

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СРОКА ОХРАНЫ ПРОИЗВЕДЕНИЙ АВТОРОВ, УМЕРШИХ ДО 1 ЯНВАРЯ 1943 ГОДА: СООТНОШЕНИЕ ЮРИДИЧЕСКОЙ ТЕОРИИ И СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

© 2014 С. В. Маньшин

*канд. юрид. наук,
завкафедрой гражданского права
e-mail: s.manshin@mail.ru*

Курский государственный университет

Статья посвящена анализу соотношения теоретических положений и современной практики некоторых арбитражных судов России о сроках охраны произведений авторов умерших до 1 января 1943 года. Автор проводит анализ законодательства периода с конца 20-х гг. XX в. по настоящее время. Автор утверждает, что сложившаяся арбитражная практика, поддержанная Высшим арбитражным судом Российской Федерации, не соответствует действующему законодательству.

Ключевые слова: авторское право, срок охраны авторских прав, практика Высшего арбитражного суда России.

Вначале следует поговорить о теории вопроса вынесенного в название статьи.

Задуматься о проблеме определения срока охраны произведений, созданных в Советском Союзе, автора настоящей статьи заставил частный случай. Один из курян решил выпустить книгу о выдающемся русском и советском ученом-метеорологе Алексее Феодосьевиче Вангенгейме (23 октября 1881 – 3 ноября 1937): Это организатор и первый руководитель (1929–35) Гидрометеорологической службы СССР; организатор (1930) Бюро погоды СССР (ныне Росгидромет). В книге планировалось использовать личные письма, стихи и рисунки А.Ф. Вангенгейма, которые он посылал из заключения дочерям и жене. Большинство из этих произведений ранее опубликованы в другой книге, выпущенной в 2005 г.

Обратившийся интересовался: 1) необходимо ли ему искать возможных для получения разрешения на публикацию произведений А.Ф. Вангенгейма; 2) может ли кто-либо из наследников или иных правообладателей иметь авторские права на рукописные произведения (рисунки, стихи и т.п.) Алексея Феодосьевича Вангенгейма? Речь, разумеется, шла об имущественных правах.

Рассмотрим вопросы с точки зрения теории, то есть с точки зрения того, что говорит об этом право (юридические нормы).

Чтобы не ошибиться в ответах на поставленные вопросы, пойдём по порядку. Сначала определим значимые даты и факты.

Алексей Феодосьевич Вангенгейм – русский и советский ученый-метеоролог; гражданин СССР; арестован 8 января 1934 г. в Москве; расстрелян 3 ноября 1937 (Урочище Сандормох, Карелия, РСФСР); с ареста и до расстрела находился на территории РСФСР (Москва; Соловецкие острова: лагерь особого назначения и тюрьма особого назначения); произведения (рисунки и письма) созданы на территории РСФСР (в составе СССР). 23 июня 1956 г. А.Ф. Вангенгейм посмертно реабилитирован Военной коллегией Верховного суда СССР.

В 2005 г. вышла книга писем А.Ф. Вангенгейма жене и дочери из заключения «Возвращение имени: Алексей Феодосьевич Вангенгейм» (авт.-сост. В.В. Потапов, Э.А. Вангенгейм. М.: Таблицы Менделеева, 2005. 152 с.: ил.).

Предварительный вывод №1. Авторские права на произведения А.Ф. Вангенгейма регулировались или регулируются законодательством СССР и законодательством РСФСР в части, не противоречащей законодательству СССР. С 1992 г. правопреемником СССР является Российская Федерация, следовательно, применимым правом является или может являться законодательство России.

Первое. На момент смерти автора действующим нормативным актом являлось Постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 16.05.1928 «О введении в действие основ авторского права в новой редакции», содержащее «Основы авторского права» (Основы утратили силу в связи с изданием Указа Президиума ВС СССР от 21.02.1973) [1].

Указанный документ гласил (извлечение о сроках охраны):

«10. Авторское право, за изъятиями, установленными в ст. ст. 11, 12 и 13, принадлежит автору пожизненно, а наследникам его – в пределах сроков, предусмотренных ст. 15.

11. Срок пользования авторским правом на произведения хореографические, пантомимы, кинематографические сценарии и киноленты устанавливается в десять лет.

12. Срок пользования авторским правом на фотографические произведения и на произведения, полученные способами, аналогичными с фотографией, устанавливается для отдельных снимков в пять лет, для собраний снимков – в десять лет.

Для сохранения за фотографом авторского права на фотографические изображения требуется означение на каждом экземпляре фирмы или имени, фамилии и места жительства фотографа, а также года выпуска в свет фотографического произведения.

13. За издателями журналов и других повременных изданий, а также энциклопедических словарей признается авторское право на эти издания в целом в течение десяти лет со времени появления их в свет.

Сотрудники означенных изданий сохраняют авторское право на свои отдельные произведения, если иное не установлено в договоре.

14. Всякое произведение считается появившимся в свет 1 января того года, в течение которого оно было впервые правомерно издано соответствующим техническим способом.

К изданию в отношении исчисления сроков приравниваются: публичное представление драматического и музыкально-драматического произведения, публичное исполнение музыкального произведения, публичное выставление произведений изобразительных искусств, фотографий, а также произведений, полученных способами, аналогичными фотографии, постройка произведений архитектуры.

Примечание. Время появления в свет произведения может быть автором зарегистрировано в порядке, устанавливаемом законодательством союзных республик.

15. После смерти автора авторское право переходит к его наследникам на пятнадцать лет, считая с 1 января года смерти автора, за исключением случаев, предусмотренных в ст. ст. 11, 12 и 13, когда авторское право переходит к наследникам лишь на не истекший ко дню смерти автора остаток установленного в законе срока».

Делаем предварительный вывод №2. В Основах авторского права 1928 г. речь идёт о любом созданном произведении, как обнародованном, так и не обнародованном. Срок охраны (для наследников) – 15 лет после смерти автора. Это максимальный срок.

Срок охраны произведений А.Ф. Вангенгейма истёк как минимум — 1 января 1952 года (15 лет с 1 января 1937 г.).

С 1 января 1952 г. произведения А.Ф. Вангенгейма перешли в общественное достояние.

Второе. В 1961 г. законодательство об авторских правах претерпело изменения. Принят Закон СССР «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза

ССР и союзных республик» от 8 декабря 1961 г. (Основы вступили в действие с 1 мая 1962 г.) [2].

Приведем извлечения из указанного документа в редакции 1962 г.

«Статья 96. Произведения, на которые распространяется авторское право

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы или искусства независимо от формы, назначения и достоинства произведения, а также от способа его воспроизведения.

Авторское право распространяется на произведения, выпущенные в свет или не выпущенные в свет, но выраженные в какой-либо объективной форме, позволяющей воспроизводить результат творческой деятельности автора (рукопись, чертеж, изображение, публичное произнесение или исполнение, пленка, механическая или магнитная запись и т.п.).

Статья 105. Срок действия авторского права

Авторское право принадлежит автору пожизненно. Законодательством союзных республик могут быть установлены сокращенные сроки действия авторского права на отдельные виды произведений.

Авторское право переходит по наследству в порядке и пределах, устанавливаемых законодательством Союза ССР и союзных республик. При сокращенном сроке действия авторского права оно переходит к наследникам на не истекшую до смерти автора часть срока.

Законодательством союзных республик устанавливаются пределы осуществления наследниками авторских прав, в частности пределы выплаты им авторского вознаграждения в зависимости от его суммы, но не свыше 50 процентов вознаграждения, которое причиталось бы самому автору».

Как мы видим, по срокам охраны ничего не изменилось.

Третье. В 1973 г. вышеуказанный закон СССР был изменён Указом Президиума ВС СССР от 21.02.1973 № 3959-VIII «О внесении изменений и дополнений в Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» [3].

Указанный документ, в редакции 1973 г. ввёл новые сроки охраны.

«Статья 105. Срок действия авторского права

Авторское право действует в течение всей жизни автора и 25 лет после его смерти, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Законодательством союзных республик могут быть установлены сокращенные сроки действия авторского права на фотографические произведения и произведения прикладного искусства. Эти сроки не могут быть менее 10 лет с момента выпуска в свет такого произведения путем его воспроизведения.

Авторское право переходит по наследству. При сокращенном сроке действия авторского права оно переходит к наследникам на неистекшую до смерти автора часть срока.

Законодательством союзных республик устанавливается круг прав автора, не переходящих по наследству».

При этом особенно важно отметить, когда и к каким отношениям применялся Указ Президиума.

«II. Настоящий Указ применяется к правоотношениям, возникшим с 1 июня 1973 года.

По договорным и иным правоотношениям, возникшим до 1 июня 1973 года, правила настоящего Указа применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут с 1 июня 1973 года.

Правила статьи 105 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик о сроках действия авторского права не применяются к

произведениям, срок действия авторского права на которые истек до 1 января 1973 года».

Теперь можно сделать предварительный вывод №3. Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 года (в т. ч. и в ред. 1973 г.) не вмешиваются в регулирование прав на рисунки, созданные до 1938 г. Срок охраны по прежнему считается истекшим как минимум 1 января 1952 г. (15 лет с 1 января 1937 г.). Непокосим тот факт, что с 1 января 1952 г. произведения А.Ф. Вангенгейма находятся в общественном достоянии и не охраняются (разумеется, за исключением неимущественных прав). К тому же, как ни считай, «25 лет со дня смерти» — это 1 января 1963 года.

Четвёртое. В соответствии с Законом ССР был принят Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) [4]. Его текст не имеет существенных отличий от Основ... 1961 г.

«Статья 496. Срок действия авторского права

Авторское право принадлежит автору пожизненно.

После смерти автора авторское право на его произведения в пределах, установленных законодательством Союза ССР и настоящим Кодексом, переходит по наследству и действует в течение пятнадцати лет, считая с первого января года смерти автора.

Пределы выплаты наследникам автора авторского вознаграждения в зависимости от суммы этого вознаграждения определяются постановлением Совета Министров РСФСР. Авторское вознаграждение, выплачиваемое наследникам автора, во всяком случае не может превышать 50 процентов вознаграждения, которое причиталось бы самому автору».

В редакции Указа ПВС РСФСР от 01.03.74 видим ожидаемые изменения [5].

«Статья 496. Срок действия авторского права

Авторское право действует в течение всей жизни автора и 25 лет после его смерти, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Авторское право переходит по наследству. Не переходит по наследству право автора на имя и право на неприкосновенность произведения.

После смерти автора охрана его имени и неприкосновенности произведения осуществляется в соответствии с положениями статей 480 и 481 настоящего Кодекса».

Ничего нового о сроках охраны.

Предварительный вывод №4. ГК РСФСР 1964 г. также не применим для охраны имущественных прав, в принципе, так как даже в редакции 1974 года, прибавив «25 лет после смерти» к 1 января 1938 г. (год, следующий за годом смерти автора), — это ещё 1 января 1963 г. ГК РСФСР вступил в действие только с 1 октября 1964 г. [6].

Пятое. В 1991 г. в авторском праве происходят серьёзные изменения. Принято Постановление ВС СССР от 31.05.1991 № 2212-1 «О введении в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик» [7].

Посмотрим вначале на нормы, вводящие данный нормативный акт в действие.

«3. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик применяются к гражданским правоотношениям, возникшим после введения в действие Основ, то есть с 1 января 1992 года»

«12. Установить, что предусмотренные статьей 137 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик сроки действия авторского права применяются к произведениям, срок действия авторского права на которые не истек до 1 января 1992 года».

Предварительный вывод №4. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. также не вмешиваются в регулирование прав на произведения,

созданные до 1938 г. Срок охраны по-прежнему, считается истёкшим. Отношения по охране авторских прав на произведения А.Ф. Вангенгейма начались до 1 января 1992 г. и сроки их охраны истекли задолго до 1992 г. По-прежнему непоколебим тот факт, что с 1 января 1952 года произведения А.Ф. Вангенгейма находятся в общественном достоянии и не охраняются (за исключением неимущественных прав). Об этом чётко говорят пункты 3 и 12 Постановления ВС СССР от 31.05.1991 № 2212-1 «О введении в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик»

Однако следует дать отдельный комментарий по поводу содержания двух норм Основ 1991 года. Это статья 137 пункты 1 (абзац 1) и 2.

«Статья 137. Срок действия авторского права

1. Авторское право действует в течение всей жизни автора и пятьдесят лет после его смерти, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора...

2. Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение пятидесяти лет после его выпуска в свет, считая с 1 января года, следующего за годом выпуска произведения в свет».

Если допустить, что применялся бы этот нормативный акт — Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. (несмотря на вводные положения – пункты 3 и 12 Постановления), то и тогда, следует признать со всей очевидностью, все имущественные права на произведения авторского права А.Ф. Вангенгейма будут прекратившимися.

Что касается п. 1 ст. 137, тут всё просто и понятно: «50 лет после смерти» — это 1 января 1988 г.

Со 2-м пунктом статьи 137 всё намного сложнее: «впервые выпущенное в свет после смерти автора» — это уже «наши дни». Как известно, В 2005 г. вышла книга писем А.Ф. Вангенгейма жене и дочери из заключения «Возвращение имени: Алексей Феодосьевич Вангенгейм» (авт.-сост.: В.В.Потапов, Э.А.Вангенгейм. М.: Таблицы Менделеева, 2005. 152 с.: ил.).

По всем канонам юридической науки указанную публикацию и следует считать первым выпуском произведений авторского права в свет (рисунков, стихов и т.д., за исключением текстов, имеющих исключительно информационное значение).

С первого взгляда может показаться, что охрана такого произведения началась только 1 января 2006 г. Однако это не так.

Такой вывод основан на нормах Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений (заключена в г. Берне 09.09.1886) [8].

«Статья 18

1) Настоящая Конвенция применяется ко всем произведениям, которые к моменту ее вступления в силу не стали еще общественным достоянием в стране происхождения вследствие истечения срока охраны.

2) Однако если вследствие истечения ранее предоставленного произведению срока охраны оно стало уже общественным достоянием в стране, в которой истребуется охрана, то охрана этого произведения не возобновляется.

3) Применение указанного принципа определяется положениями специальных конвенций, которые заключены или будут заключены с этой целью между странами Союза. При отсутствии таких положений соответствующие страны определяют каждая для себя условия применения этого принципа.

4) Предшествующие положения применяются также в случае новых присоединений к Союзу и в случаях, когда охрана расширяется в порядке применения статьи 7 или вследствие отказа от оговорок».

Россия, присоединяясь к Конвенции, сделала заявление (оговорку) при присоединении к конвенции: «действие Бернской конвенции об охране литературных и

художественных произведений не распространяется на произведения, которые на дату вступления этой Конвенции в силу для Российской Федерации уже являются на ее территории общественным достоянием». Эта оговорка касается и ст. 18, что вызвало неоднозначные толкования в науке и практике. Впоследствии Россия приняла решение об отзыве заявления, сделанного при присоединении к Конвенции [9].

Конвенция вступила в силу для России 13.03.1995. Очевидно, что срок охраны произведений А.Ф. Вангенгейма истёк, можно сказать, неоднократно. Следовательно, авторские произведения А.Ф. Вангенгейма стали общественным достоянием, что означает: любой субъект может использовать произведения любым образом, не претендуя, разумеется, на авторство и не внося недопустимых изменений.

Публикация рисунков и иных произведений А.Ф. Вангенгейма в 2005 г. не изменяет правовую ситуацию, так как к моменту публикации (первого выпуска в свет) они уже стали общественным достоянием и, как говорит Бернская конвенция 1886 г., «...охрана этого произведения не возобновляется».

В этой связи нужно вспомнить нормы Конституции РФ 1993 г. (п. 4 ст. 15).

Шестое. В 1993 г. российское законодательство об авторских правах претерпело серьёзное изменение. Был принят Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» [10]. Порядок его действия определяет Постановление ВС РФ от 09.07.1993 № 5352-1 (ред. от 20.07.2004) «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации “Об авторском праве и смежных правах”»:

«...3. Сроки охраны прав, предусмотренные статьями 27 и 43 указанного Закона, применяются во всех случаях, когда 50-летний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года».

Как мы неоднократно показали, к 1 января 1993 года все сроки охраны имущественных прав на произведения А.Ф. Вангенгейма истекли (15, 25 лет). Вне зависимости от нормативного акта и даты отсчёта сроков (1 января года смерти или 1 января после года смерти), к 1 января 1993 г. истекло более 50 лет.

В любом случае, как видно из нормы Постановления, Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 (ред. от 20.07.2004) «Об авторском праве и смежных правах» к произведениям авторов умерших до 1943 г., вообще не применяется, независимо от того, был ли автор репрессирован и реабилитирован, воевал ли в Великую Отечественную и т. д.

В 2004 г. изменились нормы материального права указанного выше закона [11]:

«Статья 27. Срок действия авторского права

1. Авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных настоящей статьёй...

5. Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 70 лет после его выпуска.

В случае если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав, предусмотренный настоящей статьёй, начинается с 1 января года, следующего за годом реабилитации.

В случае если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок охраны авторских прав, предусмотренный настоящей статьёй, увеличивается на 4 года.

6. Исчисление сроков, предусмотренных настоящей статьёй, начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока».

Даже если не вспоминать Бернскую конвенцию, то всё равно норма ничего не меняет. Постановление ВС РФ от 09.07.1993 № 5352-1 «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации “Об авторском праве и смежных правах”» в редакции от 20.07.2004 не изменяет порядок введения закона. Всё осталось по-прежнему:

«3. Сроки охраны прав, предусмотренные статьями 27 и 43 указанного Закона, применяются во всех случаях, когда 50-летний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года».

Седьмое. Наконец с 1 января 2008 года начала действовать часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации [12].

«Статья 1281. Срок действия исключительного права на произведение

1. Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора...

2. На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение срока, установленного пунктом 1 настоящей статьи.

3. Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора.

4. Если автор произведения был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным и семьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения.

5. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права, установленный настоящей статьей, увеличивается на четыре года».

Многие преподаватели и студенты юридических вузов (проверено автором лично) останавливаются на применении указанных норм, забывая в очередной раз простую истину: крупный нормативный акт, такой как кодекс, основы законодательства и некоторые другие акты, применяется чаще в том порядке, какой определен во «вводном» нормативном акте.

В данном случае четвёртая часть ГК РФ введена в действие Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (ред. от 12.04.2010) «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [13].

Порядок применения ее прост.

«Статья 6

Сроки охраны прав, предусмотренные статьями 1281, 1318, 1327 и 1331 Гражданского кодекса Российской Федерации, применяются в случаях, когда пятидесятилетний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года».

На основе простого исследования всей цепочки нормативных актов можно сделать итоговый вывод по частным вопросам о принадлежности авторских прав (в части имущественных прав).

На данный момент все имущественные права А.Ф. Вангенгейма и его наследников (если они существуют) не охраняются. Все произведения автора перешли в общественное достояние. Следовательно, произведения А.Ф. Вангенгейма можно свободно использовать, не получая ни у кого разрешений (лицензий).

Перейдём к практической стороне решения вопроса вынесенного в название статьи.

На практике теория, скажем так, не совсем применима. Ярким примером такого обратного по отношению к теории, стала оценка охраноспособности произведений Александра Романовича Беляева.

Александр Романович Беляев (4 (16) марта 1884 — 6 января 1942) — советский писатель-фантаст, один из основоположников советской научно-фантастической литературы. Среди наиболее известных его романов: «Голова профессора Доуэля», «Человек-амфибия», «Ариэль», «Звезда КЭЦ» и многие другие (всего более 70 научно-фантастических произведений, в том числе 13 романов).

Поскольку А. Беляев умер 6 января 1942 г., охрана имущественных прав прекратилась 1 января 1993 г.

Общество с ограниченной ответственностью «Издательство ТЕРРА» (далее истец) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к обществу с ограниченной ответственностью «Издательство Астрель» (далее ответчик) о взыскании 7 567 025 400 рублей компенсации за незаконное распространение произведений А. Беляева «Голова профессора Доуэля», «Остров погибших кораблей», «Слепой полет», «Человек-амфибия», «Вечный хлеб», «Человек, потерявший лицо», о пресечении действий ответчика по распространению незаконно изданных экземпляров поименованных произведений, об обязании ответчика изъять незаконно изданные экземпляры этих произведений и опубликовать решение суда о допущенном нарушении (с учетом уточнения иска в порядке, предусмотренном статьей 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 27.07.2010 иск удовлетворен.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.10.2010 решение суда первой инстанции отменено в части взыскания компенсации, в данной части в удовлетворении иска отказано; в остальной части решение оставлено без изменения.

Федеральный арбитражный суд Московского округа постановлением от 05.03.2011 решение суда первой инстанции и постановление суда апелляционной инстанции отменил, в иске отказал.

Президиум Высшего арбитражного суда Российской Федерации Постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 05.03.2011 по делу № А40-99593/09-110-659 Арбитражного суда города Москвы отменил; решение Арбитражного суда города Москвы от 27.07.2010 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.10.2010 по тому же делу в части требования о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав отменил, в остальной части данные судебные акты оставил без изменения; дело в отмененной части постановил направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд города Москвы [14].

Интересно обоснование принятого итогового решения.

«...Суды не учли следующее.

А. Беляев умер 6 января 1942 года.

Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 09.07.1993 № 5352-1 был введен в действие Закон об авторском праве, пунктом 1 статьи 27 которого установлено, что авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных указанной статьей.

В пункте 5 статьи 27 данного Закона определен особый порядок исчисления срока действия авторского права в случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней — срок охраны авторских прав, предусмотренный указанной статьей, увеличивается на четыре года.

Согласно пункту 3 названного постановления Верховного Совета Российской Федерации сроки охраны прав, предусмотренные статьей 27 Закона об авторском праве, применяются во всех случаях, когда 50-летний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 01.01.1993.

Федеральный закон от 20.07.2004 № 72-ФЗ «О внесении изменений в Закон

Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»» (далее Закон от 20.07.2004 № 72-ФЗ) ввел 70-летний срок действия авторского права; пункт 5 статьи 27, установивший исключения из общего правила исчисления сроков, оставил в прежней редакции.

Пункт 5 статьи 1281 Гражданского кодекса, введенной в действие Законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ с 01.01.2008, сохранил исключение из общего правила исчисления срока действия авторского права в случае, если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней; срок действия исключительного права, установленный указанной статьей, увеличен на четыре года.

Пунктом 3 постановления от 26.03.2009 № 5/29 разъяснено, что согласно абзацу первому пункта 1 статьи 1281 Кодекса исключительное право на произведение действует, по общему правилу, в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Поэтому, если 50-летний срок действия авторского права на произведение истек после 31.12.1992 (но до вступления в силу Закона от 20.07.2004 № 72-ФЗ, установившего 70-летний срок действия авторского права) и произведение перешло в общественное достояние, с 01.01.2008 действие исключительного права на это произведение возобновляется и его срок исчисляется по правилам, предусмотренным статьей 1281 Гражданского кодекса.

Действия лиц, использовавших до введения в действие части четвертой Кодекса произведения, которые находились до 01.01.2008 в общественном достоянии, и соблюдавших положения статьи 28 Закона об авторском праве, несмотря на возобновление действия исключительного права на произведение, не могут считаться нарушением. Вместе с тем дальнейшее использование произведения может осуществляться только с соблюдением положений части четвертой Гражданского кодекса.

А. Беляев являлся сотрудником газеты «Большевистское слово» в городе Пушкине Ленинградской области, его последняя статья опубликована 26.06.1941 в номере 76 (502) указанной газеты, и продолжал работать в этой газете до трагической гибели (06.01.1942) на оккупированной территории, что подтверждается частично сохранившимся архивом.

Таким образом, срок действия авторского права А. Беляева подлежит исчислению с 01.01.1943 и истекает 31.12.1997, поскольку подлежит исчислению не по общему правилу, а с учетом исключения из него, предусматривающего увеличение общего срока на четыре года, так как писатель работал в годы Великой Отечественной войны.

С учетом изложенного срок действия авторского права А. Беляева истек после 31.12.1992, но до 28.07.2004 – даты вступления в силу Закона от 20.07.2004 № 72-ФЗ, поэтому с 01.01.2008 действие исключительного права на произведения писателя возобновляется и его срок исчисляется по правилам, предусмотренным статьей 1281 Гражданского кодекса» [14].

Как очевидно, суд применил нормы материального права самих законов, но не ссылаясь на нормы «вводных» законов, то есть на нормы, вводящие в действие сами законы. Это в корне меняет решение.

Кроме того, Президиум ВАС РФ сослался на Постановление Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации № 29 изложив ключевое предложение – смысловую цитату — так: «Поэтому, если 50-летний срок действия авторского права на произведение истек после 31.12.1992 (но до вступления в силу Закона от 20.07.2004 № 72-ФЗ, установившего 70-летний срок действия авторского права) и произведение перешло в общественное достояние, с 01.01.2008 действие исключительного права на это произведение возобновляется и его срок исчисляется по правилам,

предусмотренным статьей 1281 Гражданского кодекса».

Однако, обратившись к Постановлению Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации № 29, мы увидим одно отличие: «3. В силу абзаца первого статьи 6 Вводного закона сроки охраны прав, предусмотренные статьями 1281, 1318, 1327 и 1331 ГК РФ, применяются в случаях, когда пятидесятилетний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 01.01.1993» [15]. Повторим: «к 01.01.1993».

Не надо быть специалистом в математике или русском языке, чтобы понять: «не истек к 01.01.1993» означает, что «01.01.1993 срок охраны продолжает истекать». В нашем же случае очевидно даже для студента-юриста, срок охраны произведений А. Беляева истёк 01.01.1993 в 00 часов 00 минут.

К сожалению, Президиум ВАС РФ принял необоснованное решение.

Таким образом, можно констатировать, что в России, по крайней мере в вопросе определения срока охраны произведений (созданных в РСФСР, части Советского Союза), существует нестыковка законодательства и судебной практики. Это недопустимое положение для правового государства, каковым является и должна являться Российская Федерация. Данная ситуация должна быть исправлена. Все произведения граждан авторов, умерших до 1 января 1943 г., на территории России не охраняются.

Список нормативных актов

1. Постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 16.05.1928 «О введении в действие основ авторского права в новой редакции» // СЗ СССР. 1928. № 27. Ст. 246 (см. также: «Известия ЦИК СССР и ВЦИК», № 113, 17.05.1928).
2. Закон СССР «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» от 8 декабря 1961 года // Ведомости ВС СССР. 1961. № 50. Ст. 525. Закон утратил силу с 1 января 1992 г. в связи с принятием Постановления ВС СССР от 31.05.1991 № 2212-1.
3. Указ Президиума ВС СССР от 21.02.1973 № 3959-VIII «О внесении изменений и дополнений в Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» // Ведомости ВС СССР. 1973. № 9. Ст. 138.
4. Гражданский кодекс РСФСР // Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.
5. Указа ПВС РСФСР // Ведомости ВС РСФСР. 1974. № 10. Ст. 286
6. Закон РСФСР от 11.06.1964 «Об утверждении Гражданского кодекса РСФСР» (вместе с «Гражданским кодексом РСФСР») // Свод законов РСФСР. Т. 2. 1988. С. 7.
7. Постановление ВС СССР от 31.05.1991 № 2212-1 «О введении в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик» // Ведомости СНД СССР и ВС СССР. 1991. № 26. Ст. 734.
8. Конвенция по охране литературных и художественных произведений (Берн, 09.09.1886) (ред. от 28.09.1979) // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9.
9. Постановление Правительства РФ от 11.12.2012 № 1281 // Собрание законодательства РФ. 17.12.2012. № 51. Ст. 7216
10. Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» // .Российская газета. 1993. 03. авг.
11. Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 (ред. от 20.07.2004) «Об авторском праве и смежных правах» // Российская газета. 2004. 28 июля.
12. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая). от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета. 2006. 22 дек.
13. Федеральный закон от 18.12.2006 № 231-ФЗ (ред. от 12.04.2010) «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Там же.
14. Постановление Президиума ВАС РФ от 04.10.2011 № 4453/11 по делу № А40-99593/09-110-659 // Вестник ВАС РФ. 2012. № 1.
15. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 2009. 22 апр.