

Смирнов А. И.,  
аспирант кафедры гражданско-правовых дисциплин  
Одесского национального университета имени И. И. Мечникова

## СУБЪЕКТЫ ПРАВА НА АУДИОВИЗУАЛЬНОЕ ПРОИЗВЕДЕНИЕ

### SUBJECTS OF THE RIGHT TO AUDIOVISUAL WORK

В статье рассматриваются вопросы, связанные с определением правового статуса первоначальных и производных субъектов права на аудиовизуальное произведение. Исследуются проблемы, связанные с необходимостью наделения авторскими полномочиями авторов аудиовизуального произведения и производных субъектов права на кинофильм.

**Ключевые слова:** аудиовизуальное произведение, первоначальные субъекты (режиссер-постановщик, оператор-постановщик, автор сценария, художник-постановщик), производные субъекты (продюсер), авторские полномочия.

У статті розглядаються питання, пов'язані з визначенням правового статусу первинних і похідних суб'єктів права на аудіовізуальний твір. Досліджуються проблеми, пов'язані з необхідністю наділення авторськими повноваженнями авторів аудіовізуального твору і похідних суб'єктів права на кінофільм.

**Ключові слова:** аудіовізуальний твір, початкові суб'єкти (режисер-постановник, оператор-постановник, автор сценарію, художник-постановник), похідні суб'єкти (продюсер), авторські повноваження.

The article deals with issues related to the definition of the legal status of the original and derived subjects of the right to an audiovisual work. Problems connected with the need to authorize the authors of the audiovisual work and the derivatives of the subjects of the right to the motion picture are investigated.

**Key words:** audiovisual work, original subjects (director, director, scriptwriter, artist), derivative subjects (producer), author's powers.

**Постановка проблеми.** В системе объектов авторского права особое место занимает аудиовизуальное произведение. В связи с тем, что данный вид произведения является «многоуровневым» объектом, важным является верное определение правового положения субъектов права на этот вид произведения. Поэтому, обращаясь к исследованию проблем, связанных с установлением правового статуса первоначальных и производных субъектов права на кинофильм, следует определить их место в системе субъектов авторского права.

**Постановка задания.** Целью настоящей статьи является определение правового положения первоначальных субъектов права на аудиовизуальное произведение (режиссер-постановщик, оператор-постановщик, автор сценария, художник-постановщик) и производного субъекта права на аудиовизуальное произведение (продюсер).

**Анализ последних исследований и публикаций.** Вопрос, являющийся предметом данного исследования, изучали такие ученые, как: Б.С. Антимонов, Е.А. Флейшиц, Л. Бентли, Б. Шерман, В.А. Дозорцев, А.П. Сергеев, Е.Э. Чуковская, однако однозначный ответ так и не был получен.

**Изложение основного материала.** В соответствии со ст. 7 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» субъектами авторского права являются авторы произведений. Следует указать, что согласно ч. 1 ст. 17 настоящего закона право авторства принадлежит именно авторам того или иного произведения. Круг субъектов на аудиовизуальное произведение законодатель определяет в ст. 17 следующим образом: режиссер-постановщик; автор сценария и (или) текстов, диалогов; автор специально созданного для аудиовизуального произведе-

ния музыкального произведения с текстом или без него; художник-постановщик; оператор-постановщик. Следовательно, обозначенным лицам принадлежит право авторства как первоначальным авторам аудиовизуального произведения.

Прежде чем обратиться к анализу особенностей правового положения субъектов права на аудиовизуальное произведение необходимо обратить внимание на такие юридические термины, как «субъект права», «субъект правоотношения», «участник правоотношения». Общеизвестным является то, что «субъект права» и «субъект правоотношения» рассматриваются как тождественные понятия. Так, М.К. Сулейменов отмечает, что «понятие «субъект права» и «субъект правоотношения» совпадают в том смысле, что субъект права – это правовая фигура, создаваемая только для того, чтобы стать субъектом правоотношения. При этом понятие «субъект права» шире понятия «субъект правоотношения» [7, с. 18]. Р.О. Халфина указывает, что «...понятие участника правоотношения уже, чем понятие субъекта права» [8, с. 78]. Ученый это объясняет тем, что «правоотношение – это не единственная форма реализации права, нормы, определяющие положение субъекта права, реализуются в первую очередь, создавая правовой статус. Наличие правового статуса, качество субъекта – необходимые условия участия в правоотношении. Однако для такого участия требуется и ряд дополнительных условий, связанных с характером данного вида общественных отношений» [8, с. 79].

Относительно соотношения «субъект авторского права» и «субъект авторского правоотношения» можно высказать суждение, что субъектом авторского правоотношения являются как носители авторского права, так и носители юридической

обязанности. Исходя из этого, «субъект авторского правоотношения» (как и «субъект правоотношения») шире понятия «субъект авторского права».

В связи с тем, что аудиовизуальное произведение является «многослойным» объектом авторского права, соответственно, особенным является и правовой статус как первоначальных субъектов (авторы), так и производных субъектов (правоприобретатели). В.А. Дозорцев указывает на особенный правовой режим аудиовизуального произведения и пишет, что «...многослойный интеллектуальный продукт существует в целом, включает все составляющие, без любого из них его объективно нет, хотя многие элементы могут быть использованы и обособленно, отдельно. Фильм – единое произведение, и все входящие в него результаты творческой деятельности отдельных лиц должны иметь единый правовой режим...» [4, с. 147]. Из данного высказывания следует, что каждый самостоятельный элемент аудиовизуального произведения создается творческим трудом каждого из авторов рассматриваемого объекта права.

Следует отметить, что в разных странах применяется неодинаковый подход к определению авторов аудиовизуального произведения. В частности, в странах романо-германской правовой системы авторами аудиовизуального произведения являются лица, которые вносят свой творческий вклад в создание данного объекта авторского права. Таковыми признаются режиссер-постановщик, автор сценария, оператор-постановщик. В странах англо-американской правовой системы автором аудиовизуального произведения является лицо, которое организовало процесс создания фильма, то есть продюсер кинофильма. Как указывается в литературе, именно продюсер аудиовизуального произведения является носителем первоначального авторского права. Все остальные лица, участвующие в создании кинофильма, признаются наемными работниками, которым принадлежат личные неимущественные права. Как видно, отличительной чертой между подходами указанных правовых систем к определению правового положения первоначальных субъектов права на аудиовизуальное произведение является то, что в первом случае (континентальная система) таковыми признаются лица, чьим творческим трудом создано произведение, а во втором случае (англо-американская система) первоначальным носителем авторского права является лицо, которое выполняло организационные функции по созданию кинофильма. На данное обстоятельство указывают английские ученые Л. Бенгли, Б. Шерман: «страны континентальной семьи всегда были склонны видеть в авторе любого произведения лицо, которое внесло творческий вклад в его создание. В этом различии долгое время было принято усматривать принципиальное расхождение между системами общего и континентального авторского права. Однако в результате усилий по гармонизации европейского законодательства этот контраст постепенно смягчается. Это достигается благодаря тому, что гармонизация европейского

авторского права сопровождается распространением на англо-саксонское право континентальных парадигм авторства» [3, с. 199]. Подтверждением тому является признание за режиссером-постановщиком личных неимущественных прав. Кроме того, что само аудиовизуальное произведение в английском авторском праве стало признаваться «гибридной субстанцией», т.е. «между объектами собственно «авторства» и результатами организационной деятельности». Как видно, британское законодательство в сфере авторского права на аудиовизуальное произведение все же сохраняет положение о том, что организатор съемочного процесса (продюсер) является носителем первоначального авторского права.

Аналогичная ситуация складывалась с вопросом о признании первоначального авторства за юридическим лицом (киностудией) в советский период. В юридической литературе, по общему правилу, не отрицалось, что за киностудией закреплялся статус производного субъекта авторского права. Определялось, что данное юридическое лицо организует творческий процесс по созданию фильма, предоставляет материальную базу «для творчества отдельных авторов». Другими словами, творческий процесс авторов аудиовизуального произведения не приводит к возникновению у юридического лица (киностудии) первоначального авторства. Однако в юридической литературе имело место и иное мнение. Так, Б.С. Антимонов, Е.А. Флейшиц считали, что авторское право юридического лица нельзя признать производным: «...прежде всего право является производным только в том случае, если ранее оно было у другого носителя первоначальным. Между тем ясно, авторское право ...на кинофильмы никому, кроме указанных в законе юридических лиц принадлежать не может и возникает впервые именно у этих юридических лиц» [2, с. 77]. В.А. Дозорцев высказывался по данному поводу следующим образом: «Юридическое лицо как субъект авторского права подставлено на место физического лица, замещает его, природу и характер их прав закон конструирует совершенно аналогично. Юридическое лицо последовательно подставляется на место человека, наделяется точно такими же правами. Это относится и к праву использования фильма, закрепляемому за юридическим лицом на тех же основах, что и за человеком. Иначе фикция авторства юридического лица оказалась бы несостоявшейся» [4, с. 150].

Позволим себе не согласиться с данной точкой зрения. Единственным аргументом является то, что в качестве отличительного признака первоначальных субъектов от производных субъектов следует признавать наличие у первых творческого, созидательного труда. Естественно, что только физическое лицо может быть наделено возможностью творить. Юридическое лицо в силу своих особенностей не в состоянии осуществлять творческую деятельность. Исследуя данную проблему, ученый А.П. Сергеев пишет, что «...это лицо (киностудия...) лишь условно может быть признано автором произведения, так как в действительности его

творцами являются конкретные физические лица» [6, с. 171].

Необходимо определить, что законодатель устанавливает в качестве основного признака автора как субъекта авторского права – творческий характер труда при создании того или иного вида объектов авторского права, в том числе и аудиовизуального произведения. Именно творчество отражает личность автора. В юридической литературе четко определяется, что первоначальное имущественное право использования, имеющее своим основанием творческую деятельность, привязывается именно к личности автора. Из этого можно сделать вывод, что авторство является основанием возникновения имущественных прав. Как верно указывает В.А. Дозорцев, «... авторство ... первоначальная точка отсчета этих прав (*имущественных – А.С.*), оно является результатом индивидуализации первоначального правообладателя» [6, с. 145].

О.А. Красавчиков в своей работе, посвященной понятию творчества в гражданском праве, пишет, что «...основное свойство творческого труда то, что оно является умственным (интеллектуальным) и связано со значительным расходом нервной энергии, осознанием окружающей действительности, ее оценкой, отражением в тех или других (сознательных либо чувственно воспринимаемых) формах. Творческий труд – это труд сознания, труд духовный» [5, с. 466]. Из этого следует, что творческий труд производящий, труд, в котором воплощаются идеи, мысли.

Кроме того, необходимо обратить внимание на стадии творческого труда: познавательная, оценочная, созидательная, стадия объективизации и, наконец, заключительная стадия. Все указанные стадии отражают умственные процессы автора при создании произведения. Каждая стадия следует одна за другой. Невозможно объективизировать тот или иной результат творческой деятельности, минуя познавательную или оценочную стадии.

Также О.А. Красавчиков выделяет такие формы организации творческого труда, как индивидуальная, групповая и коллективная. В настоящей статье следует остановиться на характеристике коллективной формы, поскольку создание аудиовизуального произведения осуществляется посредством коллектива творческих личностей. Ученый указывает на такие признаки коллективной формы: «...наличие между членами коллектива формализованных, т.е. поставленных законом в определенные юридические общественные отношения; ...формирующиеся и реализуемые в творческом процессе по созданию определенного нематериального блага (...кинофильма...) социальные связи являются подсистемой в общей совокупности общественных отношений, образующих данное творческое объединение; ... для коллективной формы творчества характерно наличие и единства цели, и единства руководства..., что позволяет не только поставить соответствующие творческие задачи, но и организовать работу...» [5, с. 471].

При создании аудиовизуального произведения каждый из авторов того или иного элемента (части)

его части проходит указанные стадии, направленные на конечный результат – кинофильм. Например, режиссер- постановщик в первую очередь должен четко понимать, что отразится в его фильме. Далее указанный субъект оценивает, осознает, как он будет отображать то, что он задумал донести до своего зрителя. Следующим этапом активной творческой деятельности режиссера-постановщика станет создание самого произведения. Если две предыдущие стадии связаны больше с «предварительной» деятельностью режиссера-постановщика, то стадия созидательная связана с самим процессом съемок фильма. Стадия объективизации фильма связана с «процессом индустриального воспроизведения», т.е. фиксацией аудиовизуального произведения на пленке. На заключительной стадии режиссер-постановщик представляет свой фильм широкой публике, т.е. проводятся рекламная кампания, встречи со зрителями перед демонстрацией фильма и т.д. Как видно, система творческих этапов, выдвинутая О.А. Красавчиковым, полностью применима и для процесса создания аудиовизуального произведения.

Необходимо отметить, что можно дифференцировать участников творческого процесса при создании аудиовизуального произведения. Так, режиссер-постановщик является творческим организатором, а остальные авторы (сценарист, художник-постановщик, композитор, оператор-постановщик) являются творческими исполнителями. Это объясняется тем, что именно режиссер-постановщик организует и отвечает за процесс съемок фильма в целом. Деятельность остальных субъектов подчинена воле режиссера, так как именно он «видит» конечный результат, понимает и знает, как его достигнуть. При этом никак не умаляется творческая деятельность каждого из создателей аудиовизуального произведения.

Не менее значимой фигурой, принимающей участие в создании аудиовизуального произведения, является автор сценария. Следует указать, что созданный автором сценарий необходимо рассматривать как литературное произведение. Сценарий является основой будущего аудиовизуального произведения. Автор сценария может создать как оригинальный сценарий, так и сценарий, основанный на каком-либо литературном произведении. Другими словами, сценарием может быть новое произведение или произведение, основанное на существующем материале. Закон Украины «Об авторском праве и смежных правах» также не предъявляет обязательных требований к оригинальности сценария.

Законодатель в качестве автора прав на аудиовизуальное произведение признает и оператора-постановщика. Оператор-постановщик по своим функциональным обязанностям отвечает за «изобразительную сторону» съемочного процесса. Как указывается в литературе, оператор-постановщик несет ответственность за цветовое решение произведения в целом и каждой его отдельной части.

В соответствии с положениями Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах» автором

аудиовізуального вироблення являється і художник-постановщик. Його роль в створенні кінофільма також має важке значення. Іменно результати творчої діяльності художника-постановщика втілюють в життя творчі замисли режисера-постановщика і оператора-постановщика. Крім того, результати творчого праці художника-постановщика можуть бути використані самостійно. Наприклад, художник-постановщик мультфільма може використовувати створені ним образи героїв наступним чином – створювати іграшки, значки і т.д.

Охарактеризовавши первісних суб'єктів права на аудіовізуальне вироблення, звернемо увагу на похідних суб'єктів права на даний об'єкт права. Такими суб'єктами є особи, яким авторами були передані права на використання кінофільма. В якості такого суб'єкта можна визнати продюсера. Продюсером аудіовізуального вироблення є особа, яка організує або організує і фінансує створення аудіовізуального вироблення. Як видно, законодавець не виділяє види продюсерів. В юридичній літературі виділяють окремі види продюсерів. Так, Е.Э. Чуковська вказує, що є такі види продюсерів: а) продюсер, відповідальний за вироблення фільма, то є забезпечуючий творчий і технологічний процес зйомки; б) продюсер, відповідальний за поширення фільма з метою задоволення інтересу широкого публіки і найбільш повного повернення витрат на вироблення фільма; в) продюсер, який фінансує вироблення фільма, то є здійснює пошук необхідних для зйомки грошових засобів [9, с. 8]. Необхідно відзначити, що така класифікація дуже умовна. Це пояснюється тим, що вказане розподілення не є обов'язковим, так як всі перераховані функції,

присущі діяльності продюсера, можуть бути поєднані і, як наслідок, виконуються однією особою.

Визначаючи місце продюсера в процесі створення аудіовізуального вироблення, слід вказати, що даний суб'єкт займається виробленням як господарської діяльністю, шукає джерела фінансування, організує наступний прокат створеного кінофільма. Для успішної реалізації своїх функціональних обов'язків продюсеру необхідно мати права на використання створеного аудіовізуального вироблення. Для цього на первісних стадіях підготовки до створення аудіовізуального вироблення і укладаються відповідні авторські угоди про передачу майнових прав від авторів до продюсера.

**Висновки.** На основі викладеного можна зробити висновок про те, що суб'єктів права на аудіовізуальне вироблення можна класифікувати на первісних і похідних. К первісним суб'єктам слід відносити безпосередньо авторів – режисера-постановщика, оператора-постановщика, автора сценарію і художника-постановщика. Похідними суб'єктами є особи, яким авторами були передані майнові права. В частині, таким суб'єктом права на аудіовізуальне вироблення слід вважати продюсера. В ході дослідження особливостей правового положення суб'єктів права на аудіовізуальне вироблення було встановлено, що первісне право авторства на фільм повинно належати тільки авторам даного об'єкта авторського права. Це пояснюється тим, що тільки автору як фізичній особі притаманна можливість займатися творчою працею. Також визначається, що саме авторство є «основою» для виникнення майнових прав на використання аудіовізуального вироблення.

#### ЛИТЕРАТУРА:

1. Закон України «Про авторське право і суміжні права» від 23 грудня 1993. – № 3792–ХІІ [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/3792-12>.
2. Антимонов Б.С Авторське право / Б.С. Антимонов, Е.Ф. Флейшиц. – М. : Государственное издательство юридической литературы, 1957. – 250 с.
3. Бентли Л. Право интеллектуальной собственности. Авторское право / Л. Бентли, Б. Шерман. – СПб. : Издательство Юридический центр Пресс, 2004. – 535 с.
4. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации. Сборник статей / В.А. Дозорцев. – М. : Статут, 2003. – 416 с.
5. Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права / О.А. Красавчиков. – М. : Статут, 2005. – 494 с.
6. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации / А.П. Сергеев. – М. : ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. – 752 с.
7. Сулейменов М.К. Понятие субъектов гражданского права // Субъекты гражданского права / М.К. Сулейменов. – Алматы : НИИ частного права Казахского гуманитарно-юридического университета, 2004. – С. 16–26.
8. Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении / Р.О. Халфина. – М. : Юридическая литература, 1974. – 340 с.
9. Чуковская Е.Э. Аудиовизуальный бизнес. Договорное регулирование / Е.Э. Чуковская. – М. : РосКонсульт, 1999. – 336 с.