

Проба пера

ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР: НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

Аннотация. Проблема квалификации правовых отношений, возникающих в сфере издательского дела, остается насущной, несмотря на снижение на рынке спроса на печатные издания и широкое распространение сервисов, предоставляющих платформу для писательской деятельности любому пользователю Сети. Настоящая статья раскрывает основные виды договоров, применяющихся в издательской деятельности, в частности лицензионного договора, издательского лицензионного договора и договора авторского заказа. При этом подчеркивается, что основным договором, используемым на практике, является издательский лицензионный договор. В связи с этим в статье излагаются основные особенности данного вида договора, а также описывается ряд особенностей, связанных с реализацией его условий.

Ключевые слова: издательский лицензионный договор; лицензионный договор; печать книги; субсидиарные права и обязанности; договор авторского заказа; публикация; печать по требованию.



**Эльвина Ильдаровна
АБДУЛЛИНА,**

аспирантка кафедры
интеллектуальных прав
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)
elly.abdullina@gmail.com
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

DOI: 10.17803/2311-5998.2017.34.6.099-103

E. I. ABDULLINA,

Postgraduate Student of the Intellectual Property Law Department of the Kutafin
Moscow State Law University (MSAL)
elly.abdullina@gmail.com
125993, Russia, Moscow, Sadovaya-Kudrinskaya Str., 9

PUBLISHING LICENSE AGREEMENT: SOME FEATURES OF THEORY AND PRACTICE

Review. It should be noted that publishing business remains a problematic issue from the legal perspective despite the obvious reduction of demand on printed books and the existing variety in resources enabling all web users to post their writing. The current article is dedicated to the general types of agreements used in the field, such as: license agreement, publishing license agreement and custom work contract. It is underlined that the main type of agreement mostly used in practice is publishing license agreement. The article brings the structure, key elements of such agreement and describes certain practical aspects emerging in the enforcement practice with this regard.

Keywords: publishing license agreement; License agreement; Printing a book; Subsidiary rights and obligations; The contract of the author's order; publication; Printing on demand.



© Э. И. Абдуллина, 2017

Проблему защиты прав автора литературного или художественного произведения, в особенности в области взаимоотношений с издателями, новой в практике назвать нельзя. Примечательно, что само формирование авторского права исторически складывалось вокруг печатного дела. Тем не менее развитие авторского права во многом происходило именно за счет борьбы за достижение определенного баланса интересов той или иной стороны анализируемого правоотношения. Указанные изменения затрагивали и затрагивают как общие положения авторского права — сроки охраны авторских прав, разрешенные способы использования произведения, исключительное право и личные неимущественные права, так и специфические вопросы правоотношений, складывающихся в процессе правоприменительной практики, в частности в области договорных отношений.

В настоящее время литературное дело процветает: возможность писать и создавать произведения для широкой аудитории есть почти у каждого пользователя Интернета. Однако у читателей сохраняется интерес к печатным или электронным книгам. Кроме того, в этом заинтересован сам автор, поскольку издание книги — определенный способ признания литературного таланта автором обществом.

Несмотря на то что опубликовать книгу, т.е. подготовить рукопись и передать ее на печать, можно самостоятельно, большинство авторов по-прежнему обращаются в издательства, поскольку они, помимо непосредственно тиражирования экземпляра, могут организовать все сопутствующие изданию книги процессы: разработку дизайна обложки, подготовку сопроводительных материалов, рекламу и пиар, дистрибуцию книжного издания магазинам.

Наличие таких возможностей предоставляет издательству достаточно сильную переговорную позицию в отношениях даже с известным автором (при этом мы не рассматриваем публикацию произведения в периодическом печатном издании: указанное правоотношение требует отдельного анализа в силу законодательно закрепленной возможности заключения договора в устной форме). Это подтверждается в том числе и тем, что количество издательств, например на российском рынке, весьма ограничено. Более того, с учетом последних тенденций всё больше издательств объединяются в группы компаний и, следовательно, осуществляют единую политику в отношении публикаций и сопутствующих коммерческих вопросов, что сильно осложняет согласование опубликования произведения. Например, у издательской группы «Азбука-Аттикус» совокупная доля на рынке по тиражу в 2008 г. составляла 2,3 %, а в 2015 г. в полтора раза больше — 3,4 %. Совокупная доля на рынке по тиражу издательской группы «Эксмо» в 2008 г. составляла 9,9 %, а в 2015 г. — 20,2 %!¹ Монополизация рынка закономерно усиливает диктат и всё более ограничивает выбор контрагентов.

Если говорить об основных видах договоров, которые используются в отрасли, то следует выделить лицензионный договор, издательский лицензионный договор

¹ Скобликов П. Как отступить от автора. Новация российского издательского бизнеса // Закон.ру. URL: https://zakon.ru/discussion/2017/3/9/kak_otstupitsya_ot_avtora_novaciya_rossijskogo_izdatelskogo_biznesa. См. также: Книжный рынок России. Состояние, тенденции и перспективы развития. М. : Федеральное агентство по печати и массовым коммуникациям. 2016. С. 27.

как отдельный вид лицензионного договора, а также договор авторского заказа как отдельный вид договора об отчуждении исключительных прав.

Стоит отметить, что договор авторского заказа является весьма распространенной договорной конструкцией в издательской сфере. Как правило, он применяется сторонами тогда, когда автор создает произведение в рамках определенной профессиональной деятельности или с определенной практической целью. В соответствии с положениями ст. 1288 Гражданского кодекса РФ, к договору авторского заказа применяются общие нормы о договоре по отчуждению исключительных прав, при этом отчуждение исключительного права осуществляется только при релевантном указании такого перехода прав в договоре, что и происходит в большинстве случаев в договорах авторского заказа с издателями.

С учетом того, что издание книги является специфическим вопросом в области авторского права, российское законодательство, помимо стандартных требований, предусмотренных для лицензионных соглашений, содержит несколько дополнительных правил, по которым должен быть заключен договор подобной правовой природы. Их суть заключается в предоставлении авторам более благоприятных условий для защиты своих интересов в отношениях с издательствами. Так, в силу ст. 1287 ГК РФ по договору о предоставлении права использования произведения, заключенному автором или иным правообладателем с издателем, т.е. с лицом, на которое в соответствии с договором возлагается обязанность издать произведение (издательский лицензионный договор), лицензиат обязан начать использование произведения не позднее срока, установленного в договоре. При неисполнении этой обязанности лицензиар вправе отказаться от договора без возмещения лицензиату причиненных таким отказом убытков.

Если в договоре конкретный срок начала использования произведения не указан, использование должно быть начато в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования. Такой договор может быть расторгнут лицензиаром по общим основаниям.

В случае расторжения издательского лицензионного договора на основании пп. 1 ст. 1287 ГК РФ лицензиар вправе требовать выплаты ему вознаграждения, предусмотренного данным договором, в полном размере.

Таким образом, издательский лицензионный договор имеет следующие отличительные особенности:

- субъектный состав (автор и лицо, которое осуществляет использование произведения путем его издания);
- сроки использования (как одно из существенных условий договора);
- особый предмет: «издание произведения в оригинале, выпуск в свет с помощью печатных изданий; переиздание произведения в оригинале, т.е. издание произведения, которое уже было обнародовано (выпущено в свет) в установленном порядке».

Следует полагать, что квалификация лицензионного соглашения как издательского лицензионного договора зависит от фиксации в тексте соглашения указанных выше особенностей, несмотря на то что как издательский он может быть не поименован. То есть в целях реализации и применения норм об издательском лицензионном договоре должны быть указаны корректные наименования сторон, сроки издания произведения, а также предмет.

Тем не менее судебная практика по такому разграничению неоднозначна². По мнению некоторых судебных органов, в силу того, что «заключенные между сторонами договоры не содержат условий об обязанности ответчика [издательства] издать произведения или иным образом их использовать», их следует квалифицировать как лицензионные, а не издательские лицензионные договоры. В судебных спорах между издательствами и авторами были заключены договоры авторского заказа, по условиям которых авторами отчуждались исключительные права на учебные пособия, а также лицензионные договоры, по условиям которых авторы предоставляли право использования своих произведений издательству. Из-за отсутствия указания на конкретные сроки начала использования произведений договоры были квалифицированы как лицензионные. Данная позиция представляется спорной по следующим причинам. Подобное узкое толкование природы издательского лицензионного договора фактически лишает возможности его толкования в качестве издательского исходя из его правовой природы, обстоятельств его заключения, а также субъектного состава. Одной из основных задач создания специализированной конструкции соглашения является защита интересов автора, в том числе потому, что в определенной степени он является слабой стороной по договору, обладая меньшим набором переговорных позиций при согласовании договора. В обстоятельствах, когда правовая природа соглашения исходит из целого ряда квалифицирующих признаков, отказ в удовлетворении исковых требований выглядит несколько формализованным. Такой подход фактически предполагает, что издательства могут обходить специальные нормы законодательства путем устранения лишь одного положения, что не является верным и ведет к злоупотреблению правом.

Другим немаловажным аспектом, который нужно учитывать при согласовании издательского лицензионного договора, является тираж и формат издания. В данном контексте интересны новые виды моделей монетизации, в частности модель print-on-demand — «печать по требованию». Эта издательская технология позволяет печатать новые экземпляры книги только тогда, когда поступает соответствующий запрос от покупателя. Ее основными преимуществами являются более быстрые технические процессы, а также оптимизация процессов печати и хранения экземпляров произведений.

Однако в условиях российского правоприменения реализация такой модели возможна при соблюдении ряда требований. Например, правила о сроках и начале печати книги, поставленные в зависимость от запроса пользователя в издательском лицензионном договоре, будут квалифицировать договор скорее как сделку под отлагательным условием в контексте ст. 157 ГК РФ, что не позволит четко зафиксировать момент наступления обязанности лицензиата начать использование произведения. Таким образом, при указании в договоре этого условия рационально установить и предельные сроки начала использования.

² Апелляционное определение Московского городского суда от 18.08.2016 по делу № 33-32196/2016; апелляционное определение Московского городского суда от 18.08.2016 по делу № 33-32192/2016; апелляционное определение Московского городского суда от 18.08.2016 по делу № 33-32102/2016; апелляционное определение Московского городского суда от 16.08.2016 по делу № 33-31594.

При анализе издательского лицензионного договора многие практики и специалисты в области права интеллектуальной собственности также выделяют побочные права и обязанности, которые сторонам важно отразить в тексте договора. Иногда такие права и обязанности именуются «субсидиарными»³. Таковыми являются все те коммерческие условия, которые позволяют реализовать успешный выпуск и продвижение книги: с одной стороны, это права издателя на серийную публикацию издания, создание антологий и одnogолосных аудиокниг, с другой — положения о конфиденциальности данных, которыми стороны обмениваются в процессе переговоров и разработки издания.

Проведенный анализ позволяет сделать вывод: несмотря на тот факт, что издательский лицензионный договор, как правило, является стандартным документом, условия которого дублируются большинством издательств, существует большое количество критических для автора аспектов, которые необходимо подвергнуть тщательному анализу при его согласовании в целях защиты интересов автора.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Авторское право. Права, смежные с авторскими : постатейный комментарий к главам 69—71 / под ред. П. В. Крашенинникова. — М. : Статут, 2014.
2. Скобликов П. Как отступить от автора. Новация российского издательского бизнеса // Закон.ру. — URL: https://zakon.ru/discussion/2017/3/9/kak_otstupitsya_ot_avtora_novaciya_rossijskogo_izdatelskogo_biznesa.
5. Цветков Д. Издательский лицензионный договор // ЭЖ-Юрист. — 2016. — № 32. — С. 2.

³ Цветков Д. Издательский лицензионный договор // ЭЖ-Юрист. 2016. № 32. С. 2.