Джалилиан Фарзад Азиз. Исключительное право автора произведения: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.03 / Джалилиан Фарзад Азиз;[Место защиты: Таджикский национальный университет - www.tnu.tj].- Душанбе, 2015.- 177 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Литературный обзор. Современные представления о динамике локального растворения хромоникелевых сталей**

1.1. Теоретические аспекты процессов зарождения и развития питтингов.

1.2. Локальное растворение хромоникелевых сталей в условиях потенциостатической, гальваностатической и потенциодинамических поляризации

1.3. Влияние частоты пульсирующего поляризующего тока на динамику локального растворения

1.4. Исследование процессов зарождения и развития питтингов методами математического моделирования.

1.5. Заключение по литературному обзору. 30

**Глава 2. Методика исследовании 32**

2.1. Объекты исследования. 32

2.2. Электрохимические измерения . 32

2.3. Обработка результатов эксперимента. 35

**Глава 3. Частотный анализ динамики локального растворения хромоникелевых сталей в стационарных условиях поляризации**

3.1. Гальваностатические условия поляризации. 42

3.2. Аналитическое моделирование динамики процесса 50

3.3. Имитационное моделирование динамики процесса 56

3.4. Выводы 64

**Глава 4. Исследование частотных характеристик динамики процесса в нестационарных условиях поляризации**

4.1. Импульсные гальваностатические условия. 66

4.2. Гальванодинамические условия поляризации. 75

4.3. Выводы. 82

**Глава 5. Анализ стохастических моделей динамики локального растворения хромоникелевых сталей в потенциостатических условиях**

5.1. Взаимосвязь частот зарождения и пассивации питтингов.

5.2. Имитационное моделирование развития метастабильных и стабильных питтингов.

5.3. Оценка результатов имитационного моделирования питтинговой коррозии:

5.3.1. Частотный анализ процессов зарождения, развития и пассивации метастабильных и стабильных питтингов.

5.3.2. Теория ансамбля случайных процессов. 105

5.4. Выводы. 109

Заключение 111

Литература

## Влияние частоты пульсирующего поляризующего тока на динамику локального растворения

Авторское право как разновидность интеллектуального права считается сравнительно новым разделом в системе гражданских прав, призванным защищать признанное право автора на всякое интеллектуальное и нематериальное произведение, в частности произведение науки, литературы и искусства.

В научной литературе нет единого подхода к определению сущности понятия «интеллектуальное право», многие исследователи используют такие понятия и определения как «интеллектуальное преимущество», «государственная льгота», «монопольное право на информацию», «интеллектуальное (умственное) право», «право на интеллектуальную собственность», «право интеллектуального произведения», «исключительное право» и т.д.

Задача интеллектуального права заключается в обеспечении защиты права автора на создание произведения нематериального характера в целях повышения заинтересованности авторов, деятелей искусств, рационализаторов и изобретателей в создании качественно новых образцов произведений интеллектуального характера. С другой стороны, это позволит обществу дать оценку и определить значимость произведения, использовать результаты интеллектуальной деятельности. Предметом правовой защиты является интеллектуальное произведение и нематериальные продукты человеческого разума. Ст. 2 Конвенции Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) определяет сравнительно широкий перечень форм и категорий интеллектуальной деятельности, находящихся под правовой охраной, включающих в себя также произведения науки, литературы, искусства. Авторское право на произведения науки, литературы, искусства, являющееся одной из форм интеллектуальных прав, призвано защищать права авторов в этих сферах умственной деятельности. В ряде государств мира правоведы вместо определения «право на литературное творчество» используют определение «авторское право», несмотря на то, что такое определение не отражает полный аспект вопросов регулирования и защиты прав творчества деятелей литературы и искусства.

В англоязычных странах и США используется определение «copyright», в Германии - термин «urheberrecht», означающие «авторское право писателей», во Франции используется определение «droit d auteur», используемое для защиты авторских право деятелей литературы и искусства2.

Современное понятие авторского права рассматривается в различных аспектах, в частности как совокупность прав на произведения, как совокупность правовых норм, определяемых законом по отношению к автору произведения, являющаяся продуктом его умственной деятельности, состоящая из исключительных прав использования результатов произведения, на определенный срок в пользу автора произведения, а после его смерти - в пользу его потомков» .

Из изложенных определений следует, что право автора состоит из двух составляющих - интеллектуальных (нематериальных) и материальных (финансовых или экономических). Нематериальное (интеллектуальное) право требует от создателя принятия особых мер по охране его отношений с произведением, как продуктом его интеллектуальной деятельности. К примеру, только автор (создатель) имеет право быть признан автором этого произведения (творения), передать право на публикацию или не разрешить его публикацию, препятствовать его искажению и фальсификации и т.д. Материальные права автора распространяются на результаты интеллектуальной деятельности в финансовом и коммерческом плане, поскольку созданный продукт (произведение) может быть выставлен на всеобщее пользование. В отличие от нематериальных прав материальные права могут стать предметом обмена и передачи. При этом предметом авторского договора может быть только исключительные права автора или иного правообладателя, которые следует рассматривать только как имущественные1.

Например, в правовой системе США «copyright» является формой законодательной защиты подлинных произведений литературы и искусства. Такая правовая норма опирается на идею о том, что ни одна собственность личности не индивидуальна и не свойственна ему как продукт его умственной деятельности. Правовой режим «copyright» вступает в юридическую силу только в случае, если автор излагает в письменной форме свое творение, к примеру, когда книга или статья

Ахмеджанов И. Г. Юридическая природа авторских договоров по законодательству Республики Таджикистан: автореф. дисс. на соискание учен, степен. канд. юрид. наук. Душанбе, 2014. С. 6. печатается машинкой, появляется в форме рукописи или печатается под диктовку .

Исходя из вышеизложенного, можно утверждать, что право автора (создателя) состоит из легитимного и законного права, гарантированно обеспечиваемого в целях защиты интеллектуальных (нематериальных и материальных) прав автора (создателя) и использования результатов творческой деятельности.

История свидетельствует о том, что первыми о необходимости защиты прав автора произведения заговорили писатели, поэты и деятели искусств. С появлением первых книг возникла необходимость защиты прав и авторов. По утверждению западного исследователя А. Мюрея, «Это право появилось в тот момент, когда человек научился использовать перо и кисть»2, или когда впервые было похищено первое произведение - стихотворение, рассказ, поэма, эскиз и т.д. Исследователи античности отмечают, что «... еще на заре человеческой истории существовало примитивное понятие о защите литературного творчества» .

При этом история международного права свидетельствует о том, что авторское право - право на защиту творчества в сфере литературы и искусства прошло долгий путь эволюции и трансформации, пока не установилась власть закона в общих и частных вопросах защиты авторского права.

## Электрохимические измерения

Участие исключительных прав в имущественном обороте для достижения имущественного интереса (дохода, прибыли, гонорара и т.п.) достигается путем распоряжения правообладателем своими исключительными правами в отношении результатов своего интеллектуального труда путем отчуждения или временной передачи своих исключительных прав другим лицам на определенных договорных условиях. Поэтому при всем уважении и внимании к личным неимущественным правам создателей интеллектуальных продуктов - авторов и композиторов, художников и зодчих, артистов и режиссеров, изобретателей, селекционеров и многих других - надо ясно себе представить, что вся совокупность прав на результаты интеллектуальной деятельности возникла как особая и сложная область частного права, прежде всего и почти исключительно ради защиты имущественных интересов названных выше творцов и создателей интеллектуальных ценностей. Права на интеллектуальную собственность способны обеспечить интересы её создателей, прежде всего потому, что главное из них - исключительное право - является имущественным правом и в этом качестве служит предметом гражданского оборота и может полностью или в части принадлежать любым другим правообладателям.1

В своей докторской диссертации «Авторское право на литературные произведения» Г.Ф. Шершеневич пришел к выводу, что «современные экономические условия вызывают новые отношения, новые интересы вне... обладания вещами и распоряжения действиями других лиц. Обнаруживается, что некоторые действия доставляют имущественную выгоду лицу, другие лица». Подчеркивая имущественную ценность авторского права и относя его к разряду имущественных прав, ученый обращал внимание на то, что авторское право само по себе обладает ценностью, обнаруживаемой при возмездном переходе этого права.2 Содержание субъективного авторского права Г.Ф. Шершеневич видел «в возможности для автора сочинения воспроизводить его способами тиснения и получать таким образом материальные вещи, исключительное право отчуждения которых способно доставить имущественную выгоду... Только распространение подобных материальных предметов... должно составить исключительное право автора, а воспроизведение сочинения представляется лишь средством к тому». Г.Ф. Шершеневич считал субъективное авторское право разновидностью исключительного имущественного права. Он определил место исключительных прав как правового института в системе гражданского права и состав этого института: «Природа исключительных прав, носящих притом имущественный характер, может служить основанием к тому, чтобы отвести им место в имущественном праве, именно между вещным и обязательственным правом. В состав этой новой группы входят авторское, художественное, музыкальное право, привилегии на промышленные изобретения, право на фирму, на фабричное и товарное клеймо, право на фабричные рисунки и модели. Содержание этой категории прав будет постепенно расти по мере дальнейшего усложнения современной экономической системы и создания совершенно новых отношений".3 Интересно заметить, что еще в конце 1917 г. И.А. Покровский пророчески писал: «Исключительные права этой группы (здесь он пишет об исключительных правах промышленного характера - Дж. Ф.) и в настоящее

Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. - Казань: Типография Императорского университета, 1891. С. 73-74. Маковский А.Л. Исключительные права и концепция части четвертой Гражданского кодекса. - С. 118-120. время имеют только имущественный характер. Таковы ли они уже по самой своей природе или же и здесь со временем рядом с имущественной... стороной проглянет сторона неимущественная - об этом судить пока трудно».

Характеризуя нематериальные блага, И.А. Покровский совершенно верно отмечал, что во всяком культурном обществе рядом с материальной, экономической деятельностью развивается духовная деятельность, имеющая своей целью создание нематериальных, духовных благ. Многие из продуктов этой духовной деятельности получают общественное признание и вследствие этого делаются объективными, общественными благами и даже приобретают известную экономическую, материальную ценность. Исследуя авторское право, известный российский ученый Я.А. Канторович писал, что авторское право по своему существу является институтом имущественного права. Оно призвано защитить материальные интересы автора путем предоставления ему исключительного права всеми возможными способами воспроизводить и распространить свое произведение, благодаря чему ему одному обеспечивается возможность извлекать имущественную выгоду из обращения его произведения в публике.2 А.Л. Маковский очень верно объясняет имущественную природу исключительного права. Ученый подчеркивает, что впервые в законе выстроена ясная и последовательная юридическая конструкция участия интеллектуальной собственности в гражданском обороте. Сами эти нематериальные объекты не могут быть предметом сделок («не продается вдохновенье...»). Но таким предметом может быть право на них, если это право гарантирует его обладателю возможность монопольного использования соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, т.е. исключительное право.

## Имитационное моделирование динамики процесса

Право следования не действует в том случае, когда произведение реализуется на аукционе или в магазине по поручению автора. В-третьих, право следования действует только тогда, когда произведение реализуется по цене, превышающей предыдущую. Авторское законодательство РФ предусматривает превышение предыдущей цены не менее чем на 20%. В-четвертых, хотя данное право носит, безусловно, имущественный характер, закон подчеркивает его особую связь с личностью автора. Указанное право является, по общему правилу, неотчуждаемым и в виде исключения переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права. Иными словами, субъектами права следования могут быть лишь сами авторы и наиболее близкие к ним лица, которые обычно входят в круг наследников по закону.

Автор не может отказаться от данного права при своей жизни или завещать его после своей смерти, пусть даже в качестве наследников по завещанию и выступает кто-либо из наследников по закону. Первое из указанных ограничений имеет своей целью предотвращение вынужденного отказа авторов от рассматриваемого права. Конечно, никто не обязывает автора реально пользоваться своим правом и требовать от продавца выплаты ему части вырученной от реализации произведения прибыли. Но и принятое автором на себя обязательство не заявлять подобного требования не будет иметь никакой юридической силы при возникновении споров. Второе ограничение обусловлено алиментарным характером права следования. Выручка от продажи картин и иных произведений изобразительного искусства и соответственно часть прибыли от их последующих продаж рассматривается как основной источник дохода авторов произведений изобразительного искусства, за счет которого нередко живет не только сам автор, но и члены его семьи и другие его близкие родственники. Поэтому в случае смерти автора право долевого участия закрепляется законом только за теми лицами, которые, как правило, реально пользовались или имели право пользоваться этими доходами. Поскольку круг этих лиц обычно совпадает с кругом наследников по закону, закон и относит последних к субъектам права следования. Дальнейший переход права следования в порядке наследования к иным лицам исключается, так как в законе говорится лишь о наследниках самих авторов. Право следования было включено в Закон о защите авторских прав Франции, утвержденный в 1957 году, в соответствии с положениями ст. 42 которого авторы графических скульптурных произведений имели право потребовать вознаграждения за каждую перепродажу своего произведения, если даже все имущественные права на произведение были раннее отчуждены. Французское законодательство устанавливало размер требуемого вознаграждения в пределах 3 %, если цена произведения превышала 100 франков. Право следования неотчуждаемо. Такая правовая норма предусмотрена для того, чтобы автор произведения, в случае острой нужды, не отчуждал произведение за минимальную сумму и не запретил дальнейшую перепродажу произведения. П. 2 ст. 42 Закона не разрешала отчуждение права следования, но наследники автора в течение 50 лет имели право воспользоваться этим правом. В случае перехода права следования супруге умершего автора, она сохраняла за собой это право в случае не заключения повторного брака.

Несмотря на острую критику со стороны правоведов данная правовая норма была включена в закон о защите интеллектуальной собственности, утвержденный в 1992г.2 Если в соответствии с законодательством Франции автор произведения имеет право на вознаграждение в размере 3% от стоимости перепродажи произведения, то в соответствии с законодательством Германии размер вознаграждения определяется в пределах 5%.1

С правом воспроизведения, принадлежащим авторам произведений изобразительного искусства, неразрывно связано право доступа. Сущность данного права заключается в том, что автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения. Ранее данное право специально не выделялось. Переход картины или скульптуры в собственность заказчика или другого лица не означал передачи им авторских прав на произведение, которые сохранялись за автором. В частности автор мог воспроизводить свое произведение в копиях, для чего имел право добиваться от собственника предоставления ему возможности для этого. Поэтому прямое решение данного вопроса в законодательстве следует только приветствовать. Закон не определяет, носит ли право доступа имущественный или личный характер. Э.П. Гаврилов относит данное право к личным правам авторов произведений изобразительного искусства, мотивируя данный вывод тем, что в противном случае оно было бы перечислено среди имущественных прав авторов.2 На наш взгляд, с этим трудно согласиться хотя бы потому, что право доступа предоставляется авторам произведений изобразительного искусства с вполне конкретной целью, а именно для обеспечения возможности воспроизведения произведения, т.е. для реализации имущественного права. Отсутствие же указания на это право в перечне исключительных прав автора произведения объясняется тем, что, как уже отмечалось, перечень закрепленных в Законе имущественных прав авторов не носит исчерпывающего характера. Сказанное, однако, не означает, что в рассматриваемом праве отсутствуют личные элементы. Напротив, они выражены в нем достаточно явно, проявляясь, в частности, в невозможности перехода данного права к правопреемникам, включая и наследников. Закон не определяет условий осуществления и пределов рассматриваемого права, кроме единственного указания на то, что от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору. Как представляется, при реализации автором права доступа в одинаковой мере должны быть гарантированы как интересы собственника произведения, так и интересы автора. В частности собственник, безусловно, должен терпеть те дополнительные неудобства, которые могут возникнуть в сфере его прав в связи с осуществлением права на доступ. Однако эти неудобства должны быть сведены к возможному минимуму и носить оправданный характер. Если при приобретении произведения не было специально оговорено иное, собственник сам решает вопрос, в каком месте и в какое время автору обеспечивается доступ к произведению. В любом случае собственник может требовать от автора гарантий обеспечения сохранности произведения. В свою очередь, автору должна быть предоставлена реальная возможность для воспроизведения результата его творческой деятельности. Ни собственник, ни автор не должны злоупотреблять своими правами и осуществлять их в противоречии с их назначением.

## Гальванодинамические условия поляризации.

Защита авторских прав охватывает совокупность мер, направленных на восстановление или признание авторских прав и защиту интересов их обладателей при их нарушении или оспаривании. Право автора на защиту в общем можно определить как предоставленную автору возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления нарушенного или оспариваемого права.1

В рамках права на защиту автор может использовать дозволенные законом средства собственного воздействия на правонарушителя, защитить принадлежащие ему личные неимущественные права собственными дозволенными действиями, применить непосредственно юридические меры оперативного воздействия на правонарушителя, применение которых часто наблюдается в сфере договорных отношений, обратиться к компетентным государственным или общественным органам с требованием принудить правонарушителя или обязанное лицо к определенному поведению.

Согласно ст. 48 действующему Закону об авторском праве РТ защита авторских прав осуществляется способами, определенными ГК РТ, а также путем взыскания прибыли взамен возмещения убытков, выплаты компенсации в размере, определенном судом, взамен возмещения убытков или взыскания прибыли. (Предыдущая редакция настоящей статьи предусматривала право обладателя исключительных авторских прав требовать от нарушителя признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, возмещения убытков, включая упущенную выгоду, взыскания прибыли, полученной нарушителем вследствие нарушения авторских прав, вместо возмещения убытков, принятия иных, предусмотренных законодательством мер, связанных с защитой его прав).

Согласно ст. 1137 ГК РТ, которая определяет общие положения защиты права интеллектуальной собственности, она осуществляется способами, предусмотренными ст. 12 ГК РТ, а также посредством: выплаты компенсации, изъятия материалов и оборудования, с помощью которых совершается нарушение, и материальных объектов, созданных в результате такого нарушения, публикации в средствах массовой информации о допущенном нарушении, иных способов, предусмотренных законом.

Как это исходит из положения ст. 1137 ГК РТ, ссылающегося на общие положения ст. 12 ГК РТ, а также на иные способы защиты, предусмотренные законом, перечень способов защиты интеллектуальных прав помимо способов, указанных в ст. 1137 ГК РТ, формируется также положениями ст. 48 Закона РТ «Об авторском праве и смежных правах» и способами защиты, предусмотренными ст. 12 ГК РТ, которые имеют общий характер. В свою очередь, положения законодательства по авторскому праву предоставляют управомоченному лицу, наравне с перечисленными в ст. 48 Закона способами защиты, воспользоваться иными предусмотренными законодательством мерами защиты, что подразумевает правомерность использования, наравне со специальными способами защиты, указанными в авторском законе, также специальных способов защиты интеллектуальных прав, предусмотренных ГК, а также общих способов защиты. Следовательно, защита авторских прав в целом осуществляется соответствующими способами защиты, предусмотренными нормами авторского закона, а также специальными и общими положениями гражданского законодательства.

Следует отметить, что способы защиты нарушенных авторских прав, вытекающие из положений норм авторского права, а также ГК, сформулированы обобщенно и рассчитаны на защиту всех потенциальных

прав автора, и потому не классифицируются по отдельно взятым и подлежащим защите нарушенным правам неимущественного и имущественного характера. Право выбора соответствующих средств предоставлено самому заинтересованному лицу, которое при осуществлении выбора и должно учитывать соответствие избранного способа защиты природе и особенностям защищаемого права.

В рамках настоящего диссертационного исследования, логически завершая выбранную тему, мы сосредоточимся на определении и анализе тех способов защиты, применение которых допустимо для защиты исключительных прав автора. В этом плане особую значимость приобретает вопрос порядка применения положений гражданского законодательства, предусматривающих способы защиты, а также выбор соответствующих способов защиты.

Необходимо отметить, что порядок применения положений гражданского законодательства, предусматривающих способы защиты, подчинен ряду существующих правил и обстоятельств. Как это уже было отмечено, положения гражданского законодательства применяются по принципу от специального к общему, и в этом плане способы защиты, предусмотренные ст. 12 ГК РТ, как общие положения, подлежат применению только в случае несостоятельности положений специальных актов гражданского законодательства, а также специальных положений самого ГК удовлетворить потребности управомоченного лица в защите нарушенного права. Исходя из этого, при защите прав автора преимущественному применению подлежат способы защиты, предусмотренные авторским законом, и только при их несостоятельности автор приобретает возможность воспользоваться способами защиты, предусмотренными ст. 1137, а далее и ст. 12 ГК РТ. Помимо общего правила, автору, прибегнувшему к защите прав, необходимо принять во внимание и специальные правила.