

УДК 347.44

Ю.А. СЕРКОВА,

кандидат юридических наук, доцент

Казанский (Приволжский) федеральный университет

СООТНОШЕНИЕ ДОГОВОРА НА ВЫПОЛНЕНИЕ ПРОЕКТНЫХ И ИЗЫСКАТЕЛЬСКИХ РАБОТ С ДОГОВОРОМ АВТОРСКОГО ЗАКАЗА

В статье на основе норм действующего гражданского законодательства и с учетом специфики таких объектов гражданских прав, как произведения архитектуры, в том числе в виде проектов, анализируется соотношение договора на выполнение проектных и изыскательских работ с договором авторского заказа, а также с договорами по распоряжению исключительным правом.

Создание недвижимого имущества – сложный и, как правило, дорогостоящий процесс. Сложность его не только в том, что это процесс длительный, но и в том, что он требует решения непростых задач, которые встают перед участниками этого процесса. Прежде всего, должно быть определено, что и как следует построить, а это достигается путем проектирования строительства на основе данных, исходящих от того, кто намерен осуществить строительство, то есть от заказчика.

Отношения по поводу проектирования носят правовой характер и регулируются договором на выполнение проектных и изыскательских работ, который является одним из видов подрядных договоров. По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат. Заказчик обязан передать подрядчику задание на проектирование и другие исходные данные, необходимые для разработки проекта.

Определяя договор на выполнение проектных и изыскательских работ как один из видов договора подряда, законодатель в какой-то мере отвлекается от того, каков результат названных работ. А результатом выполнения этого договора является не просто материальный объект (вещь), как это имеет место в других подрядных договорах, а произведение, охраняемое нормами авторского права.

Авторское произведение – это результат творческого труда. Автором произведения является

лицо, творческим трудом которого произведение создано.

Согласно ст. 1259 ГК РФ объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства, независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Перечисляя объекты авторского права, ст. 1259 ГК РФ называет произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов.

Не вся строительная документация может быть результатом творческого труда, то есть объектом авторского права, однако архитектурная часть этой документации во всех случаях должна быть новой, а значит, она представляет собой авторское произведение. Архитектурная часть (архитектурный проект) документации для строительства и градостроительной документации содержит архитектурные решения, которые комплексно учитывают социальные, экономические, функциональные, инженерные, технические, противопожарные, санитарно-гигиенические, экологические, архитектурно-художественные и иные требования к объекту в объеме, необходимом для разработки документации для строительства объектов, в проектировании которых необходимо участие архитектора [1].

Объектами авторского права на произведения архитектуры являются архитектурный проект, разработанная на его основе документация на строительство, а также архитектурный объект, то есть здание, сооружение, построенное на основе и в соответствии с проектом.

Автору произведения (архитектурного проекта) или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со ст. 1229 ГК РФ в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе способами, указанными в п. 2 ст. 1270 ГК РФ (например, посредством практической реализации архитектурного, градостроительного проекта). Кроме того, правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение. Таким образом, автор архитектурного проекта имеет исключительное право использовать свой проект или разрешать использовать его для реализации путем разработки документации для строительства и самого строительства объекта недвижимости.

Согласно ст. 14 Закона об архитектурной деятельности в РФ создание, реализация и иное использование архитектурного проекта осуществляется только на основе договоров, заключаемых в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Одним из таких договоров является договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ. Этот договор, в отличие от других подрядных договоров, включает в себя элементы авторского договора. Таким элементом является содержащееся в ст. 762 ГК РФ правило, согласно которому заказчик вправе использовать техническую документацию, полученную от подрядчика только на цели, предусмотренные договором. Он не может передавать техническую документацию третьим лицам и разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика. Такая связь исполнителя работ с результатом работ характерна лишь для авторских работ и отсутствует в обычных подрядных договорах.

При проведении изыскательских работ и проектировании объекта изыскатель и проектировщик наряду с творчеством совершают действия технического характера, что оправдывает регулирование их нормами о договоре подряда. Однако творческий процесс и его результаты требуют регулирования нормами авторского права, в связи с чем и возникает проблема соотношения договора подряда на проектные и изыскательские работы с договором авторского заказа и лицензионным договором.

Договор, по которому автор обязуется создать необходимые заказчику произведения, известен давно. О заказе на выполнение произведения го-

ворилось и в утративших к настоящему моменту силу «Декрете об авторском праве» 1926 г. [2], Постановлении СНК РСФСР 1928 г. [3], ГК РСФСР 1964 г. [4]. Однако в названных правовых актах договор заказа не выделялся как самостоятельный договор, он объединялся с договором об использовании произведения.

С.А. Чернышева отмечала, что «ранее практике были известны договоры на готовые произведения и договоры заказа. Эти виды договоров характеризовались степенью готовности произведения. Содержащееся в ст. 503 ГК РСФСР 1964 г. определение авторского договора объединяло договор на готовое произведение и договор заказа. То же происходило и с типовыми авторскими договорами» [5].

Более того, истории известны нормативные правовые акты, которые рассматривали договор заказа в качестве предварительного договора. Так, ст. 9 Постановления Совета министров РСФСР от 15 июня 1947 г. № 521 назвала договор литературного заказа предварительным соглашением. Б.С. Антимонов и Е.А. Флейшиц справедливо заметили, что договор литературного заказа нельзя считать предварительным договором в отношении собственно издательского договора, который должен заключаться впоследствии. При литературном заказе речь идет именно об издании произведения определенного объема, рода, вида и индивидуальности; никакого особого договора на издание этого произведения после того, как оно получит объективную форму, не требуется [6].

Данные авторы, как видно, рассматривают договор литературного заказа как самостоятельный, однако не отделяют его от собственно издательского договора.

Взгляд на договор заказа как на самостоятельный договор проявился в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. [7]. В нем авторскому договору заказа была посвящена специальная ст. 33, согласно которой по авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику. Заказчик обязан в счет обусловленного договором вознаграждения выплатить автору аванс. Размер и сроки выплаты аванса устанавливаются в договоре по соглашению сторон.

Кроме обязанностей, названных в ст. 33, о других обязанностях сторон применительно к договору заказа в законе не говорилось, в частности,

не определялась судьба созданного автором произведения. Стороны сами по своему усмотрению формировали содержание договора, руководствуясь правилами, установленными ст. ст. 30, 31 и 32 указанного закона. За неисполнение установленных обязанностей или за их ненадлежащее исполнение стороны обязаны были возмещать убытки, включая упущенную выгоду, только за непредставление автором заказанного произведения убытки ограничивались реальным ущербом.

Гражданский кодекс РФ отказался от понятия авторского договора, хотя договорное регулирование отношений по использованию произведений науки, литературы и искусства сохранилось и получило значительное развитие.

В настоящее время использование произведений автора может осуществляться третьими лицами либо на основе договора об отчуждении исключительного права на произведение, либо по лицензионному договору о предоставлении права на использование произведения. По первому к приобретателю авторское право переходит в полном объеме, а по второму – в пределах, установленных договором (ст. ст. 1285, 1286 ГК РФ).

Наряду с этим сохранился договор заказа, только теперь он именуется не авторским договором заказа, как это было в Законе 1993 г., а договором авторского заказа (ст. 1288 ГК РФ).

Новое название договора нельзя признать полностью удачным. Слова «авторский заказ» скорее наводят на мысль, что автор выступает в качестве заказчика. Вместе с тем предложить иное лаконичное название этого договора трудно, а слово «авторский», конечно же, должно в названии присутствовать.

Согласно ст. 1288 ГК РФ по договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

Как видно из данного определения, по договору заказа может быть создано любое авторское произведение, характер, вид, объем и другие требования к которому определяются в договоре.

Кроме определения самого договора авторского заказа гражданский кодекс содержит ряд правил, регулирующих отношения автора и заказчика. Так, сказано, что договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение,

создаваемое по заказу, либо заказчику может быть предоставлено право на использование произведения в определенных пределах. Это значит, что нет необходимости заключать особый договор на использование произведения, сам договор заказа одновременно может быть либо договором об отчуждении исключительного права на произведение, либо лицензионным договором.

Существенными условиями договора авторского заказа являются условия о вознаграждении автора и условие о сроке исполнения авторского заказа. Соглашением сторон может быть установлена безвозмездность исполнения заказа. Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным. Далее ст. 1289 ГК РФ допускает возможность продления установленного срока, если уважительные причины мешают завершить выполнение заказа. По истечении льготного срока заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора. Он может это сделать и по истечении основного срока, если из условий договора явно вытекает, что при нарушении срока исполнения договора заказчик утрачивает интерес к договору.

Создаваемые на основе договора подряда на проектные и изыскательские работы проекты, чертежи и другая документация являются творческими произведениями. Их разработка и использование должно осуществляться не только в соответствии с нормами подрядных договоров, но и с нормами авторского права. Если не целиком, то в значительной части они образуют архитектурное произведение, которое может быть использовано путем практического применения положений, составляющих содержание произведения. Автор произведения архитектуры имеет исключительное право использовать свое произведение в соответствии с п. 2 и п. 3 ст. 1270 ГК РФ, в том числе путем разработки документации для строительства и путем реализации архитектурного проекта (ст. 1294 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 1294 ГК РФ использование архитектурного проекта для реализации допускается только однократно, если иное не установлено договором, в соответствии с которым создан проект. Проект и выполненная на его основе документация для строительства могут быть использованы повторно только с согласия автора проекта.

Договором, на основе которого осуществляется архитектурное проектирование, является договор подряда на проектные и изыскательские работы,

поэтому именно в нем должна решаться судьба проекта после его первоначального использования. В договоре подряда может быть разрешено заказчику использовать проект по своему усмотрению, без особого разрешения подрядчика. В этом случае следует считать, что в договор подряда включены элементы договора об отчуждении исключительного права на произведение (проект). Проект может использоваться по усмотрению заказчика. Такая возможность вытекает, на наш взгляд, из правила ст. 1285 ГК РФ.

Если договором право заказчика будет ограничено однократным использованием, в этом можно усмотреть лицензионный договор на использование авторского произведения.

Содержащееся в ст. 762 ГК РФ положение о том, что заказчик обязан использовать техническую документацию, полученную от подрядчика, только на цели, предусмотренные договором, не передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика, нуждается в настоящее время в некоторой корректировке. Разглашение содержащихся в документации данных относится к правам автора на обнародование произведения. В ст. 1268 ГК РФ сказано, что автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществлять действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом. Это означает, что заказчик по договору подряда не может без согласия автора разглашать содержание полученной технической документации. Что же касается использования технической документации и передачи её третьим лицам, то содержащийся в ст. 762 ГК РФ запрет должен соблюдаться, если договор подряда включает в себя элементы лицензионного договора о предоставлении права использования произведения (ст. 1286 ГК РФ), которым определены пределы использования архитектурного произведения и которым может быть ограничено право на использование документации.

Однако действующее авторское право допускает отчуждение исключительного права автора архитектурного проекта и проектной документации. Согласно ст. 1285 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права. Вместе с тем в заключении отдельных договоров об отчуждении исключительного права или лицензионного договора нет необходимости. Достаточно того, что элементы того или другого договора будут включены в договор подряда на проектные и изыскательские работы, в котором будет определен объем прав заказчика на проектную документацию.

Таким образом, анализ норм § 4 гл. 37 ГК РФ и норм о договоре авторского заказа дает основание заключить, что договор подряда на проектные и изыскательские работы является одновременно договором авторского заказа и содержит элементы или договора об отчуждении исключительного права на произведение, или лицензионного договора, а это позволяет применять к регулированию отношений по договору подряда на проектные и изыскательские работы не только ст. ст. 758–762 ГК РФ, но и ст. ст. 1270, 1285, 1286, 1288, 1294 ГК РФ.

Список литературы

1. Об архитектурной деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ (с изм. от 30 декабря 2008 г.) // Собрание законодательства. – 1995. – № 47. – Ст. 4473.
2. СУ РСФСР. – 1926. – № 72. – Ст. 567.
3. СУ РСФСР. – 1988. – № 132. – Ст. 861.
4. Ведомости Верховного Совета РСФСР. – 1964. – № 24. – Ст. 406.
5. Чернышева С.А. Авторский договор в гражданском праве России. – М., 1996. – С. 34.
6. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. – М., 1957. – С. 166–167.
7. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1993. – № 32. – Ст. 1242.

В редакцию материал поступил 02.11.10

Ключевые слова: архитектурный проект, договор подряда на проектные и изыскательские работы, договор авторского заказа, договор об отчуждении исключительного права на произведение, лицензионный договор.