содержании права на защиту и принадлежит уполномоченному лицу. И хотя обеспечительную сторону права нельзя сводить только к применению мер государственного принуждения, следует признать, что подключение уполномоченным лицом к реализации своего права аппарата государственного принуждения является важнейшим условием реальности и гарантированности прав физических и юридических лиц [24]. Таким образом лицо еще до обращения в суд вправе обратиться за защитой нарушенного права на литературное произведение к уполномоченным государственным органам или общественным организациям. Они, по сравнению с самозащитой являются третьими лицами в отношении лица, право которого нарушено и лица нарушившего право, и впрочем являются лицами, отличными от суда.

**Выводы.** Защита права осуществляется осуществлением права, активными действиями и более того это действия, к которым лицо удается при нарушении ее авторских прав



на литературное произведение. Без нарушения авторского права на литературное произведение, защита не производится носителем субъективного гражданского права, прежде всего - автором произведения. При нарушении же этого права автор прибегает к активным действиям по защите этого нарушенного права. Следуюем именно этой доктринальной позиции о содержании субъективного права и месте, занимаемом в ней защите авторского права на литературное произведение.

#### Список использованной литературы:

1. Загальні міжнародні угоди з питань інтелектуальної власності. Всесвітня організація інтелектуальної власності (ВОІВ) [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://readbookz.com/book/192/7166.html>.
2. Понікаров В. Д., Єрмоленко О. О., Медведєв І. А. Авторські права та інтелектуальна власність : підручник. – Х. : ІНЖЕК, 2008. – 304 с. – С. 164.
3. Косінов С.А. теоретичні проблеми захисту прав споживачів в Україні за договором купівлі-продажу : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – 12.00.03. – Х. : НЮА України імені Ярослава Мудрого. – 1999. – 19 с. – С. 4.
4. Тимченко Г. П. Способи та процесуальні форми захисту цивільних прав : автореф. дис. канд. юрид. наук. – 12.00.03. – Х. : НЮА України імені Ярослава Мудрого. – 2002. – 20 с. – С. 7.
5. Янчук А. В. Відшкодування збитків як спосіб захисту цивільних прав та інтересів : автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – 12.00.03. – К. : КНУ імені Тараса Шевченка. – 2011. – 20 с. – С. 4.
6. Особливості захисту суб'єктивних цивільних прав : монографія. / За ред. О.Д. Крупчана, В.В.Луця. – К. : НДПіП НАПрН України, 2012. – 400 С. - С. 12.
7. Янчук А.В. Відшкодування збитків як спосіб захисту цивільних прав та інтересів : автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – 12.00.03. – К. : КНУ імені Тараса Шевченка. – 2011. – 20 с. – С. 11-12.
8. Цивільне право України : Курс лекцій. Т. 1. Видання 2-ге, виправ. та доп. / Р. Б. Шишка, О. Л. Зайцев, Є. О. Мічурін та ін.; За ред. Р. Б. Шишки та В. А. Кройтора. – Х. : Еспада, 2008. – 680 с. – С. 209
9. Науково-практичний коментар Цивільного кодексу України : у 2 т. – 4-те вид., перероб і допов. / За ред. О. В. Дзери, Н. С. Кузнецової, В. В. Луця. – К. : Юрінком-Інтер, 2011. – Т. 1. – 808 С. – С. 35.
10. Дзера І. О. Цивільно-правові засоби захисту права власності в Україні : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – 12.00.03. – К. : КНУ ім. Тараса Шевченка. – 2001. – 18 с. – С. 8.
11. Понікаров В. Д., Єрмоленко О. О., Медведєв І. А. Авторські права та інтелектуальна власність : підручник. – Х. : ІНЖЕК, 2008. – 304 с. – с. 164.
12. Нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав. / Под ред. Близнаца И. А. – М. : Книга сервис, 2002. – 512 с. – С. 26.
13. Янчук А. В. Відшкодування збитків як спосіб захисту цивільних прав та інтересів : автореферат дис. ... канд. юрид. наук. – 12.00.03. – К. : КНУ імені Тараса Шевченка. – 2011. – 20 с. – С. 8.
14. Про авторське право та суміжні права : Закон України // Відомості Верховної Ради України . – 1994. – № 13. – Ст.64.
15. Тимченко Г. П. Способи та процесуальні форми захисту цивільних прав : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – 12.00.03. – Х. : НЮА України імені Ярослава Мудрого. – 2002. – 20 с. – С. 9.
16. Дзера І. О. Цивільно-правові засоби захисту права власності в Україні : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – 12.00.03. – К. : КНУ ім. Тараса Шевченка. – 2001. – 18 с. – С. 9.
17. Галянтич М. К., Дришлюк А.І., Лічман Л.Г. Здійснення та судовий захист суб'єктивних житлових прав : монографія. – Тернопіль : Підручники та посібники. – 496 с. - С. 316.
18. Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав / В. П. Грибанов. – М.: Статут, 2000. – 411 с. – С. 117.
19. Особливості здійснення суб'єктивних прав учасниками цивільних відносин : монографія / За заг. ред. В. В. Луця. – К. : НДІ приватного права і підприємництва НАПрН України, 2011. – 212 с. - С. 39.
20. Особливості здійснення суб'єктивних прав учасниками цивільних відносин: монографія / За заг. ред. В. В. Луця. – К. : НДІ приватного права і підприємництва НАПрН України, 2011 – 212 с. – С. 36.
21. Антонюк О. І. Право учасників цивільних правовідносин на самозахист : монографія. – Донецьк : ДЮІ ЛДУВС, 2006. – 220 с. – С. 215.
22. Відшкодування моральної та матеріальної шкоди : навчальний посібник / За ред. М. К. Галянтича. – К. : Юрінком-Інтер, 2011. – 632 с. – С. 143.
23. Цивільне право України : Курс лекцій: У 6-ти томах. Т. 1. Вид. 2-ге, виправ. та доп./ За ред. Р. Б. Шишки та В. А. Кройтора. – Харків : Еспада, 2008. – 680 с. – С. 222.
24. Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав / В. П. Грибанов. – М. : Статут, 2000. – 411 с. – С. 164.