

Договор авторского заказа в системе договоров, направленных на создание результатов интеллектуальной деятельности

Аннотация. Общеизвестно, что права на результат интеллектуальной деятельности могут появиться в обороте в результате творческой деятельности одного лица для удовлетворения потребности в нем иного лица. При этом такое лицо может заказать его создание параллельно нескольким лицам — авторам. В связи с недостаточно эффективным механизмом правового регулирования договора авторского заказа на практике часто возникают спорные вопросы относительно: момента возникновения объекта авторских прав; принадлежности исключительного права на произведение, созданное по заданию заказчика; исполнения договора авторского заказа и ответственности за его неисполнение или ненадлежащее исполнение; создания производного произведения и др. Особую актуальность данные вопросы приобретают в случаях, когда они не урегулированы по соглашению сторон непосредственно в договоре авторского заказа. Автор данной статьи исследует теоретические проблемы, возникающие при заключении договора авторского заказа, проводит анализ некоторых материалов правоприменительной практики, а также обозначает проблемы правоприменения действующих норм.

Ключевые слова: результат интеллектуальной деятельности, произведение, исключительное право, создание результата интеллектуальной деятельности, договор авторского заказа, договор заказа на создание произведения, договор подряда, договор оказания услуг



Анна Валерьевна КАЧАЛОВА,
доцент кафедры
гражданского права
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук
avkachalova@msal.ru
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

DOI: 10.17803/2311-5998.2026.140.4s.131-139

Anna V. KACHALOVA,

Associate professor of the Department of Civil Law
of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
Cand. Sci. (Law)

avkachalova@msal.ru

9, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, Moscow, Russia, 125993

An Author's Commission Agreement in the System of Agreements Aimed at Creating Results of Intellectual Activity

Abstract. Intellectual property rights often arise as a result of satisfying another party's need for it. Moreover, such a party may commission its creation from several authors simultaneously. Due to the ineffective legal regulation of copyright

© Качалова А. В., 2026

commission agreements, controversial issues frequently arise in practice: regarding the moment of creation of a copyrighted work; ownership of exclusive rights to a work created at the request of the client; execution of the commission agreement and liability for non-performance or improper performance; creation of a derivative work, etc. These issues are particularly relevant in cases where they are not directly regulated by mutual agreement of the parties in the commission agreement. The author of this article explores the theoretical issues that arise when concluding a commissioned author's agreement, analyzes some law enforcement practice, and identifies challenges in the application of current regulations.

Keywords: intellectual property, work, exclusive right, creation of intellectual property, commissioned author's agreement, commissioned work creation agreement, contract for work, service agreement

Введение

Результат творческой деятельности, исключительное право на который подлежит охране, достаточно часто появляется в обороте в результате заключения и исполнения договора авторского заказа, поскольку потребность в таком результате может быть у одного лица, а возможность его достижения — у другого¹.

Согласно п. 1 ст. 1288 ГК РФ предметом договора авторского заказа является создание одной стороной (автором) по заказу другой стороны (заказчика) обусловленного договором произведения. Другими словами, его предметом может быть только создание конкретного результата творческой деятельности, который охраняется законом (объекта авторских прав), исключительное право на который в большинстве случаев появляется в гражданском обороте в результате его исполнения, поскольку договор не может быть заключен на абстрактное, длящееся творчество. В нем должен быть максимально подробно описан предмет, т.е. именно тот результат, который возникнет в будущем в результате его исполнения, чтобы избежать возможных споров при передаче права на него заказчику.

При этом встает вопрос, связанный с моментом создания произведения, т.е. являются ли таковыми субъективное восприятие заказчика или определенные договором авторского заказа объективные критерии² и форма произведения³.

¹ Ю. П. Свит справедливо отмечает, что можно определить вид, жанр, тематику, объем произведения и другие характеристики. См.: Свит Ю. П. Договор авторского заказа // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 5. С. 3—11.

² В пункте 13 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015, разъяснено, что при рассмотрении требований о защите авторских прав необходимо установление того, кто является автором результата интеллектуальной деятельности и можно ли данный результат считать таковым.

³ Материальный носитель или иная форма, например, изустная. См.: Гаврилов Э., Гаврилов К. Договоры заказа на создание авторских произведений // Хозяйство и право. 2013. № 3. С. 28—47.

Согласно п. 1 ст. 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинства и назначения произведения, а также от способа его выражения. Относительно произведения необходимо отметить, что оно должно быть результатом именно творческой деятельности, а не простой технической работы.

Конститутивные признаки договора авторского заказа

Первым отличительным признаком является не только создание самого произведения, но и творческая деятельность автора по его созданию, поскольку действующее законодательство не содержит прямого запрета на заключение нескольких договоров авторского заказа в отношении создания одного и того же произведения с разными авторами. Недобросовестные заказчики могут злоупотребить данным пробелом, допуская одновременное заключение нескольких договоров авторского заказа с разными авторами, предметом которых будет создание тождественного результата интеллектуальной деятельности, отвечающего одним и тем же требованиям. В данном случае заказчик сможет использовать промежуточные результаты, достигнутые каждым из авторов по заключенным с ними самостоятельным договорам, которые станут частями или элементами итогового результата — произведения, завершеного в рамках одного из таких договоров.

Таким образом, при параллельном заказе тождественного результата интеллектуальной деятельности — произведения разным авторам, действующим на основе отдельных, взаимно не зависимых договоров авторского заказа, итоговый результат может быть создан только по одному из таких договоров с использованием при этом отдельных этапов, созданных по другим договорам. Соответственно, возникает вопрос о наличии/отсутствии авторских прав на данные части незавершенного произведения и могут ли от неоконченного произведения быть созданы производные.

В этой связи возникает так называемая проблема объекта — результата творческой деятельности автора, которая может быть обусловлена незавершением произведения и созданием производного объекта от уже существующего объекта (речь идет, например, о разработке литературного сценария, киносценария, режиссерского сценария по произведению литературы и др.).

Необходимо учитывать, что не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использование, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

Таким образом, необходимо разграничивать случаи привлечения третьих лиц к исполнению договора авторского заказа со стороны автора и случаи создания производного произведения, в том числе одновременно по нескольким договорам.

Второе ключевое условие (признак) договора авторского заказа — обязательное указание управомоченного лица, которое будет являться правообладателем

исключительного права на будущий результат. В отличие от других договоров, нельзя оставить этот вопрос не решенным, поскольку закон обязывает стороны прямо прописать лицо, которое будет обладать правами после его создания и указать их объем⁴. Таким образом, договор не просто фиксирует факт создания произведения, но и сразу определяет правовую судьбу исключительного права на нее. С нашей точки зрения произведение и исключительное право на него взаимосвязаны.

Третьим отличительным признаком договора авторского заказа по действующему российскому законодательству является обязательное наличие материального носителя, в котором воплощено созданное произведение (или тождественная ему некая иная форма), на который возникают вещные права, отделенные от исключительного права на само произведение, обладателями которых могут быть заказчик или автор.

Четвертым, основополагающим признаком данного договора является отсутствие в момент его заключения результата творческой деятельности автора — произведения, являющегося объектом авторского права⁵. Автор вообще не обладает полной свободой творчества, поскольку его творческое участие в конечном объекте — результате своей интеллектуальной деятельности — обусловлено творческим видением заказчика, изложенным в задании. Сама идея произведения может принадлежать именно заказчику, в то время как исполнителю остается лишь реализовать его творческий замысел.

Пятый признак — субъектный состав договора авторского заказа: это с одной стороны автор, физическое лицо⁶, творческим трудом которого должно быть воплощено в жизнь задание заказчика, а с другой стороны заказчик — любой субъект гражданско-правовых отношений, имеющий идею или творческий замысел создания объекта интеллектуальной деятельности автора⁷.

⁴ Как отмечают правовые эксперты, предметом такого договора может быть как само произведение с одновременной передачей на него исключительного права заказчику, так и предоставление заказчику права использовать произведение на определенных условиях (лицензии). См., например: *Витко В. С.* Авторский взгляд на объект и предмет договор авторского заказа // *Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права*. 2018. № 5. С. 5—24.

⁵ В доктрине отмечаются системообразующие признаки договоров, направленных на создание результатов интеллектуальной деятельности: объектом любого из них является охраняемый результат интеллектуальной деятельности, поименованный в п. 1 ст. 1225 ГК РФ; отсутствует объект, по поводу которого стороны достигают соглашения; предметом выступают действия по его созданию. См. об этом: *Копылов А. Ю.* Проблемы систематизации договоров на создание результатов интеллектуальной деятельности // *Актуальные проблемы российского права*. 2024. № 4. С. 107—115.

⁶ При этом надлежит иметь в виду, что, пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом. См.: постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 29 от 26.03.2009 // *Российская газета*. 2009. № 70 (утратило силу).

⁷ В решении Арбитражного суда г. Москвы от 04.09.2018 по делу № А40-230948/16-51-2307 в связи со спором о правах на сценарий анимационного фильма «Священный огонь» на

Для того чтобы договор авторского заказа имел юридическую силу, в нем обязательно должны быть согласованы два ключевых условия: во-первых, что создается, т.е. предмет⁸ — детальное описание произведения науки, литературы или искусства, а во-вторых, к какому сроку исполнитель должен сдать готовое произведение заказчику. Без этих условий договор считается незаключенным⁹, так как не соответствует прямому требованию закона (п. 1 ст. 1289 ГК РФ). При этом необходимо отметить, что императивная возможность пролонгации срока действия договора является еще одним характерным его признаком. Пунктом 2 ст. 1289 ГК РФ вводится дополнительный льготный срок, который дается автору при необходимости и при наличии уважительных причин как объективного, так и субъективного характера для завершения создания произведения, продолжительность которого не может быть менее одной четвертой части срока, установленного для исполнения договора. Соглашением сторон данный льготный срок может быть изменен только в сторону увеличения.

К иным условиям, которые стороны договора авторского заказа могут установить в нем, следует отнести: условия об основаниях для непринятия произведения заказчиком; порядок доработок произведения и/или внесения в него изменений и поправок с обозначением пределов его неприкосновенности; стандартные положения договоров об отчуждении исключительного права или лицензионных договоров с включением иных условий.

Проблема возникновения исключительного права на произведение

Успешное выполнение договора — создание произведения, отвечающего всем требованиям, изложенным в задании заказчика, порождает вопрос о переходе исключительного права на данный результат к заказчику в определенном договором объеме. При этом заключение договора авторского заказа вообще без перехода к заказчику исключительного права, на наш взгляд, действующим законодательством не предусмотрено. Однако этот вопрос является дискуссионным.

Как справедливо отмечается в доктрине, интерес заказчика заключается не только в формальном ознакомлении с произведением, но в возможности последующего использования исключительных прав на него, поскольку оно в обязательном порядке должно быть передано заказчику, независимо от формы его

основании договора № 4М-2015 отмечалось, что этот договор не является договором авторского заказа на написание сценария, поскольку он был заключен не с автором (физическим лицом), а с индивидуальным предпринимателем.

⁸ В доктрине отмечается, что к существенным условиям данного договора следует отнести определенность произведения и срок его представления. См.: Хохлов В. А. Договор авторского заказа в авторском праве России // Журнал российского права. 2011. № 4. С. 26—35.

⁹ По одному из дел суды пришли к выводу о том, что стороны не достигли соглашения о сроке выполнения работы по договору, следовательно, договор является незаключенным. См.: определение Верховного Суда РФ от 01.04.2015 № 305-ЭС14-8121.

При этом интересно, как данный вывод соотносится с принципом эстоппеля.



материального воплощения¹⁰. Согласно договору авторского заказа, как правило, произведение должно быть передано заказчику на материальном носителе, которым является объективный, вещественный результат творчества автора, например, рукопись в бумажной или электронной форме, оригинал картины или скульптуры и т.д., который не может быть использован заказчиком без исключительного права на созданное и переданное ему автором произведение. Момент, порядок передачи, вид и объем прав на произведение должны определяться договором.

Пунктом 1 ст. 1291 ГК РФ закреплено положение, согласно которому: исключительное право на произведение остается за автором, если договором не предусмотрено иное. На наш взгляд, данная норма порождает проблему принадлежности прав на произведение, созданное автором по договору авторского заказа, если стороны не указали в договоре условия и порядок перехода исключительного права к заказчику. Диспозиция этой нормы предусматривает следующее регулирование: при отчуждении оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором, исключительное право переходит к приобретателю оригинала, если договором не установлено иное¹¹.

Покупатель оригинала произведения наделяется законом следующими правами: правом на публичную демонстрацию приобретенного оригинала; правом на его обнародование — опубликование в каталогах выставок и публикациях, раскрывающих коллекцию покупателя; правом передавать оригинал для экспонирования на выставках, проводимых третьими лицами. Указанные права осуществляются без необходимости отдельного получения согласия автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения.

Наиболее корректное регулирование вопросов об исключительных правах на заказные произведения, по нашему мнению, содержится в п. 1 ст. 1296 ГК РФ.

Проблема правообладания тесным образом связана с осуществлением права на переработку произведения, внесением в него изменений и исправлений, его доработкой. Остается открытым вопрос, продолжает ли произведение, созданное по договору авторского заказа, охраняться правом на неприкосновенность. Означает ли это, что заказчик не может вносить в него изменения без согласия автора? Отдельным важным вопросом является возможность создания новых, производных от заказанного, произведений. Классический пример — разработка киносценария и режиссерского сценария на основе оригинального литературного сценария, написанного автором.

Проблема квалификации.

Ограничение договора авторского заказа от других типов договоров

Характерной чертой предмета договора авторского заказа является его гибкость, способность преобразования, «трансформации» в зависимости от условий

¹⁰ См.: *Вумко В. С.* Указ. соч.

¹¹ См.: решение Арбитражного суда города Москвы от 04.09.2018 г. по делу № А40-230948/16-51-2307 в связи со спором о правах на сценарий фильма «Священный огонь».

о передаче исключительного права на произведение, что может привести к перекалфикации договора в смешанный или иной вид. Так, соглашение может быть перекалфицировано в другой вид договора (например, в договор подряда или лицензионный договор) или договор может быть признан смешанным, если он содержит элементы различных соглашений.

Можно выделить две разные модели договора авторского заказа: с полной передачей исключительного права на произведение заказчику, в случае когда его положениями предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором; или с предоставлением ему лишь права использования произведения (лицензии), в случае когда автор предоставляет заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах. В правовой литературе отмечается, что предмет договора авторского заказа может включать в себя элементы предмета договора об отчуждении исключительного права или элементы предмета лицензионного договора, становясь при этом смешанным по предмету¹².

Также встречается позиция, согласно которой возможна третья модель договора авторского заказа. Она основана на вышеприведенной норме, устанавливающей презумпцию сохранения исключительного права на произведение за автором, если договором не установлено обратное. В рамках данной модели заказчик приобретает исключительно право собственности на материальный носитель (оригинал произведения), не получая при этом никаких прав на использование самого произведения. Такой договор, широко применяемый на практике, имеет признаки подряда, поскольку интерес заказчика сосредоточен не на интеллектуальных правах, а на самом физическом объекте — картине, скульптуре и т.п., который одновременно является и вещью, и воплощением результата творческой деятельности. Таким образом, предметом данного вида договора авторского заказа выступает материализованный результат творчества — оригинал произведения, а также его передача заказчику¹³.

На наш взгляд, поскольку произведение создается по заданию заказчика, это делает его определенно похожим в ряде случаев на общий договор подряда, регулируемый положениями ст. 702 ГК РФ¹⁴, а в ряде случаев — на договор оказания услуг, с той разницей, что в рамках договора авторского заказа создается объект творческой деятельности — произведение литературы, науки и искусства, а в рамках договора подряда — вещь, не имеющая культурной ценности.

¹² См.: *Иванов Н.* Права на произведения, созданные по договору авторского заказа // URL: https://zakon.ru/blog/2022/07/08/prava_na_proizvedeniya_sozdannye_po_dogovoru_avtorskogo_zakaza.

¹³ См.: *Еременко В. И., Евдокимова В. Н.* Договоры о распоряжении исключительным правом на произведения науки, литературы и искусства // *Законодательство и экономика*. 2011. № 4. С. 56—68.

¹⁴ Например, по одному из дел суд счел, что отношения по договору подлежали регулированию не нормами гл. 37 «Подряд» ГК РФ, а нормами гл. 70 «Авторское право» ГК РФ. См.: постановление ФАС Северо-Западного округа от 17.01.2014 по делу № А56-6889/2013.



Что касается договора по оказанию услуг, то договор авторского заказа может содержать в себе некоторые его элементы. Например, при создании аудиовизуального произведения (игрового фильма, документальной драмы и др.), когда заказчик поручает автору функции, в том числе по организации производства анимационного фильма, включая оказание управленческих услуг на высоком техническом уровне, и предполагает, что автор не обязан лично выполнять всю связанную с этим производством творческую работу, а может привлечь соисполнителей.

Для квалификации договора в качестве смешанного необходимо, чтобы стороны достигли соглашения о выполнении режиссером конкретных действий (осуществлении определенной деятельности) и об оказании режиссерских услуг, направленных на достижение обусловленного договором результата интеллектуальной деятельности. Иными словами, договор может быть признан смешанным при наличии согласованных условий: о выполнении режиссером конкретных действий (определенной деятельности); оказании режиссерских услуг; направленности этих действий и услуг на создание предусмотренного договором результата интеллектуальной деятельности.

Таким образом, ключевым критерием является согласование сторонами условий, сочетающих элементы различных договоров (например, авторского заказа и возмездного оказания услуг),

В доктрине также высказывается позиция о фактическом выделении договора авторского заказа в самостоятельный договорный тип, имеющий отдельные разновидности¹⁵.

В связи с этим на практике возникает проблема квалификации заключенного сторонами договора либо как договора авторского заказа, либо иного договора, либо как договора смешанного¹⁶.

Заключение

Договор авторского заказа требует особенно тщательной проработки с учетом специфики создаваемого произведения и потребностей сторон. Недостаточное внимание к формулировкам условий о предмете, сроках и передаче

¹⁵ Так, Е. А. Моргунова выделяет три вида договоров авторского заказа: 1) договор, по которому не предусмотрено ни отчуждение исключительного права на произведение, ни предоставление исключительного права; 2) договор авторского заказа с условием о предоставлении заказчику права использования произведения в установленных договором пределах; 3) договор авторского заказа, предусматривающий отчуждение заказчику исключительного права на произведение на условиях, предусмотренных лицензионным договором. См.: Моргунова Е. А. Авторское право : учебное пособие / отв. ред. В. П. Монолин. М., 2009. С. 176—177.

¹⁶ В определении от 15.04.2021 № 305-ЭС20-22942 Верховный Суд РФ определил, что суд первой инстанции, выводы которого поддержали апелляционный суд и суд округа, не проанализировал по правилам ст. 431 ГК РФ должным образом условия договора в их системной взаимосвязи и не исследовал в полной мере обстоятельства, связанные с основаниями возникновения на стороне ответчика неосновательного обогащения.

исключительных прав неизбежно приводит к правовой неопределенности и судебным спорам. Наиболее эффективным способом минимизации рисков является детальная регламентация всех аспектов договорных отношений с учетом практики применения соответствующих норм ГК РФ.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Белоусов В. Права и обязанности сторон по возмездному договору авторского заказа // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2017. — № 7.
2. Витко В. С. Авторский взгляд на объект и предмет договор авторского заказа // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. — 2018. — № 5.
3. Гаврилов Э., Гаврилов К. Договоры заказа на создание авторских произведений // Хозяйство и право. — 2013. — № 3.
4. Еременко В. И., Евдокимова В. Н. Договоры о распоряжении исключительным правом на произведения науки, литературы и искусства // Законодательство и экономика. — 2011. — № 4.
5. Иванов Н. Права на произведения, созданные по договору авторского заказа // URL: https://zakon.ru/blog/2022/07/08/prava_na_proizvedeniya_sozdaniye_po_dogovoru_avtorskogo_zakaza.
6. Копылов А. Ю. Проблемы систематизации договоров на создание результатов интеллектуальной деятельности // Актуальные проблемы российского права. — 2024. — № 4.
7. Моргунова Е. А. Авторское право : учебное пособие / отв. ред. В. П. Мозолин. — М., 2009.
8. Моргунова Е. А., Фролова Н. М. Исключительное право в гражданском обороте : учебное пособие. — М., 2021. — 495 с.
9. Свит Ю. П. Договор авторского заказа // Законы России: опыт, анализ, практика. — 2009. — № 5.
10. Хохлов В. А. Договор авторского заказа в авторском праве России // Журнал российского права. — 2011. — № 4.