

В диссертационный совет Д 999.126.03
на базе ФГБАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»
ФГБАОУ ВО «Новосибирский национальный
исследовательский государственный университет»
ФГБАОУ ВО «Дальневосточный федеральный университет»

ОТЗЫВ

официального оппонента

**на диссертацию Белоусова Владимира Николаевича на тему:
«Договор авторского заказа в гражданском праве России»,
представленную к защите на соискание ученой степени
кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское
право; предпринимательское право; семейное право; международное
частное право**

Диссертация В.Н. Белоусова посвящена исследованию особого цивилистического института – договора авторского заказа. Нельзя не отметить, что в юридической науке анализировались различные проблемы гражданско-правового регулирования договора заказа на создание объектов интеллектуальной деятельности, определялись особенности договора о создании аудиовизуального произведения, договоров о распоряжении исключительными правами, договоров заказа на создание произведений. Вместе с тем отсутствуют монографические, диссертационные работы, всесторонне исследующие именно договор авторского заказа. На страницах юридической литературы встречаются различные подходы к определению правовой природы договора авторского заказа и его соотношения со смежными договорами, установлению перечня существенных условий, необходимых для заключения договора авторского заказа. Дискуссионными остаются вопросы ответственности контрагентов по договору авторского заказа. В диссертационной работе В.Н. Белоусова исследована проблематика,

которой в современной юриспруденции до сих пор не было уделено значительного внимания. Поэтому актуальность выбранной В.Н. Белоусовым темы диссертационного исследования сомнений не вызывает.

Рассматриваемое диссертационное исследование производит хорошее впечатление. Положения, высказываемые автором, аргументированы, обоснованы и достоверны. Основные выводы, сделанные соискателем, успешно апробированы в 16 научных статьях, 10 из которых опубликованы в рецензируемых научных изданиях, рекомендованных Минобрнауки России. Результаты проведенного исследования докладывались на международных, всероссийских научно-практических конференциях. Основные положения работы внедрялись диссертантом в учебный процесс Института государства и права Байкальского государственного университета.

Творческий, самостоятельный характер диссертационного исследования, обращение автора к значительному числу литературных источников, анализ актуальных научных дискуссий с вынесением на обсуждение сложных с точки зрения цивилистической теории проблем, и, главное, выработка на этой основе собственных подходов к решению задач правоприменения и законотворчества позволяют говорить о научной новизне рецензируемого труда. Умелое использование автором методологического аппарата, оригинальность сделанных им предложений дает основание заключить, что в работе решена важная для развития цивилистической науки задача, имеющая, к тому же, несомненную практическую значимость.

Актуальность исследуемых вопросов позволила сформулировать цель диссертационной работы – всесторонне охарактеризовать закономерности гражданско-правового регулирования отношений, складывающихся при создании произведения на заказ, а также выявить и решить теоретические и практические проблемы регламентации договора авторского заказа.

Обозначенная цель нашла воплощение в четко сформулированных диссертантом задачах исследования.

В свою очередь, цель и задачи исследования определили логически стройную структура диссертационного исследования, которая включает в себя введение, три главы, объединяющие семь параграфов, заключение и библиографический список.

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, освещается степень ее научной разработанности, определяются цель, задачи, предмет и объект работы, отражаются методы исследования, формулируется научная новизна и положения, выносимые на защиту, приводятся сведения о степени достоверности и апробации полученных результатов, структуре работы.

Первая глава «Общие положения о договоре авторского заказа» состоит из трех параграфов. Первый параграф «Понятие и правовая характеристика договора авторского заказа» соискатель частично посвящает ретроспективному анализу российского законодательства применительно к теме своего исследования (с. 12-15 диссертации). В целом данный параграф изложен весьма удачно и позволяет судить о высокой квалификации автора в исследуемой им области знания. Положительная оценка данного текста связана, преимущественно, с тем, что диссертант не ограничился описанием хронологии и исторических аспектов, но предпринял попытку выделить тенденции развития законодательства о договоре авторского заказа.

Следует отметить, что на основе подробного анализа правовой характеристики договора авторского заказа диссертантом сделан оригинальный вывод о том, что исследуемый договор является консенсуальным, двусторонне-обязывающим, фидуциарным, рисковым, может быть возмездным или безвозмездным.

Во втором параграфе «Существенные условия договора авторского заказа» соискателю удалось дополнительно обосновать целесообразность рассмотрения цены как существенного условия исследуемого договора. Так, учитывая неповторимость, оригинальность, уникальность произведений науки, литературы, искусства, творческий характер при его создании,

соискатель обоснованно делает вывод о том, что определить цену данного договора в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ не представляется возможным. Принимая во внимание изложенное, заслуживает одобрения предложение В.Н. Белоусова по дополнению ст. 1288 ГК РФ следующим правилом: «При отсутствии в возмездном договоре авторского заказа условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются» (с. 44-46 диссертации).

Особый интерес представляет рассмотренная соискателем ситуация, в соответствии с которой автор обязуется согласно условиям договора авторского заказа создать произведение, противоречащее нормам морали и нравственности, основам правопорядка, государственной идеологии, религиозной доктрине («антисоциальное произведение»). Следует поддержать автора в том, что договор авторского заказа на создание «антисоциального произведения» является недействительной сделкой по основанию, предусмотренному ст. 169 ГК РФ (с. 39-41 диссертации).

Третий параграф «Отличия договора авторского заказа от смежных гражданско-правовых сделок» посвящен отграничению договора авторского заказа от схожих институтов. В данном параграфе соискателем приведены аргументированные и обладающие несомненной практической ценностью критерии, на основе которых делается вывод, что договор авторского заказа является самостоятельным гражданско-правовым договором (с. 48-65 диссертации).

В.Н. Белоусов предпринял успешную попытку определить место исследуемого договора в системе гражданско-правовых договоров. Убедительно доказана необходимость выделения по критерию направленности результата новой группы договоров, направленных на создание объектов интеллектуальной собственности и на отчуждение исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности или на предоставление права использования объектов интеллектуальной

собственности. Договор авторского заказа является самостоятельным видом договоров предложенной группы (с. 65-68 диссертации).

Вторая глава «Стороны и содержание обязательственных отношений, вытекающих из договора авторского заказа» состоит из двух параграфов.

В первом параграфе «Стороны договора авторского заказа» делается вывод, что автором произведения науки, литературы, искусства по договору авторского заказа может выступать только физическое лицо, поскольку только оно обладает способностью заниматься творческой деятельностью, создавать новое (с. 69-72 диссертации). Интересны суждения соискателя в отношении создания произведения несколькими авторами. В частности, обоснованно отмечается, что основным критерием создания произведения в соавторстве выступает совместный творческий труд. Наличие соглашения между соавторами является одним из основных и обязательных условий соавторства. Соавторство возникает в случае, когда у авторов общая идея, цель, единая концепция результата. Соискатель справедливо отмечает, что наличие соглашения между авторами вытекает из смысла соавторства. Так же правильно указывается, что каждый автор должен заключать договор авторского заказа с заказчиком лично или через представителя, поскольку соавторство – это объединение лиц, которое не образует самостоятельного субъекта (с. 78-81 диссертации).

Второй параграф «Права и обязанности сторон по договору авторского заказа» посвящен исследованию содержания договора. Заслуживают поддержки обоснованные и аргументированные суждения диссертанта о том, что основной обязанностью заказчика или указанного им третьего лица является принятие созданного автором произведения. В противном случае в безвозмездном договоре авторского заказа отсутствуют основания для возложения ответственности на заказчика, ведь автор не вправе был бы заявлять требование о возмещении убытков в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязанности по принятию произведения. В этой связи соискатель справедливо предложил в легальном

определении понятия договора авторского заказа указать на обязанность заказчика принять произведение, выраженное на материальном носителе или в иной доступной для восприятия третьими лицами объективной форме (с. 87-89 диссертации).

Значительный практический интерес представляют обоснованные в диссертации предложения по установлению презумпции одобрения произведения, выраженного на материальном носителе или в иной доступной для восприятия форме. Доказана целесообразность установления в диспозитивной норме срока, в течение которого автор должен быть извещен заказчиком об одобрении или неодобрении произведения. Если извещение не направлено автору в определенный срок, произведение должно признаваться одобренным заказчиком. Предоставленная сторонам возможность изменять срок одобрения результата выполненной работы обоснована спецификой создаваемого по договору произведения или нескольких произведений (с. 89-91 диссертации).

Кроме того, соискатель справедливо заключает, что распределение обязанности по несению расходов должно определяться соглашением сторон. В этой связи любопытно предложение диссертанта о закреплении в ст. 1288 ГК РФ нормы, возлагающей указанные расходы на заказчика, если только иное не будет предусмотрено соглашением сторон (с. 92 диссертации).

Глава третья «Ответственность сторон по договору авторского заказа. Основания уменьшения и освобождения от ответственности автора» обнимает два параграфа.

В первом параграфе «Ответственность заказчика и автора по договору авторского заказа» отмечается, что в гражданском законодательстве не содержится легального определения понятия гражданско-правовой ответственности. Проанализировав основные мнения, существующие в отечественной доктрине относительно определения данного понятия, диссертант оправданно поддержал позицию, согласно которой не любая санкция является ответственностью, а лишь та, что влечет дополнительные

имущественные обременения (лишения) в виде уменьшения имущества должника. При этом уменьшение имущества должника является безэквивалентным, поскольку взамен должник ничего не получает. С указанных общетеоретических позиций В.Н. Белоусовым сделан ряд интересных выводов об ответственности сторон по договору авторского заказа (с. 101-104 диссертации).

Так, в гражданском законодательстве отсутствуют специальные нормы об ответственности соавторов в случае, когда один из соавторов выполняет все условия договора заказа, а другой исполняет их ненадлежащим образом. В диссертации аргументировано мнение о том, что ответственность соавторов должна определяться исходя из вида соавторства. Правильно указывается, что в случае делимого соавторства ответственность соавторов является долевой, а при неделимом соавторстве – солидарной (с. 105-107 диссертации). Данный вывод, наряду с прочим, согласуется с положением п. 1 ст. 322 ГК РФ, в силу которого солидарные обязательства возникают, в частности, при неделимости предмета обязательства. Кроме того, убедительной представляется позиция соискателя о том, что для стимулирования автора к надлежащему исполнению своих обязанностей целесообразно включать в договор авторского заказа условие о неустойке, которую автор должен уплатить заказчику в случае просрочки исполнения.

В параграфе втором «Основания уменьшения и освобождения от ответственности автора» соискателем исследуются понятия «творческая неудача», «риск», «творческий риск». В данном параграфе, наряду с прочим, рассмотрен вопрос о том, кто – автор или заказчик – должен нести ответственность за вред, причиненный третьим лицам произведением, созданным по договору авторского заказа? По мнению диссертанта, за созданное «антисоциальное произведение» ответственность перед третьими лицами должен нести непосредственно его творец, т.е. автор, «творческим» трудом которого создано такое произведение. Аналогичный вывод делается и

для случаев распространения «антисоциального произведения» как автором, так и заказчиком (с. 115-118 диссертации).

Думается, что при распространении произведения заказчиком появляются основания для привлечения к ответственности последнего, например, когда в распространенном заказчиком произведении содержатся сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию потерпевшего (третьего лица).

Таким образом, избранная соискателем тема исследования является актуальной, научные положения, выводы и рекомендации, сформулированные в диссертации, являются обоснованными, достоверными и обладают несомненной научной новизной.

Всякому действительно научному положению присуще свойство фальсификации, осуществляемой в ходе его обсуждения. В силу этого спорность тех или иных взглядов автора убедительно свидетельствует о научности его подхода – критическое восприятие и осмысление новых суждений происходит как раз потому, что они заслуживают несомненного теоретического внимания.

Диссертация В.Н. Белоусова содержит ряд спорных моментов, что с учетом изложенного ничуть не умаляет ее достоинств, а, напротив, делает необходимым признание за ней качеств соответствующей научно-квалификационной работы.

К числу названных спорных моментов следует отнести, в частности, следующее.

1. По мнению автора, предмет договора авторского заказа всегда исчерпывается созданием произведения. Однако данное мнение не согласуется с утверждением автора о том, что принятие произведения, выраженного на материальном носителе или в иной доступной для восприятия третьими лицами объективной форме, есть обязанность заказчика, а также с нормами п. 2 и 3 ст. 1288 ГК РФ, из которых следует, что договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного

права на произведение или предоставление заказчику права использования произведения. Указание автора на необходимость отдельно заключать в подобных случаях договор об отчуждении исключительного права или лицензионный договор свидетельствует об искусственном усложнении соответствующей проблемы.

2. Вывод о фидуциарности договора авторского заказа В.Н. Белоусов обосновывает следующими соображениями. Для фидуциарных сделок имеет значение характер отношений сторон, доверие между участниками. В таких сделках личность либо кредитора, либо должника имеет для другой стороны основополагающее значение. Во многих случаях решающее значение для заключения договора авторского заказа приобретают личные связи, репутация контрагента.

Между тем подобные околоправовые факторы характерны для всякого разумного взаимодействия участников имущественного оборота. Лично-доверительные отношения приобретают юридическое значение только в тех договорах, которые могут быть в любое время прекращены по заявлению одной из сторон, продиктованному утратой имевшего место в момент заключения договора доверия к своему контрагенту. Закон не наделяет ни автора, ни заказчика правом на произвольное одностороннее расторжение договора авторского заказа, в связи с чем данный договор вряд ли может быть признан фидуциарной сделкой.

3. Нельзя согласиться и с выводом соискателя о наличии у договора авторского заказа признаков рискового договора. По мнению диссертанта, при заключении договора авторского заказа ввиду низкой прогнозируемости творческого процесса нельзя быть уверенным, что при условии надлежащего исполнения автором своих обязанностей произведение с заданными характеристиками будет создано. Поэтому в договоре авторского заказа риск выражается в возможности неполучения ожидаемого результата как в силу объективных обстоятельств (например, ввиду творческой неудачи), так и субъективной оценки заказчиком, поскольку взгляды, ожидания автора и

заказчика на содержание созданного по исследуемому договору произведения могут не совпадать (с. 15-26 диссертации).

Вместе с тем рисковый характер сделки заключается в том, что одна из ее сторон принимает на себя неблагоприятные имущественные последствия, которые возникают вследствие наступления или ненаступления вероятного в момент совершения сделки обстоятельства, за которое обе стороны не отвечают. Договору же авторского заказа присущи ординарные обязательственные риски, которые в известной степени несут оба контрагента. Поэтому данный договор нельзя признать алеаторной сделкой.

4. В диссертации остались неисследованными вопросы об изменении и прекращении договора авторского заказа. Представили бы интерес суждения диссертанта о том, какие основания для прекращения обязательств являются применимыми, а какие – неприменимыми в отношении договора авторского заказа. Кроме того, достоинством работы был бы подробный анализ изменения и расторжения договора авторского заказа по инициативе одной из сторон в судебном порядке.

5. Несомненным достоинством диссертации и новшеством в научной доктрине оказалось бы обращение к законодательному опыту отдельных зарубежных стран в части регламентации договора авторского заказа, а также оценка целесообразности его использования при совершенствовании действующего российского законодательства.

Сделанные замечания выражают собственную позицию официального оппонента по соответствующим вопросам, носят дискуссионный и рекомендательный характер, а поэтому несколько не снижают общую высокую положительную оценку представленной диссертации.

Содержание автореферата соответствует структуре диссертации, в нем представлены основные идеи и выводы, а также сформулирован вклад соискателя в проведенное исследование, которое обладает научной новизной, достоверностью и практической значимостью.

Изложенное позволяет утверждать, что диссертационное исследование Белоусова Владимира Николаевича на тему: «Договор авторского заказа в гражданском праве России» является научно-квалификационной работой, в которой содержится решение научной задачи, имеющей значение для развития цивилистической отрасли знания, т.е. оно полностью соответствует критериям, установленным для диссертации на соискание ученой степени кандидата наук Положением о присуждении ученых степеней (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 24.09.2013 № 842), а соискатель заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Официальный оппонент:

доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Новосибирский государственный университет экономики и управления «НИНХ»,

кандидат юридических наук

«03» сентября 2018 г.



В.В.Груздев

Владислав Викторович Груздев

кандидат юридических наук (специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право), доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Новосибирский государственный университет экономики и управления «НИНХ»

Почтовый адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Каменская, 56, офис 20

Телефон: +7 (383) 224-59-55

E-mail: rector@nsuem.ru

Подпись Владислава Викторовича Груздева заверяю:

Начальник управления



03.09.2018