

УТВЕРЖДАЮ
Проректор
по научной деятельности
ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский)
Федеральный университет»
д.г.м.н., профессор Д.К. Нурғалиев



09 2018 г.

ОТЗЫВ

ведущей организации – Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет» на диссертацию Белоусова Владимира Николаевича на тему: «Договор авторского заказа в гражданском праве России» на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

Тема диссертационного исследования В.Н. Белоусова, несомненно, актуальна. В последние несколько лет научный интерес к проблемам правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности существенно вырос. Это объясняется как изменением норм гражданского законодательства, так и развитием правовых форм творческой деятельности. Надлежащее правовое регулирование и непротиворечивая судебная практика невозможны без серьезных доктринальных исследований в данной области.

Диссертация посвящена исследованию проблем, имеющих важное теоретическое и практическое значение, а именно – правовому регулированию договора авторского заказа. Правоприменительная практика не отличается единообразием, нередко при разрешении однородных споров выносятся противоречивые решения. Возникают сложности в применении тех или иных

норм права. Поэтому нормы о договоре авторского заказа нуждаются в дальнейшем осмыслении и совершенствовании. Об актуальности диссертационного исследования свидетельствует также невысокая степень разработанности теоретических проблем договора авторского заказа.

Представленное диссертационное исследование выполнено в соответствии с научной специальностью 12.00.03 «гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право» и состоит из введения, трех глав, заключения и библиографического списка. Избранная соискателем структура работы логична и позволила полно раскрыть содержание работы и обосновать основные выводы.

Диссертация основана на тщательном изучении имеющихся литературных источников. Библиографический список составил 268 источников, в том числе нормативных. Использованные практические материалы, как правило, в их обобщенном виде, удачно подтверждают суждения автора при анализе спорных положений. Серьезное изучение юридической литературы, обобщение судебной практики свидетельствуют о научной достоверности представленной работы.

Основные положения, выводы и рекомендации, сформулированные в диссертации, были отражены в авторских публикациях. Опубликовано 16 статей, 10 из которых опубликованы в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, указанных в перечне ВАК Минобрнауки РФ. Кроме того, результаты исследования были доведены до научной общественности на научных конференциях, в том числе – международных, а также апробированы соискателем в учебном процессе.

В.Н. Белоусовым проведен глубокий анализ правового регулирования отношений, складывающихся при создании произведения на заказ, осуществлена научная разработка теоретических и практических положений, в совокупности представляющих собой современную концепцию договора авторского заказа.

Автором эффективно использованы научные методы, при этом в диссертации успешно сочетается применение общенаучных и научно-специальных методов познания. В этой связи исследование носит комплексный характер, правовые явления рассмотрены всесторонне, выводы подкреплены доказательствами теоретического и практического характера. Стиль и язык диссертации полностью соответствуют характеру работы как научного труда.

Научная новизна труда В.Н. Белоусова не вызывает сомнений. Она состоит не только собственно в комплексном теоретико-эмпирическом исследовании проблем, связанных с заключением и исполнением договора авторского заказа, но и в теоретических и практических выводах и предложениях, наиболее значимые из которых представлены в виде положений, выносимых на защиту (с. 7-10 диссертации).

Диссертантом исследована правовая природа договора авторского заказа. Обоснованно отмечается, что в разные периоды времени договор авторского заказа относили к числу издательских, объединяли с договором об использовании произведения, а также наделяли характеристикой предварительного договора. Самостоятельным договором авторского заказа в системе авторских договоров законодатель признал в 1993 г., предусмотрев отдельное регулирование в Законе об авторском праве (с. 12-15 диссертации).

По результатам рассмотрения правовой характеристики договора авторского заказа установлено, что он является консенсуальным, может быть как возмездным, так и безвозмездным. При этом верно обосновывается, что предоставленная на сегодняшний день возможность сторонам самим определять возмездность или безвозмездность договора авторского заказа соответствует принципу свободы договора и расширяет сферу его применения. Заслуживает поддержки и одобрения позиция автора, отстаивающего необходимость отнесения договора авторского заказа к числу фидуциарных сделок. Кроме того, анализируемый договор соискатель справедливо относит к рискованным договорам. Риск в договоре авторского заказа выражается в возможности неполучения ожидаемого результата (с. 15-27 диссертации).

Заслуживают особого внимания суждения В.Н. Белоусова об асоциальных произведениях. Представлены признаки таких произведений. Можно согласиться с тем, что договор авторского заказа на создание асоциального произведения следует признать недействительным по правилам ст. 169 ГК РФ – недействительность сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка или нравственности (с. 39-41 диссертации).

Следует поддержать вывод соискателя о том, что в случае заключения возмездного договора авторского заказа цена относится к числу существенных условий, поскольку руководствоваться п. 3 ст. 424 ГК РФ в отношении оригинального и уникального произведения науки, литературы, искусства невозможно. Предложено в ст. 1288 ГК РФ включить правило о том, что при отсутствии в возмездном договоре авторского заказа условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным (с. 44-46 диссертации).

В диссертации определен субъектный состав договора авторского заказа. Верно отмечается, что в качестве автора по договору авторского заказа должно выступать исключительно физическое лицо, поскольку только оно обладает способностью заниматься творческой деятельностью, создавать новое. Автор – физическое лицо (гражданин или индивидуальный предприниматель) обоснованно рассматривается соискателем с позиции «слабой стороны» договора авторского заказа, поскольку невозможно с точностью обеспечить соответствие результата творческой деятельности создателя ожиданиям заказчика, даже в случае согласования различных характеристик произведения, так как их субъективная оценка может не совпадать (с. 69-78).

Нельзя не согласиться с диссертантом в том, что принятие произведения, выраженного на материальном носителе или в иной форме, следует рассматривать в качестве обязанности заказчика. Кроме того, аргументированно обосновывается необходимость установления презумпции по одобрению произведения, выраженного на материальном носителе или в иной доступной для восприятия форме (с. 87-91 диссертации).

Заслуживает одобрения предложение В.Н. Белоусова включать в договор авторского заказа условие, по которому автор должен уплатить заказчику неустойку. Действительно, исключение возможности взыскания с автора неустойки, по сути, будет означать освобождение автора от ответственности, поскольку возврат аванса не возлагает на автора дополнительных имущественных обременений и, следовательно, в точном смысле ответственностью не является (с. 102-104 диссертации).

Всесторонняя характеристика ответственности соавторов позволила соискателю сделать аргументированный вывод об определении ответственности соавторов исходя из вида соавторства. При делимом соавторстве ответственность соавторов должна быть долевой, в случае неделимого соавторства ответственность должна быть солидарной (с. 105-107 диссертации).

В диссертационном исследовании имеются предложения по совершенствованию действующего законодательства. Нельзя не одобрить попытку сформулировать новые правила. Эти предложения заслуживают внимания, т.к. являются следствием научного анализа и результатом глубокого изучения судебной практики.

Автореферат соответствует диссертации и отражает ее основные положения.

Результаты диссертационной работы могут быть использованы для дальнейших научных исследований в области авторского права, при написании научных и учебных работ, преподавании по дисциплинам «Гражданское право (Особенная часть)», «Право интеллектуальной собственности», «Авторское право», «Договорное право». Содержащиеся в исследовании выводы, предложения и рекомендации могут быть использованы для совершенствования российского законодательства, регулирующего договор авторского заказа, а также в правоприменительной деятельности.

Несмотря на общую положительную оценку диссертационного исследования, констатируя достаточно высокий научный уровень и практическую значимость, в нем, как в любом научном труде, есть спорные моменты, пред-

ложения, которые составляют предмет обсуждения на публичной защите. Остановимся на них.

1) В первом положении, выносимом на защиту, Белоусов В.Н. приводит авторское определение договора авторского заказа: «Договор авторского заказа - это самостоятельный вид гражданско-правового договора, относящийся в соответствии с классификацией по критерию результата к группе договоров, направленных на создание объектов интеллектуальной собственности и на отчуждение исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности или на предоставление права использования объектов интеллектуальной собственности». Исходя из данного определения, передача исключительного права на созданный по договору авторского заказа объект интеллектуальной собственности или права его использования является обязательной, тогда как договор авторского заказа может и не предусматривать передачу обозначенных интеллектуальных прав. Заказчик может быть заинтересован только в получении материального носителя, в котором воплощен результат творческого труда автора, но не в интеллектуальных правах на него. Кроме того, на с. 33 работы диссертант сам отмечает: «... нельзя согласиться с предложением об установлении обязательного правила о передаче заказчику прав на созданное произведение ... не во всех случаях объект авторского права порождает возникновение исключительных прав на него». Также на с. 73 Белоусов В.Н. дает определение авторского договора: «... авторский договор можно определить как соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей в области создания произведения науки, литературы, искусства и (или) распоряжения исключительным правом на результат творческой деятельности». Исходя из данного определения, передача заказчику прав на созданное произведение опять же не является обязательной.

2) В третьем положении, выносимом на защиту, диссертант пишет о том, что «выступить автором произведения, созданного по договору авторского заказа, вправе гражданин, достигший четырнадцатилетнего возраста».

Об этом же Белоусов В.Н. пишет и на с. 78 своего исследования: «... лицо самостоятельно может выступать в качестве автора по договору авторского заказа только по достижению четырнадцати лет». В соответствии со ст. 26 Гражданского кодекса РФ «Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя ... осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности». Таким образом, стороной интеллектуально-правового договора может быть лицо, достигшее 14 лет, но автором результата интеллектуальной деятельности может выступать и лицо, не достигшее 14 лет. При этом необходим только творческий вклад в создание произведения (ст. 1228 ГК РФ). Если заказчик заинтересован в создании произведения лицом, не достигшим 14 лет, он может заключить договор авторского заказа с законными представителями несовершеннолетнего автора, при этом автором произведения, созданного по такому договору, будет являться ребенок, не достигший 14 лет.

3) В пятом положении, выносимом на защиту, Белоусов В.Н. пишет: «Для единообразного понимания и применения договора авторского заказа следует указать в его легальном определении на обязанность заказчика по принятию созданного произведения». На с. 88, а также на с. 127-128 работы приводится данное определение: «По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства, а заказчик обязуется принять произведение науки, литературы или искусства, выраженное на материальном носителе или в иной доступной для восприятия объективной форме». Не совсем понятно, почему в определении договора авторского заказа, представленном автором диссертационной работы в первом положении на защиту, отсутствует указание на обязанность заказчика по принятию созданного произведения.

4) На с. 80 диссертации автор отмечает: «... наличие соглашения между соавторами является одним из основных и обязательных условий соавторства». По смыслу данного положения, если соавторы не заключили никакого соглашения и совместным творческим трудом создали произведение науки, литературы или искусства, соавторства на данное произведение не возникнет. Но ведь на самом деле соавторство возникает и при отсутствии какого-либо соглашения между соавторами, а все возможные разногласия между ними разрешаются в судебном порядке.

5) В седьмом положении на защиту диссертант пишет «об индивидуальной гражданской ответственности автора перед иными лицами за созданное асоциальное произведение». На с. 118 диссертации Белоусов В.Н. также отмечает: «... гражданско-правовую ответственность за созданное «антисоциальное произведение» перед третьими лицами должен нести непосредственно творец, т.е. автор, поскольку его «творческим» трудом создано такое произведение». Хотелось бы уточнить у автора работы, почему он освобождает от указанной ответственности заказчика по договору авторского заказа, ведь именно заказчик инициирует создание асоциального произведения.

6) На с. 109 своей работы Белоусов В.Н. указывает: «... стороны договора авторского заказа могут еще больше ограничить» размер ответственности автора. «Например, закрепить в договоре условие, по которому выплачиваемый автору аванс не возвращается в случае расторжения договора». На с. 114 данная мысль находит свое продолжение: «... в договоре может быть предусмотрено условие, согласно которому аванс, как сумма вознаграждения в целом, остаются у автора при любых обстоятельствах». Не совсем ясно, как данные положения соотносятся с п. 2 ст. 1290 ГК РФ: «В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором. При этом общий размер указанных выплат ограничен суммой реального ущерба, при-

чиненного заказчику». В соответствии с данной статьей обязанность по возврату заказчику аванса является императивной.

7) Несмотря на солидную источниковую базу, Белоусов В.Н. в своем исследовании не проанализировал зарубежный опыт (нормативные правовые акты иностранных государств и юридическую литературу зарубежных ученых по исследуемой проблеме). Использование зарубежного опыта, несомненно, может быть полезно для отечественной науки в области интеллектуальной собственности и в частности для договора авторского заказа. Применение сравнительно-правового метода исследования усилило бы выводы соискателя.

Высказанные замечания являются в основном дискуссионными и не меняют сделанной ранее положительной оценки диссертационной работы.

Диссертация В.Н. Белоусова на тему «Договор авторского заказа в гражданском праве России» является научно-квалификационной работой, в которой содержится решение задачи, имеющей существенное значение для дальнейшего развития гражданского права. В работе изложены новые научно обоснованные подходы и решения, представляющие высокую теоретическую и практическую ценность.

По своему содержанию и оформлению диссертационная работа представляет собой завершенное и самостоятельное исследование, обладает внутренним единством, содержит новые научные результаты и положения, выдвигаемые для публичной защиты, и свидетельствует о личном вкладе автора в науку гражданского права.

Диссертация В.Н. Белоусова на тему «Договор авторского заказа в гражданском праве России» отвечает требованиям, предусмотренным пунктами 9, 10 раздела II Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства РФ от 24 сентября 2013 г. № 842 (в редакции постановления Правительства РФ от 29.05.2017 г. № 650), предъявляемым к диссертационным исследованиям на соискание ученой степени кандидата юридических наук, а автор настоящей диссертации – Белоусов

Владимир Николаевич – заслуживает присуждения искомой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Отзыв подготовлен заведующим кафедрой гражданского права Юридического факультета ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет», кандидатом юридических наук, доцентом Арслановым Камилем Маратовичем, кандидатом юридических наук, доцентом Макаровым Тимофеем Григорьевичем, заслушан, обсужден и одобрен на заседании кафедры гражданского права Юридического факультета ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» 28 августа 2018 г., протокол № 1.

Наименование организации: Федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет».

Место нахождения: Российская Федерация, 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18.

Официальный сайт организации: <http://kpfu.ru>

Официальный e-mail организации: public.mail@kpfu.ru

Официальный телефон организации: 8(843)233-71-09, 8(843)233-71-38

Заведующий кафедрой гражданского права
ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский)
федеральный университет», кандидат
юридических наук, доцент


Арсланов Камиль Маратович

