

ТОГБУК «Научно-методический центр народного творчества и досуга»

**«Где возникает путаница при оформлении
авторских прав в учреждениях культуры:
проверенные решения»**

*(Методические рекомендации для директоров районных и городских
муниципальных учреждений культуры клубного типа)*

Тамбов 2023 год

Из статьи узнаете, как соблности авторское право в ряде типичных для учреждения культуры ситуаций. Например, при онлайн-показах, хореографических постановках, работе с художественными произведениями, научных исследованиях, производстве сувениров, заказе логотипов, фотографий, брендбука.

Онлайн-показы

Показ спектакля или другого мероприятия, кроме кинофильма, онлайн, — это отдельный способ использования произведения, на который учреждение культуры обязано просить разрешение или заранее прописать этот способ в лицензионном договоре. Это не нужно, если исключительное право на произведение отчуждено в пользу учреждения или же произведение создано в рамках служебного задания.

Проблема. На онлайн-показ спектакля необходимо получать разрешение у обладателей исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности. К ним относят сценографию, костюмы, музыку, видео, световое оформление, хореографию, постановку спектакля. Если обратиться в РАО, чтобы получить права, сумма выплат будет значительно больше, чем по результатам переговоров напрямую с правообладателями. В РАО и ВОИС напрямую обращайтесь, если хотите использовать сборную музыку, за которую проще выплатить отчисление этим организациям.

Сама онлайн-трансляция не является отдельным результатом интеллектуальной деятельности — транслируемое изображение, запись не рассматривают как произведение, поскольку нет монтажа, операторской работы, а также процесса режиссирования. Запрашивать права на такую трансляцию учреждение не должно. А вот заключить дополнительное соглашение, лицензионный договор или получить письменное согласие от правообладателей произведений, которые используются при показе спектакля, необходимо. Часто авторы согласны не брать даже минимальные отчисления за онлайн-трансляции, поскольку такие трансляции не приносят большой прибыли учреждению, но позволяют автору привлечь к себе внимание тех, кто физически не может посмотреть спектакль на территории театра или КДУ.

Решение. Чтобы провести трансляцию спектакля или концерта онлайн, достаточно получить пакет прав, а также выплатить по итогам авторские отчисления, если они были установлены соглашением между сторонами.

Хореографические постановки

Хореограф — тоже автор. Помимо договора авторского заказа, заключите с ним лицензионный договор или договор отчуждения исключительного права на созданное им произведение.

Проблема. Договор может быть один, с элементами лицензии или отчуждения. Главное, чтобы в нем отразили вопрос прав и правообладания.

Платить хореографу можно как за создание произведения, так и авторские отчисления. Стороны добровольно определяют условия и правила оплаты, размер вознаграждения. Можно выделить три модели оплаты:

авторское вознаграждение за создание произведения плюс оплата авторских отчислений за использование произведения (Челябинский камерный театр);

авторское вознаграждение за создание произведения без оплаты авторских отчислений за использование произведения (Пермский академический Театр-Театр);

оплата авторских отчислений за использование произведения без авторского вознаграждения за создание произведения.

Решение. Если хореограф заключает договор с государственным учреждением, то изменить оплату можно только с целью ее снижения. Поскольку повышать цену контракта или договора в соответствии с законами о госзакупках № 44-ФЗ и 223-ФЗ нельзя.

Произведения художников повышать цену контракта по законам № 44-ФЗ и 223-ФЗ нельзя.

Обязанность платить отчисления художнику как автору не предусмотрена. Размеры авторских отчислений для художников имеют исключительно рекомендательный характер.

Проблема. Учреждение вправе вместе с автором определить иной процент авторского отчисления за каждый способ использования произведения или отказаться от них вовсе. Например, можно установить беспроцентное использование произведения в случае, если учреждение выплатило повышенный гонорар за его создание. Такую практику применяет Пермский академический Театр-Театр, который старается установить минимальный процент при заключении лицензионного договора или же вовсе снизить его до 0, установив гонорар автору выше среднего.

Решение. Если учреждение установило гонорар выше среднего, то можно не просто согласовать использование произведения художника без выплаты авторских отчислений, но и совершить полное отчуждение исключительного права на работу художника. Так у учреждения будет полный пакет прав, оно сможет использовать произведение любым способом. Кроме того, учреждение избежит ситуации, когда художник предоставил эксклюзивную сценографию специально по заказу театра другому учреждению. При отчуждении исключительного права театр не обязан выплачивать авторское отчисление.

Сувениры.

На разработку сувениров можно заключить договор оказания услуг.

Сувенирная продукция бывает разных видов, форм, текстуры. Ее выпускают по эскизам и проектам специалистов. Эскизы и макеты в соответствии с IV частью ГК — это результаты интеллектуальной деятельности. Использовать их без разрешения правообладателя нельзя.

Проблема. Когда учреждение заказывает разработку эскизов и макетов сувенирной продукции, то необходимо в договоре на их создание прописать передачу исключительного права на разработанные эскизы учреждению. Лицензионный договор в этом случае бесполезен, поскольку

сувенирную продукцию разрабатывают с целью продажи и получения прибыли. Лицензионный договор обязателен, если на сувенирной продукции учреждения будет изображение известного персонажа, например, популярной Свинки Пеппы или Смешариков. В таком случае учреждению придется получить разрешение (лицензию) на использование результатов интеллектуальной деятельности у их правообладателей. Лицензия будет платной, стоимость может достигать и 1 млн руб.

Далее учреждение заключает договор с разработчиком макетов. Он использует образы, выкупленные учреждением, без их искажения, и разрабатывает дизайн сувенирной продукции. У такого разработчика исключительные права учреждение выкупает в полном объеме. Возможен вариант, когда правообладатель известного персонажа требует для согласования эскиз макета — чтобы проверить, не было ли произведение переработано.

Решение. Можно заключить как договор авторского заказа, так и договор оказания услуг. Разработчики макетов сувениров могут предоставлять свой типовой договор, в котором ничего не прописано про исключительные права. Чтобы этого избежать, необходимо прописать в договоре два момента:

исключительное право на созданные макеты и эскизы в полном объеме переходит учреждению как заказчику;

исполнитель утрачивает право переработки созданных им макетов и эскизов по заказу заказчика.

Логотип, брендбук и фотографии

Чтобы учреждение могло использовать заказанные разработчиком логотип и брендбук, ему нужно совершить отчуждение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности у исполнителя. Кроме того, стоит договором запретить исполнителю перерабатывать созданные им по заказу учреждения эскизы. Это важно при регистрации логотипа как товарного знака.

Проблема. Учреждению могут отказать в регистрации или в будущем есть риски спора относительно прав на изображение, ставшее товарным знаком. Разработчик может пойти в суд с договором, где не прописана передача исключительного права на логотип, и потребовать перевода прав на товарный знак на него.

Фотографы часто уверены, что исключительное право на изображение — фотографию — принадлежит им. Однако фотографы снимают исполнителей, световые эффекты, работу режиссера, художников, хореографов — то есть результаты интеллектуальной деятельности третьих лиц. Чтобы не возникало в будущем конфликтов между театром и фотографом, стоит приглашать специалиста по договору, выплачивать ему вознаграждение и требовать передачи исключительных прав. Другой вариант — брать полный пакет прав использования фотографий и предоставлять разрешение на фотосъемку исходя из пакета прав на спектакль, который есть у театра.

Решение. Оформляйте исключительные права на использование произведений, когда заказываете логотипы, фотографии, брендбук и другие изображения в рекламных, информационных и иных целях, связанных

с продвижением учреждения и его проектов. Подтверждайте права вашего учреждения на фото, логотипы и брендбуки договорами с разработчиками и фотографами.

Образец заполнения договора об отчуждении авторского права

ДОГОВОР отчуждения исключительного права на объект авторского права, созданный творческим трудом автора г. Москва 17 августа 2022 г.

Государственное бюджетное учреждение культуры города Москвы «Московский драматический театр» в лице директора Попова Анатолия Евгеньевича, действующего на основании Устава, в дальнейшем именуемый «Учреждение», и гражданка Российской Федерации Новикова Александра Александровна, именуемая в дальнейшем «Автор», совместно именуемые «Стороны», а по отдельности «Сторона», на основании п. 13 ч. 1 ст. 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ и IV части Гражданского кодекса Российской Федерации заключили настоящий договор отчуждения исключительного права на объект авторского права, созданный творческим трудом автора о нижеследующем:

ТЕРМИНЫ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ:

Автор – гражданка Российской Федерации Новикова Александра Александровна, творческим трудом которой создан проект художественного оформления спектакля «Первый адрес».

На момент подписания настоящего Договора Автор является единственным правообладателем (обладателем исключительного права) на созданный им проект художественного оформления.

Объект авторского права (ОАП) – проект художественного оформления спектакля «Первый адрес», созданный в рамках Договора авторского заказа № 325 от 28.06.2022 между Автором и Учреждением.

Характеристики ОАП: проект художественного оформления, включающий в себя эскизы костюмов, декораций, общее решение спектакля, эскизы реквизита, габаритные чертежи и информацию о материалах, используемых при воспроизводстве ОАП. Спектакль большой формы, поставленный на «Большой» сцене ГБУК г. Москвы «Московский драматический театр».

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Автор в соответствии со ст. 1234 Гражданского кодекса Российской Федерации отчуждает в пользу Учреждения исключительное право на созданный его творческим трудом объект авторского права – проект художественного оформления спектакля «Первый адрес».

1.2. Исключительное право отчуждается в пользу Учреждение в полном объеме, без ограничений.

1.3. Исключительное право отчуждается в момент подписания настоящего Договора, без подписания дополнительных документов.

1.4. Вместе с исключительным правом Автор передает Учреждению материальный результат – эскизы ОАП на бумажном носителе форматов А4 (6 шт.), формата А3 (7 шт.), формата А5 (1 шт.).

1.5. Учреждение с момента подписания настоящего Договора получает права, предусмотренные ст. 1270 ГК РФ, и становится обладателем исключительного права на созданный Автором ОАП.

2. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН

2.1. Автор обязуется:

2.1.1. Не нарушать имущественных прав Учреждения.

2.1.2. Не создавать произведений, схожих с ОАП на протяжении всего периода нахождения спектакля «Первый адрес» в репертуаре Учреждения.

2.1.3. Не использовать ОАП способами, установленными ст. 1270, и иными способами без получения разрешения от Учреждения.

2.1.4. Указывать имя правообладателя при использовании ОАП в портфолио и презентациях, содержащих информацию о творческой деятельности Автора.

Имя Учреждения указывается как «Московский драматический театр».

2.1.5. Самостоятельно урегулировать любые конфликты и споры, связанные с предъявлением претензий третьих лиц к использованию ОАП Учреждением или третьими лицами, право на использование ОАП которым предоставило Учреждение.

Автор обязуется возместить ущерб и убытки, вызванные претензиями и спорами с третьими лицами, в том числе если были возложены обеспечительные меры на ОАП.

2.2. Автор имеет право:

2.2.1. Использовать ОАП и его отдельные фрагменты на выставках, посвященных творчеству Автора, если вход на такие выставки свободный, а сама выставка не имеет коммерческого характера. При этом Автор обязуется соблюдать положения п. 2.1.4 настоящего Договора.

2.2.2. Использовать ОАП в портфолио и презентациях, содержащих информацию о творческой деятельности Автора.

2.2.3. На авторство созданного им ОАП.

Имя автора указывается как «Саша Н».

2.2.4. На 2 бесплатных билета на каждый показ спектакля, если такой показ осуществляется на сцене Учреждения.

2.2.5. При необходимости делать копии с материальных носителей – эскизов ОАП.

2.3. Учреждение обязуется:

2.3.1. Указывать имя Автора во всей информационной и рекламной продукции, выпускаемой в связи со спектаклем, а также на сайте, в социальных сетях и иных источниках, где размещается информация о спектакле.

Имя Автора указывается в соответствии с п. 2.2.3 настоящего Договора.

2.3.2. Не нарушать личных неимущественных прав Автора.

2.3.3. Не производить переработку ОАП без разрешения Автора, в том числе не производить адаптацию спектакля на другую сцену, за исключением фестивальных, гастрольных и выездных показов.

2.3.4. В случае необходимости переработки ОАП обратиться за такой переработкой к Автору. В случае если в течение 7 рабочих дней после получения уведомления (запроса) от Автора на переработку ОАП Автор не дал ответа, Учреждение получает право на самостоятельное определение лица, осуществляющего переработку ОАП.

Автор утрачивает право запрета на переработку ОАП в случае непредоставления ответа в указанный срок.

2.3.5. Контролировать указание имени Автора партнерами и третьими лицами, в том числе СМИ.

2.3.6. В течение 3 рабочих дней после получения исключительного права на ОАП произвести его постановку на учет как нематериального актива с установлением цены, соответствующей п. 4.1 настоящего Договора.

2.4. Учреждение имеет право:

2.4.1. Отчуждать в пользу третьих лиц исключительное право на ОАП, заключать лицензионные договоры на предоставление прав использования ОАП без уведомления Автора.

2.4.2. Запрашивать у Автора информацию, касаемую созданного им ОАП.

2.4.3. Включить Автора с его согласия в гастрольную группу, в том числе при участии в фестивале для адаптации спектакля на сцену принимающей стороны. При этом Учреждение гарантирует, что все финансовые вопросы, касаемые проезда, проживания и питания, будут урегулированы им самостоятельно.

3. ГАРАНТИИ СТОРОН

3.1. Автор гарантирует, что:

3.3.1. На момент подписания Автором настоящего Договора является единственным обладателем исключительного права на ОАП.

3.3.2. На момент вступления в силу настоящего Договора Автору ничего не известно о правах третьих лиц, которые могут быть нарушены подписанием настоящего Договора.

3.3.3. На момент подписания Автором настоящего Договора исключительные права на ОАП не отчуждены, не заложены, и исключительная лицензия на ОАП не предоставлена иным лицам.

3.3.4. На момент заключения настоящего Договора права Автора на ОАП не оспорены в суде или иным законным способом.

3.3.5. На момент подписания настоящего Договора Автор дееспособен и не ограничен в правах, препятствующих подписанию настоящего Договора.

3.3.6. На момент подписания настоящего Договора Автор не создает произведение, схожее с ОАП, по договору с другим лицом.

3.2. Автор гарантирует, что в случае предъявления претензий третьих лиц, связанных с нарушением их прав в связи с использованием ОАП, он уведомит о таких претензиях Учреждение.

3.3. Учреждение гарантирует, что не намерено расторгать настоящий Договор и производить возврат исключительного права на ОАП Автору.

4. ФИНАНСОВЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

4.1. За отчуждение исключительного права на ОАП Учреждение выплачивает Автору вознаграждение в размере 300 000 (триста тысяч) рублей, в том числе НДФЛ в размере 39 000 (тридцать девять тысяч) рублей.

4.2. Источник финансирования: приносящая доход деятельность.

4.3. КОСГУ: КОСГУ 320.

4.4. Вознаграждение выплачивается единовременно в течение 7 рабочих дней после подписания настоящего Договора на расчетный счет Автора, указанный в настоящем Договоре.

4.5. Учреждение, являясь налоговым агентом Автора, осуществляет уплату страховых взносов за Автора в следующем размере:

66 000 (шестьдесят шесть тысяч) рублей – в Пенсионный фонд России;

15 300 (пятнадцать тысяч триста) рублей – в Федеральный фонд обязательного медицинского страхования.

4.6. Автор не получает авторские отчисления за использование ОАП любым способом, в том числе при коммерческом использовании ОАП.

5. СРОК ДЕЙСТВИЯ ДОГОВОРА

5.1. Настоящий Договор действует до 31 декабря 2022 г.

В части передаваемых прав указанный срок не применяется.

6. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН

6.1. За неисполнение (ненадлежащее исполнение) принятых на себя обязательств, стороны несут ответственность, предусмотренную настоящим Договором, постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, иным действующим гражданским законодательством РФ.

6.2. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Автором обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Договором, размер штрафа составляет 10% от цены Договора.

6.3. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Автором обязательства, предусмотренного Договором, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 1000,00 (одной тысячи) рублей.

6.4. За каждый факт просрочки исполнения Автором обязательства, предусмотренного Договором, начисляется пеня в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки ЦБ РФ от цены Договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Договором и фактически исполненных Автором.

6.5. За каждый факт неисполнения Учреждением обязательств, предусмотренных Договором, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 1000,00 (одной тысячи) рублей.

6.6. В случае просрочки исполнения Учреждением обязательств, предусмотренных Договором, Автор вправе потребовать уплаты пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки ЦБ РФ от не уплаченной в срок суммы за каждый день просрочки.

6.7. Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных Договором, не может превышать цену Договора.

6.8. Уплата неустойки (пени, штрафа) не освобождает Стороны от исполнения обязательств по настоящему Договору.

6.9. Сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного настоящим Договором, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

6.10. Каждая из сторон обязана возместить убытки, причиненные другой стороне, в результате неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательств, предусмотренных настоящим Договором, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

6.11. Автор несет ответственность за предоставленные им гарантии, в случае нарушения, которых Автор обязуется возместить в полном объеме ущерб, причиненный бездействием или неправомерным действием Автора Учреждению.

6.12. Автор несёт ответственность за содержание ОАП, за его уникальность и полное соответствие условиям настоящего Договора.

6.13. Учреждение несет ответственность в части нарушения личных неимущественных прав Автора.

6.14. Стороны установили, что при наступлении событий, предусмотренных пп. 6.11–6.13 настоящего Договора виновная Сторона выплачивает в соответствии со ст. 1300 ГК РФ компенсацию Стороне, чьи права были нарушены.

6.15. Стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по настоящему Договору, если такое неисполнение явилось непреодолимой силой или событий чрезвычайного характера, которые невозможно было ни предвидеть, ни предотвратить разумными мерами, а именно: пожара, наводнения, землетрясения, аварии, решения органов государственной власти и управления, противоправные действия третьих лиц, и если эти обстоятельства непосредственно повлияли на исполнение настоящего Договора.

6.16. При этом срок исполнения обязательств по настоящему Договору отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали такие обстоятельства.

6.17. Сторона, для которой возникли форс-мажорные обстоятельства, обязана о наступлении и прекращении таких обстоятельств немедленно, однако не позднее десяти дней с момента их наступления, в письменной форме уведомить другую Сторону. Несвоевременное, более пятнадцати дней,

извещение о форс-мажорных обстоятельствах лишает соответствующую Сторону права ссылаться на них в будущем.

7. РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА

7.1. При надлежащем исполнении обязательств Сторонами расторжение настоящего Договора не предусмотрено.

7.2. Учреждение вправе в одностороннем порядке расторгнуть настоящий Договор в случае, если на момент его заключения Автор не обладал исключительным правом на ОАП. При расторжении настоящего Договора по указанному основанию Автор обязан возратить всю сумму вознаграждения, полученную по настоящему Договору.

7.3. Настоящий Договор считается расторгнутым, в случае если Учреждение не произведет оплату в сроки, установленные п. 4.4 настоящего Договора. В таком случае настоящий Договор считается автоматически расторгнутым, а обладателем ОАП становится Автор.

Положения настоящего пункта не учитывают оплату Учреждением страховых взносов и налогов.

8. РАЗРЕШЕНИЕ СПОРОВ

8.1. В случае возникновения споров Стороны обязуются урегулировать их в досудебном порядке.

8.2. В качестве досудебного способа урегулирования споров Стороны определили претензионный порядок.

Сторона, чьи права были нарушены, направляет претензию второй Стороне на электронный адрес, указанный в разделе 10 настоящего Договора или на почтовый адрес. Сторона, получившая претензию, обязуется направить ответ или принять меры в течение 30 календарных дней после получения такой претензии.

8.3. В случае если претензионный порядок не разрешил спор, Сторона вправе обратиться в Мещанский районный суд города Москвы – если спор не касается денежных средств, и в Арбитражный суд города Москвы, если спор касается финансовой стороны.

9. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

9.1. Заголовки статей настоящего Договора предназначены для удобства пользования текстом и не будут приниматься во внимание при толковании настоящих положений Договора.

9.2. Настоящий Договор составляет и выражает все договорные условия и понимание между участвующими Сторонами в отношении всех упомянутых здесь вопросов и положений.

9.3. Любое уведомление по настоящему Договору делается в письменной форме и отправляется получателю по его фактическому адресу, который был сообщен в письменной форме другой Стороне.

9.4. Стороны определили возможность обмена корреспонденцией посредством электронной почты, указанной в разделе 10 настоящего Договора.

9.5. Настоящий Договор регулируется законодательством Российской Федерации.

9.6. Настоящий Договор составлен в двух экземплярах, по одному для каждой из Сторон и имеющих равную юридическую силу.

9.7. Стороны обязуются в течение 7 рабочих дней письменно извещать друг друга об изменении своих реквизитов.

9.8. Заключая настоящий Договор, Лицензиар выражает свое согласие на обработку его персональных данных в связи с заключением Договора, стороной которого является субъект персональных данных в соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», а также выражает свое согласие на размещение данных о настоящем Договоре в Реестре контрактов в случаях, предусмотренных действующим законодательством.

Список литературы: Справочник руководителя учреждения культуры №10,2022 год.

Ответственный за выпуск:
ведущий методист ТОГБУК «НМЦ НТ и Д»
Н.А. Сельхова