

УДК 34**DOI: 10.34670/AR.2024.67.36.008****Изготовитель фонограммы в праве РФ****Чамуха Илья Андреевич**

Аспирант,
Московский финансово-юридический университет (МФЮА),
115191, Российская Федерация, Москва, ул. Серпуховский Вал, 17;
e-mail: ilyachamukha@gmail.com

Аннотация

Изготовитель фонограммы является первым правообладателем фонограммы как объекта интеллектуальной собственности. Однако определение изготовителя фонограммы, закрепленное в законе, не позволяет четко установить условия для приобретения такого статуса. В статье автор разбирает указанный вопрос, исходя из положения судебной практики и доктрины. Сделан вывод о том, что изготовителем фонограммы считается то лицо, которое организационно и финансово обеспечило изготовление фонограммы. Такими лицами могут быть юридические лица, например музыкальные лейблы, которые обеспечили и организовали звукозапись, а также физические лица. Если же не доказано иного, то изготовителем фонограммы будет признано лицо, имя или наименование которого указаны обычным образом на экземпляре фонограммы.

Для цитирования в научных исследованиях

Чамуха И.А. Изготовитель фонограммы в праве РФ // Вопросы российского и международного права. 2024. Том 14. № 2А. С. 312-316. DOI: 10.34670/AR.2024.67.36.008

Ключевые слова

Фонограмма, изготовитель фонограммы, инициатива, ответственность, исключительное право.

Введение

Статус «изготовителя фонограммы» закреплён как на национальном, так и на международном уровне. Согласно пункту «с» ст. 3 Международной конвенции об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций, заключённой в городе Рим 26 октября 1961 г., под производителем фонограммы следует понимать физическое или юридическое лицо, которое первым осуществило звуковую запись исполнения или иных звуков. Аналогичное определение содержится в ст. 1 Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г. (Женевская конвенция).

Однако российское законодательство к определению изготовителя фонограммы как лица, которое осуществило первую запись, добавляет указание на «инициативу» и «ответственность»: «Под изготовителем фонограммы следует понимать лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись исполнения или иных звуков» (ст. 1322 ГК РФ).

Основная часть

Дополнение к международно закреплённому понятию изготовителя фонограммы не внесло большей определенности, которой наверняка руководствовался законодатель. Наоборот, понятие «инициатива» является крайне неопределённым и может толковаться по-разному. Если руководствоваться общепринятым содержанием, которое обычно в него вкладывается («побуждение к началу какого-либо дела» [Кузнецов, www]), то к изготовителю фонограммы следует относить по крайней мере нескольких лиц, которые имеют отношение к осуществленной записи. Созданию и выпуску фонограммы «в свет» предшествует взаимодействие нескольких лиц, как физических, так и юридических. Например, таким лицом может быть артист, который предложил осуществить запись музыкального произведения, или звукорежиссер, который непосредственно осуществил запись. Возможно, что инициатива записи фонограммы исходит от лица, вообще не принявшего в ней ни личного, ни имущественного участия. Разумно ли наделять такое лицо исключительным и неимущественным правом на результат записи? Едва ли. Однако при буквальном прочтении закона вполне возможно.

Понятие «ответственности» также не вносит какую-либо определенность, тем более если воспринимать её в общепринятом, юридическом смысле.

Обратимся к правовой доктрине для разрешения вопросов толкования ст. 1322 ГК РФ. Так, Крашенинников П.В. утверждает, что данное лицо, указанное в определении в ст. 1322 ГК РФ, не просто записывает различного рода звуки либо создает исполнение, а делает нечто большее, вкладывает большие силы и средства в создание и продвижение данной записи. А ответственность и инициатива в этом смысле указывают на то, что ему подвластен данный процесс, что его звукозапись является предметом правовой охраны [Гонгало и др., 2014].

Иванов Н.В. применяет историческое толкование и указывает, что правовому формированию института смежных прав в Европе предшествовало значительное лоббирование со стороны предпринимателей, занимающихся записью и тиражированием музыкальных пластинок. Поэтому, учитывая исторический аспект, можно утверждать, что при определении субъекта прав на фонограмму определяющим является имущественный критерий. По действующему законодательству изготовителем фонограммы следует считать того, за чей счет осуществлена запись. В качестве имущественного вклада, факт внесения которого в создание фонограммы приводит к возникновению у субъекта исключительного права, может выступать

прежде всего принадлежащее ему имущество, задействованное в записи фонограммы, – деньги, аппаратура, музыкальные инструменты. Это означает, что лицо, оплатившее работу музыкантов и звукорежиссера или предоставившее безвозмездно необходимые для записи аппаратуру и инструменты, является обладателем исключительного права на фонограмму [Иванов, 2015].

В то же время такой существенный имущественный вклад может отсутствовать. Например, когда физическое лицо осуществляет создание музыкального произведения с помощью программного обеспечения на ноутбуке. Технически автор осуществляет одновременно написание, исполнение и изготовление фонограммы, что делает его правообладателем произведения, исполнения и фонограммы. Так, в Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 25.05.2023 № С01-491/2023 по делу № А07-4936/2022 суд установил, что суды первой и апелляционной инстанций установили обстоятельства, подтверждающие принадлежность Шторцу К.А. прав на спорные фонограммы, в частности, Шторцем К.А. была взята инициатива и ответственность за первую запись звуков исполнения принадлежащих ему музыкальных произведений, что подтверждается размещением 6 видео на видеохостинге YouTube ранее момента выпуска ответчиком производных фонограмм. Истец также предоставил видеозапись, на которой заснят процесс работы на личном ноутбуке с приложением, в котором оригинальные фонограммы произведений были созданы, проигрывает их и демонстрирует дату создания; дополнительно истец представил исходные файлы проектов фонограмм произведений [Постановление Суда по интеллектуальным правам от 25.05.2023 № С01-491/2023 по делу № А07-4936/2022, www.ips.gov.ru]. В данном случае инициатива и ответственность проявилась в намерении создать музыкальное произведение в форме фонограммы.

Можно говорить и о иных проявлениях инициативы. Например, при подготовке публикации (релиза) музыкального альбома артист может проявить инициативу и пригласить второго артиста-исполнителя на запись. Как правило, на музыкальных стриминговых площадках такие артисты указываются как «feat. (наименование приглашенного артиста)». Приглашенный артист физически может осуществить запись самостоятельно, без обеспечения такой записи от другого артиста. Таким образом, первый артист проявляет инициативу, но не ответственность, если понимать под ответственностью имущественный характер. Может ли суд признать изготовителем фонограммы первого артиста, чей музыкальный альбом подготавливается к релизу? Если отвечать на это с точки зрения буквального толкования, то нет. Фактически второй артист осуществляет запись своего исполнения и передает его первому. Он же, в свою очередь, осуществляет переработку путем сведения звуковых дорожек и создания мастер-версии фонограммы (мастер-запись), которая уже распространяется публично. Таким образом, первый артист будет обладать правом на мастер-запись, однако если юридически передача записи с исполнением второго артиста не будет оформлена договором, то такая переработка будет неправомерной.

Другие авторы научных статей проводят параллели между статусом продюсера как обладателем исключительного права на аудиовизуальное произведение и статусом изготовителя фонограммы, выделяя общий признак – организацию создания объектов авторских и смежных прав. Однако одного лишь указания на факт организации недостаточно, что подтверждается судебной практикой. Так, в Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 26.05.2023 № С01-389/2021 по делу № А40-277840/2019 суд, отказывая истцу в признании за ним статуса изготовителя фонограммы, указал, что «в связи с тем, что применимое законодательство не приравнивает статус исполнительного продюсера к изготовителю фонограммы, у судов имелись основания указать на то, что сама по себе надпись "StasNamin" (Стас Намин) на исследованных диске и грампластинке не является бесспорным

доказательством обоснованности предъявленных по делу требований» [Постановление Суда по интеллектуальным правам от 26.05.2023 № С01-389/2021 по делу № А40-277840/2019, [www](#)].

Также суд воспользовался ссылкой на презумпцию в ст. 1322 ГК РФ, согласно которой при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого указано обычным образом на экземпляре фонограммы и (или) его упаковке либо иным образом в соответствии со статьей 1310 настоящего Кодекса. Суд указал: «Довод истца об отсутствии в материалах дела доказательств, подтверждающих возникновение прав на одиннадцать спорных фонограмм у Белова А.Н., Яненко А.С., Носкова Н.И., Львова А.Н., Минькова А.В., правомерно отклонен судами как не основанный на материалах дела, в которые представлен выпущенный компанией Polygram records. Inc. по соглашению с названными лицами от 22.11.1985 диск с записями этих фонограмм, на котором в соответствии с положениями статей 1305, 1310 ГК РФ проставлена латинская буква "P" в окружности и год первого опубликования» [там же].

Заключение

Таким образом, можно сделать вывод, что изготовителем фонограммы считается то лицо, которое организационно и финансово обеспечило изготовление фонограммы. Такими лицами могут быть юридические лица, например музыкальные лейблы, которые обеспечили и организовали звукозапись, а также физические лица. Если же не доказано иного, то изготовителем фонограммы будет признано лицо, имя или наименование которого указаны обычным образом на экземпляре фонограммы.

Библиография

1. Гонгало Б.М. и др. Гражданский кодекс Российской Федерации. Авторское право. Права, смежные с авторскими. Постатейный комментарий к главам 69-71. М.: Статут, 2014.
2. Иванов Н.В. Авторские и смежные права в музыке. 2-е изд. М.: Проспект, 2015. 182 с.
3. Кузнецов С.А. (ред.) Большой толковый словарь русского языка. URL: <https://gramota.ru/biblioteka/slovari/bolshoj-tolkovyy-slovar> (дата обращения 11.03.2024).
4. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 25.05.2023 № С01-491/2023 по делу № А07-4936/2022. URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=111170>.
5. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 26.05.2023 № С01-389/2021 по делу № А40-277840/2019. URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/407255524>.
6. Bowker R. R. Copyright, Its History and Its Law. – BoD–Books on Demand, 2020.
7. Stokes S. Art and copyright. – Bloomsbury Publishing, 2021.
8. Saunders D. Authorship and copyright. – Routledge, 2023.
9. Barron A. Copyright law and the claims of art // Available at SSRN 346361. – 2020.
10. Wallace A. Copyright. – 2020.

Phonogram producer in the law of the Russian Federation

Ilya A. Chamukha

Postgraduate Student,
Moscow University of Finance and Law (MFUA),
115191, 17 Serpukhovskii Val str., Moscow, Russian Federation;
e-mail: ilyachamukha@gmail.com

Abstract

A phonogram producer is the first copyright holder of the phonogram as an object of intellectual property. However, the definition of a phonogram producer, enshrined in the law, does not clearly establish the conditions for acquiring such status. In the article, the author examines this issue based on the provisions of judicial practice and doctrine. It is concluded that a phonogram producer is considered to be the person who organizationally and financially ensured the production of the phonogram. Such persons may be legal entities, such as music labels that have provided and organized the recording, as well as individuals. Unless otherwise proven, the manufacturer of the phonogram will be recognized as the person whose name is indicated in the usual manner on the copy of the phonogram.

For citation

Chamukha I.A. (2024) Izgotovitel' fonogrammy v prave RF [Phonogram producer in the law of the Russian Federation]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 14 (2A), pp. 312-316. DOI: 10.34670/AR.2024.67.36.008

Keywords

Phonogram, phonogram manufacturer, initiative, responsibility, exclusive right.

References

1. Gongalo B.M. et al. (2014) *Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii. Avtorskoe pravo. Prava, smezhnye s avtorskimi. Postateinyi kommentarii k glavam 69-71* [Civil Code of the Russian Federation. Copyright. Rights related to copyright. Article-by-article commentary on chapters 69-71]. Moscow: Statut, Publ.
2. Ivanov N.V. (2015) *Avtorskie i smezhnye prava v muzyke* [Copyright and related rights in music], 2nd ed. Moscow: Prospekt Publ.
3. Kuzntsov S.A. (ed.) *Bol'shoi tolkovyi slovar' russkogo yazyka* [Large explanatory dictionary of the Russian language]. Available at: <https://gramota.ru/biblioteka/slovari/bolshoj-tolkovyj-slovar> [Accessed 11/02/2024].
4. *Postanovlenie Suda po intellektual'nym pravam ot 25.05.2023 № S01-491/2023 po delu № A07-4936/2022* [Resolution of the Intellectual Rights Court of May 25, 2023 No. S01-491/2023 in case No. A07-4936/2022]. Available at: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SIP&n=111170> [Accessed 23/02/2024].
5. *Postanovlenie Suda po intellektual'nym pravam ot 26.05.2023 № S01-389/2021 po delu № A40-277840/2019* [Resolution of the Intellectual Rights Court of May 26, 2023 No. S01-389/2021 in case No. A40-277840/2019]. Available at: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/407255524> [Accessed 16/02/2024].
6. Bowker, R. R. (2020). *Copyright, Its History and Its Law. BoD—Books on Demand*.
7. Stokes, S. (2021). *Art and copyright*. Bloomsbury Publishing.
8. Saunders, D. (2023). *Authorship and copyright*. Routledge.
9. Barron, A. (2020). *Copyright law and the claims of art*. Available at SSRN 346361.
10. Wallace, A. (2020). *Copyright*.