



УДК 347.788.36  
ББК 67

## ОСОБЕННОСТИ СОЗДАНИЯ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ СЛУЖЕБНЫХ ПРОИЗВЕДЕНИЙ В СИСТЕМЕ МВД РОССИИ В КОНТЕКСТЕ ИЗМЕНЕНИЙ ГК РФ

**Александр Александрович Молчанов**

Доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского права,  
Санкт-Петербургский университет МВД Российской Федерации  
Alexmol53@mail.ru  
ул. Летчика Пилютова, 1, 198206 г. Санкт-Петербург, Российская Федерация

**Елена Сергеевна Афанасьева**

Адъюнкт кафедры гражданского права,  
Санкт-Петербургский университет МВД Российской Федерации  
alenamarti14@mail.ru  
ул. Летчика Пилютова, 1, 198206 г. Санкт-Петербург, Российская Федерация

**Аннотация.** Статья посвящена рассмотрению особенностей создания и использования служебных произведений в системе МВД России в контексте изменений гражданского законодательства. Служебные произведения получили достаточно широкое распространение в системе МВД России, а обеспечению прав их авторов уделяется значительное внимание, что связано с кардинальными изменениями в законодательной сфере.

**Ключевые слова:** служебное произведение, научная деятельность, исключительное право, гражданское законодательство, создание, использование.

В 2006 г. была принята и вступила в силу с 1 января 2008 г. часть четвертая ГК РФ, полностью посвященная регулированию отношений по правовой охране результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Авторскому праву посвящена гл. 70, где в ст. 1295 ГК РФ прямо предусматривается возможность создания служебных произведений.

В связи с развитием новых технологий, формированием инновационной среды и переходом нашей страны на модернизацию научной и образовательной отрасли актуализировалось создание и дальнейшее использование служебных произведений.

Принятый в 1993 г. и действовавший до вступления в силу четвертой части ГК РФ

Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» [3] (далее – Закон об авторском праве) в ст. 14 в качестве служебного признавал произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя, что позволяло работодателю принуждать работника выполнять задания, которые выходят за пределы его трудовых обязанностей.

В отличие от ст. 14 Закона об авторском праве, ст. 1295 ГК РФ к служебным произведениям относит лишь те произведения науки, литературы или искусства, которые созданы в пределах, установленных для работника (автора) трудовыми обязанностями, исключив из числа служебных произведений те произведения, которые созданы в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя.

Законодательно обусловлено, что авторские права на служебные произведения, созданные в пределах установленных для автора трудовых обязанностей, принадлежат последнему.

Служебное произведение – это итог созидательной деятельности автора, предполагающий прежде всего его непосредственное восприятие, в связи с чем непросто установить, в какое время оно было создано. Следует обратить внимание на то, что не всякое произведение является служебным. Произведения, которые созданы за пределами исполнения прямо установленных трудовых обязанностей для конкретного работника (автора), нельзя признать служебными.

Полагаем, что для причисления произведения к служебным работодатель должен документально четко установить особенности создаваемого служебного произведения и последовательность подтверждения соответствия полученного автором результата.

Сложившаяся судебная практика требует подтверждения создания конфликтных служебных произведений. Подтверждение может быть представлено в виде документов, детально регламентирующих трудовые обязанности авторов: в письменном виде зафиксированное начало работы по созданию служебного произведения и время передачи его в распоряжение работодателя; задания по поводу создания конкретного служебного про-

изведения; подтверждающих документов о наличии трудовых отношений между автором и работодателем; документов, удостоверяющих, что служебное произведение создавалось в течение времени, когда автор согласно правилам внутреннего трудового распорядка и условиям трудового договора обязан выполнять трудовые обязанности; документов, удостоверяющих оплату исполненных работ; а также договоров, оговаривающих исключительные права на использование служебного произведения и доказательство следования условиям таких договоров.

Как уже говорилось выше, законодатель в ст. 1295 ГК РФ отказался от упоминания о служебных обязанностях или служебном задании, в рамках которых создавалось служебное произведение. Тем не менее работодатель не отказывается от удобного случая дать определенное задание на создание служебного произведения в пределах детализации трудовых обязанностей, которое, как правило, расписано работодателем в должностной инструкции.

Служебные произведения создают и сотрудники полиции, в обязанности которых может входить выполнение творческих работ. Этот вывод мы основываем на том, что в п. 1 ст. 11 Федерального закона «О полиции» от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ (далее – ФЗ о полиции) [15] закреплена обязанность сотрудников полиции использовать в своей деятельности достижения науки и техники, информационные системы, сети связи, а также современную информационно-телекоммуникационную инфраструктуру. В системе МВД существует масса учреждений, непосредственной задачей которых не является осуществление основных задач органов внутренних дел, они выполняют вспомогательные, но не менее важные функции, которые, в конечном счете, обеспечивают полноценное функционирование всей системы в целом [5, с. 97].

Сотрудники полиции имеют право сами достигать определенных научных и иных творческих результатов, осуществляя по совместительству с основной работой научную и иную творческую деятельность [6, с. 141]. Данное право сотрудников полиции закреплено в п. 4 ст. 34 Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации» от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ [16].

Сотрудниками полиции (авторами) создается достаточно большое количество служебных произведений в рамках осуществляемой ими научной или иной творческой деятельности [1, с. 76]. Под научной (научно-исследовательской) деятельностью согласно п. 6 Приказа МВД России от 18 марта 2013 г. № 150 [11] следует понимать деятельность, направленную на приобретение и приложение новых знаний, научных результатов в сфере внутренних дел.

Основывающийся на ФЗ о полиции Приказ МВД России от 29 декабря 2012 г. № 1153 [10] (далее – Приказ МВД № 1153) содержит конкретные положения, реализуемые в целях повышения качества литературы, используемой в образовательном процессе, научной деятельности образовательных учреждений и научно-исследовательских организаций системы МВД России, в том числе определяет порядок подготовки служебных произведений к изданию.

В соответствии с п. 23 раздела III Приложения № 1 к Приказу МВД № 1153 издание служебных произведений осуществляется поэтапно и включает подготовку рукописи, рецензирование, доработку, проверку на уникальность и режим секретности, научное редактирование и издание.

Сотрудники полиции (авторы) в процессе подготовки служебного произведения, то есть при техническом оформлении рукописи, обязаны соблюдать общие требования, которые предъявляются к их разработке и регламентированы издательскими стандартами.

Образовательные учреждения, НИО и (или) подразделения ОВД РФ при обращении автора представляют внешние рецензии на подготовленное служебное произведение. Главная цель рецензирования заключается в рассмотрении и всестороннем оценивании рукописи, а также в ее совершенствовании для дальнейшей подготовки к изданию. Рецензентами должны быть специалисты в области тематики подготовленного служебного произведения, иметь ученую степень и (или) ученое звание или большой опыт практической деятельности по надлежащему направлению.

При необходимости служебное произведение в соответствии с установленными в Приказе № 1153 сроками дорабатывается.

Доработанное служебное произведение передается сотрудником полиции в редакционно-издательский отдел, где его проверяют на предмет заимствования и выдают соответствующую справку. Подготовленное и доработанное служебное произведение проходит обсуждение на заседании соответствующей кафедры, оформляемое протоколом, после чего рассматривается экспертной комиссией по режиму секретности, которая готовит надлежащее заключение.

Представленные в редакционно-издательский отдел служебное произведение, рецензии, справка о проверке системой «Антиплагиат», заключение экспертной комиссии по режиму секретности и выписка из протокола заседания кафедры обсуждаются редакционно-издательским советом. При необходимости приведения служебного произведения к единообразному изложению организуется его научное редактирование.

После редакционной подготовки и согласования с ДГСК МВД РФ в соответствии с годовым планом осуществляется издание служебного произведения.

В соответствии с Федеральным законом «Об обязательном экземпляре документов» от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ [17] опубликованное служебное произведение подлежит обязательной рассылке в соответствующие органы и организации, в том числе в другие структурные подразделения МВД РФ. Таким образом, в соответствии с положениями названных ранее приказов МВД подготовка и использование служебных произведений в системе МВД России осуществляются в плановом порядке.

В настоящее время служебные произведения получили достаточно широкое распространение в системе МВД России, а обеспечению прав их авторов уделяется значительное внимание. Это связано с кардинальными изменениями в законодательной сфере. Продолжением процесса кодификации авторского права в России стало принятие Государственной Думой Федерального закона от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ [14] (далее – ФЗ № 35-ФЗ), после введения в действие которого с 1 октября 2014 г. в очередной раз изменилось правовое регулирование служебных произведений, но главнейший принцип принадлежности служебного произведения его автору остался.

В соответствии со ст. 1257 ГК РФ, если не доказано иное, в качестве автора произведения понимается лицо, указанное как автор на оригинале или экземпляре произведения или в информации об авторском праве, идентифицирующей произведение, автора или иного правообладателя.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 1295 ГК РФ исключительное право на служебное произведение имеет работодатель. Данная норма сформулирована как диспозитивная – предусмотрено, что в трудовом или гражданско-правовом договоре между работодателем и работником могут быть установлены отступления от указанного правила.

В первоначальной редакции указанной статьи говорилось о трудовом или ином договоре между ними. Упоминание о «трудовом или ином» договоре работодателя и работника ФЗ № 35-ФЗ заменено указанием на «трудовой или гражданско-правовой договоры». Следует особо отметить, что замена словосочетания «иным договором» словосочетанием «гражданско-правовым договором» основывается на том, что служебные произведения создаются в связи с выполнением обязанностей работника, предусмотренных трудовым договором. Эти отношения согласно ст. 15 ТК РФ признаются трудовыми и в силу ст. 5 ТК РФ регулируются трудовым законодательством и иными содержащими нормы трудового права нормативными правовыми актами.

В соответствии со ст. 2 ГК РФ основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав) определяет гражданское законодательство.

Из вышеизложенного следует, что вопросы исполнения сотрудником полиции своих обязанностей, в том числе реализация им интеллектуальной деятельности, обуславливаются нормами трудового права и в область применения гражданского законодательства не входят, отношения же перехода имущественных прав от сотрудника полиции к работодателю являются гражданско-правовыми и регулируются гражданским законодательством. Поскольку ч. 2 ст. 15 ТК РФ не допускает заключение гражданско-правовых договоров,

которые практически регулируют трудовые отношения работника и работодателя, следовательно, трудовой договор не может охватывать собой признаки гражданско-правового договора, при этом дополнение его условиями о принадлежности прав на служебное произведение не снимает с данных условий изначально присущий им гражданско-правовой характер.

Именно поэтому в данном случае используются нормы п. 2 ст. 1295 ГК РФ, определяющие, что предметом договора не могут быть права на использование служебных произведений, которые сотрудник полиции должен будет создать в дальнейшем. Противоречащие законодательству условия договора на основании п. 2 ст. 168 ГК РФ признаются недействительными. В подобных случаях при возникновении спора о принадлежности исключительных прав на созданное служебное произведение трудовой договор не может использоваться в качестве допустимого доказательства.

Согласно ныне действующему законодательству создание служебного произведения допустимо лишь в пределах трудовых обязанностей работника. В связи с этим употребление законодателем в п. 2 ст. 1295 ГК РФ словосочетания «или гражданско-правовым договором» представляется вполне прогрессивным и способствующим развитию служебных произведений в современных реалиях.

Законодатель предоставляет автору возможность независимо распоряжаться исключительным правом на собственное произведение и зарабатывать доход от его использования. Так, согласно п. 2 ч. 2 ст. 1295 ГК РФ, если работодатель в течение трех лет не начнет осуществлять свое право на использование служебного произведения, то он это право утрачивает, а исключительное право на служебное произведение, к которому работодатель не проявил интереса в течение трехлетнего срока, возвращается автору ввиду бездействия работодателя.

Как мы уже отмечали, по общему правилу исключительное право на использование служебного произведения принадлежит работодателю. По этой причине работодатели игнорируют заключение с авторами-работниками соответствующих договоров.

В соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 1295 ГК РФ, если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, начнет его использование или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение.

Анализ положений российского законодательства показывает, что работодатели игнорируют заключение с авторами соответствующих договоров, при этом право на получение авторского вознаграждения напрямую связано с моментом использования произведения работодателем и, как следствие, выплата вознаграждения практически находится в зависимости от усмотрения работодателя. Работодатель зачастую прибегает к уловке, применяемой в сегодняшней практике, оговаривая, что «авторское вознаграждение включено в заработную плату работника и дополнительной оплате не подлежит».

Данное мнение не располагает никаким правовым обоснованием, а лишь содержит в себе почву для будущих конфликтов, ибо не только не представляет возможности установить размер авторского вознаграждения, но и дает возможность работнику, размер заработной платы которого не находится в зависимости от количества созданных им произведений, привести доказательства невыплаты ему авторского вознаграждения. Полагаем, что природа права на вознаграждение за служебное произведение и природа заработной платы его автора диаметрально противоположны – первое имеет гражданско-правовой характер, второе – трудовой.

Цель законодателя – защита интересов автора, который находится в неравном положении в сопоставлении с работодателем. Однако законодатель находит только процессуальную защиту и предоставляет автору, не обладающему сведениями об использовании работодателем служебного произведения, возможность письменно обратиться к работодателю и запросить их у него. В случае неполучения необходимых сведений работник может в соответствии со ст. 1252 ГК РФ обратиться в суд с иском о признании за ним исключительного права на служебное произведение, аргументируя это невыплатой ему авторского вознаграждения.

Незаклучение сторонами должного договора может вызвать конфликт между работником и работодателем. В данном случае работодателю будет непросто привести доказательства факта выплаты авторского вознаграждения и подтверждения того, что он в действительности владеет исключительным правом на произведение и не попирает имущественные права автора, это обстоятельство имеет важное значение. Кроме того, работодатель должен будет предоставить доказательства использования произведения за истекший трехлетний период.

В связи с этим в п. 2 ч. 3 ст. 1295 ГК РФ законодатель справедливо устанавливает, что размер вознаграждения за использование служебного произведения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником.

На гражданско-правовую природу такого договора указано в п. 26 Постановления Пленума ВС РФ от 19 июня 2006 г. № 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах», где говорится, что «размер и порядок выплаты авторского вознаграждения за каждый вид использования служебного произведения устанавливаются договором автора с работодателем. Такой договор носит гражданско-правовой характер, и на него распространяются общие правила о порядке заключения договоров» [7].

В п. 2 ч. 4 ст. 1295 ГК РФ установлено ограничение оборотоспособности права на вознаграждение за служебное произведение. При этом уточняется, что то вознаграждение, которое было присуждено автору при жизни, но не выплачено, переходит по наследству. Иначе говоря, наследники автора имеют право на получение вознаграждения как части не полученных автором доходов только в случае, когда оно возникло при жизни автора, но автор умер, не успев его осуществить.

В п. 3 ст. 1295 ГК РФ устанавливается обязанность работодателя по выплате автору вознаграждения за использование служебного произведения, исключительное право на которое в силу договора принадлежит автору на условиях простой (неисключительной) лицензии.

В гражданско-правовом договоре работодатель и автор определяют пределы использования данного произведения, а также урегулируют вопросы размера, условий и порядка выплаты вознаграждения, при возникновении спора их установит суд. Указанное вознаграждение должно быть выплачено автору на основе гражданско-правового договора сверх и независимо от заработной платы, при этом размер вознаграждения не может быть ниже минимальной ставки авторского вознаграждения, установленной Постановлением Правительства РФ «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» от 21 марта 1994 г. № 218 [8].

Нормы п. 4 ст. 1295 ГК РФ сформулированы диспозитивно в части права работодателя по обнаружению служебного произведения и указания при его использовании своего имени или наименования, поскольку в договоре между работодателем и автором могут быть отступления от данного правила.

В некоторых случаях произведения создаются в результате совместных созидательных действий нескольких лиц, в результате чего авторские права на данное произведение возникают сразу у нескольких соавторов. Неизбежная предпосылка для соавторства – присутствие совместного творческого труда, вне зависимости от того, создает ли подобное произведение единое целое либо слагается из частей, имеющих собственное независимое значение (п. 1 ст. 1258 ГК РФ).

В основе положений ст. 1258 ГК РФ лежит общая норма п. 4 ст. 1228 ГК РФ, в силу которой права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух и более граждан, принадлежат соавторам совместно.

Для возникновения авторских прав на одно произведение у нескольких лиц необходимо непосредственное творческое участие в его создании, а также воплощенный в объективной форме творческий результат совместной деятельности [9, с. 273].

Соавторство неизменно определяется по произведенному результату, а не по ходу работы: принимавшее участие в работе лицо не превращается в соавтора в случае ненахождения выражения творческого результата его

труда в произведении. Так, не будут признаваться соавторами и лица, напрямую не принимавшие участия в творческом процессе по созданию произведения, даже если они оказывали автору техническое, организационное, материальное или иное содействие, не являющееся творческой деятельностью (п. 1 ст. 1228 ГК РФ).

Сотрудники полиции, создавая в пределах установленных для них трудовых обязанностей служебное произведение, могут работать не только одновременно и в одном месте, но и в различное время и в разнообразных местах. Вместе с тем их творческий труд во всех случаях будет совместным.

При создании произведения сотрудниками полиции в соавторстве обязательно наличие соглашения между ними, которое может быть выражено как в устной форме, так и в письменной. Без подобного соглашения соавторство невозможно.

На практике служебное произведение считается созданным в пределах установленных для сотрудника трудовых обязанностей с того момента, когда сотрудник (сотрудники) полиции передает его работодателю – Федеральному государственному казенному учреждению МВД РФ, а не с момента выражения данного произведения в объективной форме.

С принятием ФЗ № 83-ФЗ [13] законодатель предусмотрел следующие типы государственных (муниципальных) учреждений: автономные, бюджетные и казенные, специфика которых проявляется в порядке финансирования, в отношениях собственности, своеобразии юридической ответственности, возможности быть правообладателем произведения науки, литературы или искусства и др.

Следует отметить, что с 1 сентября 2014 г. согласно Федеральному закону «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ [12] юридические лица создаются исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены ГК РФ.

В соответствии со своим гражданско-правовым статусом казенное учреждение МВД России, отнесенное к унитарным неком-

мерческим организациям, как юридическое лицо участвует в гражданском обороте от своего имени только для совершения сделок, обеспечивающих его внутрихозяйственную деятельность.

Действующее гражданское законодательство регулирует деятельность казенных учреждений МВД как обычных субъектов гражданских правоотношений. Одним из направлений деятельности, приносящей доход, выступает деятельность, связанная с созданием интеллектуальной собственности. Доходы, полученные от указанной деятельности, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации (п. 4 ст. 298 ГК РФ, п. 3.5 ст. 41, п. 1 ст. 51 БК РФ).

Как мы уже отмечали, вопрос о регулировании отношений автора и работодателя в применении ст. 1295 ГК РФ решается таким образом, что сотруднику полиции, посредством творческого труда которого создается служебное произведение, принадлежат авторские права на созданное им служебное произведение. Данные права включают в себя помимо исключительного права на использование произведения и личные неимущественные (иные) авторские права. Сотрудник полиции – автор служебного произведения затрачивает необходимые усилия, применяет накопленный им опыт и знания для того, чтобы создать в пределах своей трудовой функции произведение науки, литературы или искусства, но, несмотря на это, именно работодатель – Федеральное государственное казенное учреждение МВД РФ в соответствии с п. 2 ст. 1295 ГК РФ обладает исключительным правом на данное служебное произведение.

Согласно ст. 1270 ГК РФ Федеральному государственному казенному учреждению МВД РФ принадлежит исключительное право использовать служебное произведение, созданное сотрудником полиции, в соответствии со ст. 1229 ГК РФ в любой форме и любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, перечень которых приводится в п. 2 ст. 1270 ГК РФ.

Этот перечень не является исчерпывающим и подлежит расширительному толкованию, поскольку не подлежит сомнению последующее появление новых способов использования произведений, однако любое использо-

вание произведения должно получить согласие автора.

Любой способ использования служебного произведения известным образом локализуется воспринимающую его аудиторию. Собственно данное ограничение обуславливает его практическое значение.

В целях обеспечения более эффективно участия в гражданском обороте нематериальных благ ГК РФ определяет порядок распоряжения исключительными правами на произведение. Существенное внимание уделено правовому регулированию двух основных договоров – договора об отчуждении исключительного права и лицензионного договора.

По договору об отчуждении исключительного права на произведение имущественное право передается в полном объеме (ст. 1285 ГК РФ). Авторы, не желающие передавать свои исключительные права полностью другому лицу, могут заключить лицензионный договор о предоставлении права использования произведения (ст. 1286 ГК РФ). Лицензионный договор может быть заключен и в упрощенном порядке, по его условиям автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет лицензиату открытую лицензию – простую (неисключительную) лицензию, которая предполагает право использования произведения в предусмотренных договором пределах (ст. 1286.1 ГК РФ).

Признавая использованием любое действие в отношении служебного произведения, в результате которого оно становится доступным для лиц, иных, чем автор, рассмотрим отдельные способы использования служебных произведений, созданных сотрудниками полиции.

К первому способу использования служебного произведения, независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях осуществления приносящей доходы деятельности или без таковой, следует отнести воспроизведение, сущность которого заключается в воссоздании оригинала произведения на любом материальном носителе, несущем скорее технический, а не творческий характер, и не влекущем появления нового объекта авторского права [4, с. 141].

Первоначальный текст Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений, принятый 9 сентября 1886 г.

[2], не предусматривал права автора на воспроизведение произведения. Такое право появилось в Бернской конвенции лишь в 1967 году. К этому времени большинство национальных законодательных актов стран – участниц Бернского союза уже называло право на воспроизведение среди авторских прав.

Статья 9 Бернской конвенции содержит общее правило относительно возможности автора разрешать воспроизведение своих произведений любым образом и в любой форме, а также оговорку о том, что любая звуковая или визуальная запись признается воспроизведением произведения.

В понятие «воспроизведение произведения» отечественный законодатель включает воспроизведение одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме в соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 1270 ГК РФ. Например, учебное пособие «Защита нематериальных прав полиции», подготовленное сотрудниками полиции, может быть опубликовано в виде бумажной книги, экземпляры которой являются материальными носителями названного произведения.

Запись произведения не считается его воспроизведением и соответственно нарушением исключительного права на него при одновременном наличии следующих условий: она является краткосрочной и при этом носит временный или случайный характер, а также является неотъемлемой и существенной частью технологического процесса, единственная цель которого – правомерное использование произведения или передача его информационным посредником в информационно-телекоммуникационной сети. Необходимо, чтобы запись при этом не имела самостоятельного экономического значения (подп. 1 п. 2 ст. 1270 ГК РФ).

Следующим способом использования произведения вслед за воспроизведением законодатель называет распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров. Для того чтобы иметь возможность использовать служебное произведение с помощью такого способа, как распространение, такое произведение должно быть закреплено на материальном носителе. Традиционно распространение произведения трактовалось как право выпус-

кать в гражданский оборот экземпляры произведения, размноженные на основе права на воспроизведение.

Еще одним способом использования произведения является импорт его оригинала или его экземпляра в целях распространения. Право импортировать служебное произведение базируется на возможности Федерального государственного казенного учреждения МВД РФ установить в качестве условия распространения, например, территорию дружественной нам страны. Названное право выступает в качестве дополнительного инструмента контроля за распространением контрафактной продукции. В качестве объекта права на импорт могут выступать исключительно зафиксированные на материальном носителе произведения.

Автору или иному обладателю исключительных прав на произведение принадлежит право на его переработку, являющееся одним из способов использования произведения.

Переработка служебного произведения предполагает определенное преобразование, связанное с созданием нового (производного) произведения на основе уже существующего. Не признается переработкой и не охраняется в качестве объекта авторского права результат простой технической работы (лишенный творческого вклада подстрочный перевод и т. п.). Следовательно, для признания любой переработки служебного произведения самостоятельным объектом авторского права требуется присутствие элементов творчества и его связь с оригиналом произведения.

Подпункт 11 п. 2 ст. 1270 ГК РФ раскрывает еще один способ использования произведения – доведение его до всеобщего сведения. Данный способ заключается в возможности сообщения служебного произведения до широкого круга лиц таким образом, что любое лицо имеет возможность по собственному выбору получить доступ к нему из любого места и в любое время.

Доведение произведения до всеобщего сведения, как правило, связано с размещением его в сети Интернет и реализацией ряда последовательных действий: загрузка провайдером содержания цифровой копии используемого произведения в память компьютера, поступление информации к потребителю и вос-



произведение копии произведения на компьютере последнего.

Таким образом, нововведения четвертой части ГК РФ меняют порядок создания и использования служебных произведений, в частности:

– упоминание о «трудовом или ином» договоре работодателя и работника заменено указанием на «трудовой или гражданско-правовой договоры» (п. 2 ч. 1 ст. 1295 ГК);

– право на получение авторского вознаграждения напрямую связано с моментом использования произведения работодателем, и выплата вознаграждения фактически ставится в зависимость от усмотрения последнего, который нередко ссылается на то, что «авторское вознаграждение включено в заработную плату работника и дополнительной оплате не подлежит». Полагаем, что природа права на вознаграждение за служебное произведение и природа заработной платы его автора диаметрально противоположны: первое имеет гражданско-правовой характер, второе – трудовой;

– автору возвращается исключительное право на служебное произведение, если оно не используется работодателем, тем самым автору предоставляется возможность самостоятельно распоряжаться исключительными правами на свое произведение и получать доходы от его использования;

– работодатели получили право использовать служебные произведения на условиях простой (неисключительной) лицензии;

– правомочия по использованию служебного произведения могут быть сведены к трем основным направлениям. Во-первых, право предоставить служебное произведение для опосредованного восприятия фиксации произведения путем воспроизведения или распространения. Во-вторых, право введения служебного произведения в гражданский оборот (продажа, импорт). В-третьих, право предоставления служебного произведения посредством невещественных носителей (Internet).

#### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Афанасьева, Е. С. Права сотрудника полиции на вознаграждение в авторском праве на служебное произведение в контексте изменений ГК РФ / Е. С. Афанасьева // Интеграционные процессы в

социальной, правовой и экономической сферах деятельности гражданского общества : материалы Междунар. науч.-практ. конф., г. Феодосия (Крым) – г. Москва, 5–8 мая 2015 г. / под ред. А. М. Кустова, А. В. Шарковой., Т. Полгара. – М. : ИИУ МГОУ, 2015. – С. 74–78.

2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. // Бюллетень международных договоров. – 2003. – № 9. – С. 3.

3. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. № 5351-1 // Российская газета. – 1993. – 3 авг. (№ 147).

4. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) / под ред. А. А. Молчанова, И. В. Москаленко. – М. : Дашков и К°, 2013. – 704 с.

5. Молчанов, А. А. Изменение общих положений гражданского законодательства о юридических лицах в системе МВД России / А. А. Молчанов, А. В. Шахматов // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. – 2012. – № 2 (54). – С. 95–98.

6. Молчанов, А. А. Право на доходы, получаемые от разрешенной деятельности казенными учреждениями МВД России, реализующими служебные произведения, созданные их сотрудниками / А. А. Молчанов, Е. С. Афанасьева // Предпринимательство и бизнес в условиях экономической нестабильности : материалы III Междунар. науч. конгр., 24–25 июня 2015 г. – М. : Науч. консультант, 2015. – С. 141–143.

7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» от 19 июня 2006 г. № 15 // Российская газета. – 2006. – 28 июня (№ 137).

8. Постановление Правительства РФ «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» от 21 марта 1994 г. № 218 // Собрание актов Президента и Правительства РФ. – 1994. – № 13. – Ст. 994.

9. Постатейный научно-практический комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации. В 2 кн. Кн. 1 / под ред. Ю. А. Дмитриева, А. А. Молчанова. – М. : Буквояз, 2008. – 800 с.

10. Приказ МВД России «О подготовке литературы образовательными учреждениями и научно-исследовательскими организациями системы МВД России» от 29 декабря 2012 г. № 1153. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

11. Приказ МВД России «Об организации научного обеспечения и применении положительно-

го опыта в органах внутренних дел Российской Федерации и внутренних войсках МВД России» от 18 марта 2013 г. № 150. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

12. Федеральный закон «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ // *Собрание законодательства РФ*. – 2014. – № 19. – Ст. 2304.

13. Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений» от 8 мая 2010 г. № 83-ФЗ : (ред. от 31.12.2014) // *Собрание законодательства РФ*. – 2010. – № 19. – Ст. 2291.

14. Федеральный закон «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ // *Собрание законодательства РФ*. – 2014. – № 11. – Ст. 1100.

15. Федеральный закон «О полиции» от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ // *Собрание законодательства РФ*. – 2011. – № 7. – Ст. 900.

16. Федеральный закон «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ // *Собрание законодательства РФ*. – 2011. – № 49. – Ст. 7020.

17. Федеральный закон «Об обязательном экземпляре документов» от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ // *Собрание законодательства РФ*. – 1995. – № 1. – Ст. 1.

## REFERENCES

1. Afanasyeva E.S. Prava sotrudnika politzii na voznagrashdenie v avtorskom prave na sluzhebnoe proizvedenie v kontekste izmeneniy GK RF [The Rights of a Police Officer on the Remuneration of Copyright on an Official Work Made in the Context of Amendments in the Civil Code]. Kustov A.M., Sharkova A.V., Polgar T., eds. *Integratsionnye protsessy v sotsialnoy, pravovoy i ekonomicheskoy sferakh deyatelnosti grazhdanskogo obshchestva: materialy Mezhdunarodnoy nauchno-prakticheskoy konferentsii, g. Feodosiya (Krym) – g. Moskva, 5-8 maya 2015* [Integration Processes in the Social, Legal and Economic Aspects of Civil Society: Proceedings of International Scientific and Practical Conference, Feodosiya (Crimea) – Moscow, May 5-8, 2015]. Moscow, IUMGOU Publ., 2015, pp. 74-78.

2. Bernskaya Konventsiya po okhrane literaturnykh i khudozhestvennykh proizvedeniy ot 9 sentyabrya 1886 [The Berne Convention for the Protection of Literary and Artistic Works of September 9, 1886]. *Byulleten mezhdunarodnykh dogovorov*, 2003, no. 9, p. 3.

3. Zakon RF “Ob avtorskom prave i smezhnykh pravakh” ot 9 iyulya 1993 № 5351-1 [The Law of the Russian Federation “On Copyright and Related Rights” of July 9, 1993 no. 5351-1]. *Rossiyskaya gazeta*, 1993, Aug. 3 (no. 147).

4. Molchanov A.A., Moskalenko I.V. *Kommentariy k chasti chetvertoy Grazhdanskogo kodeksa Rossiyskoy Federatsii (postateynyy)* [Commentary to Part Four of the Civil Code of the Russian Federation (Itemized)]. Moscow, Dashkov i K<sup>o</sup> Publ., 2013. 704 p.

5. Molchanov A.A., Shakhmatov A.V. Izmenenie obshchikh polozheniy grazhdanskogo zakonodatelstva o yuridicheskikh litsakh v sisteme MVD Rossii [Change of the General Provisions of the Civil Legislation on Legal Entities in the System of the Ministry of Internal Affairs of Russia]. *Vestnik Sankt-Peterburgskogo universiteta MVD Rossii*, 2012, no. 2 (54), pp. 95-98.

6. Molchanov A.A., Afanasyeva E.S. Pravo na dokhody, poluchaemye ot razreshennoy deyatelnosti kazennymi uchrezhdeniyami MVD Rossii, realizuyushchimi sluzhebnye proizvedeniya, sozdannye ikh sotrudnikami [The Right to the Income Derived From the Activities Authorized by State Organizations of the Russian Interior Ministry Implementing Official Works Created by Their Employees]. *Predprinimatelstvo i biznes v usloviyakh ekonomicheskoy nestabilnosti: materialy III Mezhdunarodnogo nauchnogo kongressa (g. Moskva, 24-25 iyunya 2015)* [Entrepreneurship and Business in the Conditions of Economic Instability: Proceedings of the 3<sup>rd</sup> International Scientific Congress (Moscow, June 24-25, 2015)]. Moscow, Nauchnyy konsultant Publ., 2015, pp. 141-143.

7. Postanovlenie Plenuma Verkhovnogo Suda RF “O voprosakh, vznikshikh u sudov pri rassmotrenii grazhdanskikh del, svyazannykh s primeneniem zakonodatelstva ob avtorskom prave i smezhnykh pravakh” ot 19 iyunya 2006 № 15 [The Resolution of the Plenum of the Supreme Court of the Russian Federation “On Some Issues Arising at Courts in Civil Cases Concerning the Application of the Legislation on Copyright and Related Rights” of June 19, 2006 no. 15]. *Rossiyskaya gazeta*, 2006, June 28 (no. 137).

8. Postanovlenie Pravitelstva RF “O minimalnykh stavkakh avtorskogo voznagrashdeniya za nekotorye vidy ispolzovaniya proizvedeniy literatury i iskusstva” ot 21 marta 1994 № 218 [The Decree of the Government of the Russian Federation “On the

Minimum Rates of Royalties for Certain Types of Literature and Art Works Use” of March 21, 1994 no. 218]. *Sobranie aktov Prezidenta i Pravitelstva RF*, 1994, no. 13, art. 994.

9. Dmitriev Yu.A., Molchanov A.A., eds. *Postateynnyy nauchno-prakticheskiy kommentariy k chasti chetvertoy Grazhdanskogo kodeksa Rossiyskoy Federatsii. V 2 kn. Kn. 1* [Itemized Scientific and Practical Commentary to Part Four of the Civil Code of the Russian Federation. In 2 Books. Book 1]. Moscow, Bukvoed Publ., 2008. 800 p.

10. *Prikaz MVD Rossii “O podgotovke literatury obrazovatelnyimi uchrezhdeniyami i nauchno-issledovatel'skimi organizatsiyami sistemy MVD Rossii” ot 29 dekabrya 2012 № 1153* [The Order of the Russian Interior Ministry “On Preparing Literature by Educational Institutions and Research Organizations of the Ministry of Internal Affairs of Russia” of December 29, 2012 no. 1153]. Access from reference legal system “KonsultantPlyus”.

11. *Prikaz MVD Rossii “Ob organizatsii nauchnogo obespecheniya i primenenii polozhitelnogo opyta v organakh vnutrennikh del Rossiyskoy Federatsii i vnutrennikh voyskakh MVD Rossii” ot 18 marta 2013 № 150* [The Order of the Russian Interior Ministry “On the Organization of Scientific Support and the Use of Positive Experience in the Internal Affairs of the Russian Federation and Internal Troops of the MIA of Russia” of March 18, 2013 no. 150]. Access from reference legal system “KonsultantPlyus”.

12. Federalnyy zakon “O vnesenii izmeneniy v glavu 4 chasti pervoy Grazhdanskogo kodeksa Rossiyskoy Federatsii i o priznanii utrativshimi silu otdelnykh polozheniy zakonodatelnykh aktov Rossiyskoy Federatsii” ot 5 maya 2014 № 99-FZ [The Federal Law “On Amendments to Chapter 4 of Part One of the Civil Code of the Russian Federation and on Invalidation of Individual Provisions of Legislative Acts

of the Russian Federation” of May 5, 2014 no. 99-FL]. *Sobranie zakonodatelstva RF*, 2014, no. 19, art. 2304.

13. Federalnyy zakon “O vnesenii izmeneniy v otdelnye zakonodatelnye akty Rossiyskoy Federatsii v svyazi s sovershenstvovaniem pravovogo polozheniya gosudarstvennykh (munitsipalnykh) uchrezhdeniy” ot 8 maya 2010 № 83-FZ [The Federal Law “On Amendments to Certain Legislative Acts of the Russian Federation in Connection With Improvement of Legal Status of State (Municipal) Institutions” of May 8, 2010 no. 83-FL]. Red. ot 31 dekabrya 2014 g. *Sobranie zakonodatelstva RF*, 2010, no. 19, art. 2291.

14. Federalnyy zakon “O vnesenii izmeneniy v chasti pervuyu, vtoruyu i chetvertuyu Grazhdanskogo kodeksa Rossiyskoy Federatsii i otdelnye zakonodatelnye akty Rossiyskoy Federatsii” ot 12 marta 2014 № 35-FZ [The Federal Law “On Amending Part One, Two and Four of the Civil Code of the Russian Federation and Certain Legislative Acts of the Russian Federation” of March 12, 2014 no. 35-FL]. *Sobranie zakonodatelstva RF*, 2014, no. 11, art. 1100.

15. Federalnyy zakon “O politsii” ot 7 fevralya 2011 № 3-FZ [The Federal Law “On Police” of February 7, 2011 no. 3-FL]. *Sobranie zakonodatelstva RF*, 2011, no. 11, art. 1100.

16. Federalnyy zakon “O sluzhbe v organakh vnutrennikh del Rossiyskoy Federatsii i vnesenii izmeneniy v otdelnye zakonodatelnye akty Rossiyskoy Federatsii” ot 30 noyabrya 2011 № 342-FZ [The Federal Law “On Service in Bodies of Internal Affairs of the Russian Federation and Amendments to Certain Legislative Acts of the Russian Federation” of November 30, 2011 no. 342-FL]. *Sobranie zakonodatelstva RF*, 2011, no. 49, art. 7020.

17. Federalnyy zakon “Ob obyazatelnom ekzempl'yare dokumentov” ot 29 dekabrya 1994 № 77-FZ [The Federal Law “On Obligatory Copy of Documents” of December 29, 1994 no. 77-FL]. *Sobranie zakonodatelstva RF*, 1995, no. 1, art. 1.

## FEATURES OF CREATION AND USE OF OFFICIAL WORKS IN THE MINISTRY OF INTERNAL AFFAIRS OF RUSSIA IN THE CONTEXT OF AMENDMENTS IN THE CIVIL CODE

**Aleksandr Aleksandrovich Molchanov**

Doctor of Juridical Sciences, Professor, Department of Civil Law,  
Saint Petersburg University of the Russian Interior Ministry  
Alexmol53@mail.ru  
Letchika Pilyutova St., 1, 198206 Saint Petersburg, Russian Federation

**Elena Sergeevna Afanasyeva**

Adjunct, Department of Civil Law,  
Saint Petersburg University of the Russian Interior Ministry  
alenamarti14@mail.ru  
Letchika Pilyutova St., 1, 198206 Saint Petersburg, Russian Federation

**Abstract.** The article is devoted to the creation and use of official works in the Ministry of Internal Affairs of Russia in the context of amendments in the Russian civil legislation. Currently, official works are widely spread in the system of the Russian Interior Ministry, and the special attention is paid to the copyrights. It is mainly connected with the major changes in the legislative sphere.

**Key words:** official work, research activity, exclusive right, civil law, creation, use.