



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

**XXV Международная
конференция Роспатента**

*«Формирование экосистемы интеллектуальной
собственности»*

29-30 сентября 2021 года

**Производные произведения изобразительного
искусства сквозь призму цифровизации**

доктор юридических наук, профессор

Валентина Николаевна Синельникова, НИУ ВШЭ, факультет
права, департамент частного права, профессор



Согласно п\п 1) п. 2. ст. 1259 ГК к объектам авторских прав относятся:

1) производные произведения, то есть произведения, представляющие собой **переработку другого произведения**;

➤ Эту норму дополняет **п.1 ст. 1260 ГК** - содержит **ОТКРЫТЫЙ** перечень способов **переработки: обработка, экранизация, аранжировка, инсценировка или др...**

➤ **ст. 2(3) Бернской конвенции** об охране литературных и художественных произведений 1886 г. ... **«переводы, адаптации, музыкальные аранжировки и другие переделки..»**

➤ **Основой производного произведения - уже существующее, но переработанное ЛЮБЫМ способом, в т.ч. инновационным**

- **Ныне действующая правовая система предоставляет субъекту право использовать любой способ переработки произведения в соответствии с его волей и интересом (п.2 ст.1 ГК)**
- **право на переработку произведения - одно из правомочий в составе исключительного права - использования произведения (подпункт 9 пункта 2 статьи 1270, а также п. 87 ПП ВС РФ от 23.04.2019 N 10)**



Кому принадлежит это правомочие?

распространенная точка зрения:

Производные произведения - объективно выраженный результат творческого труда, посредством переделки **ЧУЖОГО произведения, т.е. автор НЕ может переработать СОБСТВЕННОЕ произведение И СОЗДАТЬ ПРОИЗВОДНОЕ !!!**

ПРАКТИКА ПОДДЕРЖИВАЕТ ЭТУ ТОЧКУ ЗРЕНИЯ: «...творческое переосмысление и дальнейшее развитие композитором собственного более раннего произведения, сопряженное с интеллектуальным усилием и творческой работой, **переработкой не является, ... вносил ... изменения, реализуя свое личное неимущественное право на неприкосновенность произведения**» **Определение КС РФ от 26 января 2017 г. N 158-О**



ВЕСЬМА ДИСКУССИОННАЯ ПОЗИЦИЯ,

поскольку законодатель **НЕ УКАЗЫВАЕТ** на такой признак как **«ПЕРЕРАБОТКА ЧУЖОГО ПРОИЗВЕДЕНИЯ»**

Возможно, причиной такого суждения: п.1. ст. 1260 ГК «Автору производного произведения принадлежат авторские права на переработку **другого (оригинального) **НЕ ЧУЖОГО** ← **произведения**», также **ГК не указывает на другого автора!****



Ситуация с **произведениями изобразительного искусства** еще более специфична, т.к. такие РИД неразрывно связаны с вещной формой, выраженной в овне, по сути - **это уникальные вещи, на которых распространяются интеллектуальные права.**

➔ Исключительное право автора **производного** произведения возникает в силу факта создания такого произведения, но **использоваться** такое произведение может **только с СОГЛАСИЯ авторов (иных правообладателей)** использованных ПРИ ПЕРЕРАБОТКЕ произведений – **п.88 ПП ВС РФ от 23.04.2019 N 10.**

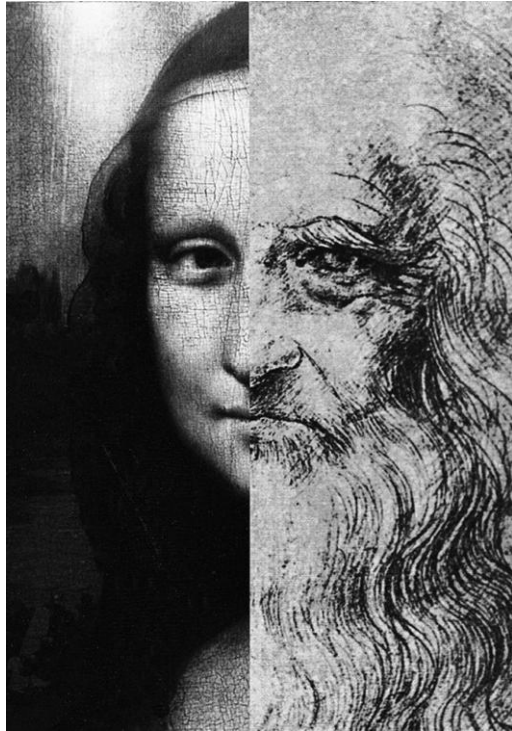
➔ В то же время: **п. 3 ст. 1260 ГК** содержит условие ... **СОБЛЮДЕНИЕ** прав авторов оригинальных произведений, ... **напр, выплатить установленное в законе вознаграждение, не получая согласие?! П.4 ст.1260 ГК...на самостоятельные объекты**



запись экземпляра произведения на электронный носитель с последующим предоставлением доступа к этому произведению любому лицу из любого места в любое время ... осуществление *двух* правомочий, входящих в состав исключительного права, - *правомочия на воспроизведение* ([подпункт 1 пункта 2 статьи 1270 ГК РФ](#)) и *правомочия на доведение до всеобщего сведения* ([подпункт 11 пункта 2 статьи 1270 ГК РФ](#)).

...запись экземпляра произведения на новый электронный носитель, также представляет собой реализацию правомочия на воспроизведение и осуществляется с согласия автора (иного правообладателя), кроме случаев, когда ГК РФ допускает свободное использование произведения.

СЛЕДОВАТЕЛЬНО! в таких случаях производное произведение не создается!!!!



**Если на эл. носитель -2 и более
произведений? ... Цифровое искусство:
Коллаж Лиллиан Шфарц (Джоконда +
Туринский автопортрет)**

Перевод в цифровую форму позволяет преобразовывать не только целые произведения, но и отдельные его фрагменты (персонажи).

Изображение становится «данными», которые можно использовать по своему усмотрению.

Пионер цифровых медиа **Петер Вайбель: «... изображение стало подвижной системой».**

Производное
произведение?

«Меніны», или «Семья Филиппа IV» — картина Диего Веласкеса, 1656 г.

Производное произведение
или **новое** произведение, на
основе **идеи** другого
произведения?



Еще сложнее с фото цифровая обработка фото....

Kit Коттингем. (Троица), 1992. В «фиктивных портретах», созданных при помощи цифровой живописи и монтажа: «Вместо того чтобы демонстрировать субъект, я воображаю тела, одновременно типические и конкретные».

При создании цифрового произведения использовано документальное фото, кадр фотоловушки ... **ПРОИЗВОДНОЕ ИЛИ ОРИГИНАЛЬНОЕ?**

Кто автор и какой правовой режим такого РИД?

... **интерактивный фильм**, в котором зритель определяет содержание

- ✓ Это **идея**, воплощенная зрителем с использованием цифровой технологии, **права на которую не охраняются?**
- ✓ **Оригинальное** произведение со множеством авторов?
- ✓ **Аудиовизуальное произведение** в формате **игры?**
- ✓ **Производное произведение**, в котором каждый автор своего сюжета?



Правовой режим произведений, созданных посредством цифровых технологий **нуждается в теоретическом осмыслении и юридическом регулировании, учитывающем особенности их создания и использования.**



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

Спасибо за внимание!

101000, Россия, Москва, Мясницкая ул., д. 20

Тел.: (495) 621-7983, факс: (495) 628-7931

www.hse.ru