

**К.Б. Константинов**

## **Пределы правомерности использования произведения в театральном постановочном процессе: авторско-правовой аспект**

В статье анализируется правомерность использования произведения как объекта авторского права в процессе подготовки театрально-зрелищного мероприятия. Отмечается, что открытая репетиция не всегда может относиться к случаям правомерного использования произведений даже при наличии договора с правообладателем на осуществление постановки.

*Ключевые слова:* авторское право; свободное использование произведений; исключительное право; репетиция; лицензионный договор.

**К**ак и практически любой правовой институт, авторское право может рассматриваться в объективном и в субъективном смысле. Считается, что в объективном смысле оно представляет собой совокупность норм гражданского права, опосредующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, определению юридического режима их использования, закреплению за их авторами неимущественных прав и исключительного права, а также защите прав авторов и других правообладателей. В субъективном смысле авторское право — это право конкретного автора или иного правообладателя по использованию произведения науки, литературы или искусства и прав на него.

Одним из значимых институтов авторского права является институт свободного использования произведений. Под свободным понимается использование произведения без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты авторского вознаграждения (в отдельных случаях — с выплатой). Перечень таких случаев определен в части IV Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), в частности, в ст. 1245, ст.ст. 1273–1279.

С учетом немалого количества сложностей, возникающих в сфере реализации интересов, касающихся свободного использования произведений, данная область нуждается в особом правовом регулировании. Это обусловлено тем, что именно механизм свободного использования позволяет реализовать один из ключевых принципов авторского права — сочетание интересов автора с интересами общества [6: с. 22]. В последние годы изменения, внесенные в отдельные положения ГК РФ, позволяют сделать вывод, что законодатель осознает значение этого баланса и стремится к его достижению.

Обращаясь к вопросам правового регулирования свободного использования произведений, нам представилось небезынтересным рассмотреть такой аспект, как использование произведений в процессе репетиций в культурно-зрелищных учреждениях. Сложность заключается в том, что процесс подготовки к выступлению предполагает, как правило, многократное воспроизведение или публичное исполнение литературных, музыкальных, аудиовизуальных и иных охраняемых законом объектов. При этом право на такое употребление зачастую не предусмотрено в лицензионном договоре, на основании которого предполагается использование соответствующего произведения в культурно-зрелищном мероприятии. Вместе с тем подобное использование не подпадает под случаи свободного использования произведения, перечисленные в ГК РФ. Таким образом, вероятно коллизия, при которой право на использование произведения в мероприятии передано по договору (оговорен порядок использования, способ, количество раз и т. д.), а использование произведения в подготовительном процессе никак не предусмотрено.

Подготовка к выступлению — процесс чрезвычайно сложный и многоаспектный, заключающийся преимущественно в репетиционном процессе. Обратимся к понятию «репетиция». Большой энциклопедический словарь предлагает следующее определение: репетиция (от *лат.* *repetitio* — повторение) — основная форма подготовки (под руководством режиссера) театральных, эстрадных, цирковых представлений, концертных программ, отдельных номеров, сцен путем многократных повторений (целиком и частями) [1: с. 1173]. Толковый словарь Ефремовой определяет репетицию следующим образом: 1) основная форма работы театрального коллектива или актера при подготовке спектакля, пьесы и т. п., заключающаяся в их разучивании и повторении. 2) Предварительное исполнение чего-либо при подготовке к выступлению [4: с. 931].

Обращение к правовым источникам позволило выявить следующее определение репетиции: репетиция — основная форма подготовки концертной программы, предполагающая ее многократное, как правило, непубличное исполнение в целях создания дирижером и (или) солистом собственной интерпретации и достижения исполнителем совершенного технического воплощения творческого замысла [5].

Таким образом, видно, что репетиция предполагает не только многократное использование произведения, но и, что практически неизбежно, его искажение. Речь идет о ситуациях, когда, например, из музыкального или литературного произведения изымается фрагмент, который впоследствии используется в репетиционном процессе с целью совершенствования, «шлифовки», предположим, какой-то сцены. Повторимся, что воспроизведение произведения (или его охраняемых элементов), а равно и его публичное исполнение подпадает под соответствующие понятия, которые содержатся в пп. 1 и 6 п. 2 ст. 1270 ГК РФ.

Как справедливо отмечала Е.А. Войниканикс, «если воспроизведение входит в конфликт с нормальным использованием произведения, то такое

воспроизведение никогда не может быть разрешено. Если оказывается, что воспроизведение не входит в противоречие с нормальным использованием произведения, следующим шагом является рассмотрение того, наносит ли оно необоснованный вред законным интересам автора» [2: с. 98].

Вместе с тем совершенно очевидно, что без тщательно продуманного репетиционного процесса достичь конечной цели — подготовить качественное зрелищное мероприятие невозможно. Следовательно, весь процесс подготовки и сопутствующее ему использование произведения имеют объективную цель — создание нового культурного продукта. Таким образом, рассматривать репетиционный процесс как нарушение авторского права — неверно с точки зрения здравого смысла.

Чем может быть обоснована такая позиция? В нормах ГК РФ отсутствует прямое указание на возможность свободного использования произведения в рассматриваемом контексте. Думается, что ответ можно обнаружить в п. 1 ст. 1229 ГК РФ, где говорится о том, что гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (правообладатель), вправе использовать такой результат по своему усмотрению любым, не противоречащим закону способом. Следовательно, если лицо на основании лицензионного договора приобрело права на то или иное произведение, то с учетом целей предполагаемого дальнейшего использования (согласованного с правообладателем) оно вправе совершать необходимые подготовительные действия для такого использования. Таким образом, в рассматриваемой ситуации ограничений для использования произведения быть не должно.

Однако при кажущейся очевидности подобного вывода, при более пристальном взгляде могут обнаружиться и некоторые дополнительные сложности, способные повлиять на оценку рассматриваемой ситуации. Репетиционный процесс, будучи весьма сложным явлением, предполагает и значительное многообразие форм. Традиционно выделяются, например, такие виды репетиций, как застольные репетиции, репетиции в выгородке, прогонные репетиции, генеральные репетиции и другие. И если содержанием застольной репетиции является читка пьес по ролям, уточнение реплик, анализ драматургической основы и т. п., то, например, прогонная репетиция предполагает исполнение спектакля на сцене целиком.

Генеральная репетиция является последней (условно) репетицией перед окончательным выпуском спектакля. Как правило, она проводится в гриме и костюмах, с полным сценическим, световым, музыкальным и шумовым оформлением. Примечательной особенностью генеральных репетиций является то, что их нередко делают открытыми для посещения публики. Более того, в отдельных случаях и реализуют билеты. В этом, на наш взгляд, может заключаться проблема, поскольку генеральная репетиция, проводимая, по сути, в виде премьеры, в таком случае будет находиться на стыке подготовки мероприятия к выпуску и представления произведения для неопределенного круга лиц.

При этом, если в основе, предположим спектакля, лежит литературное произведение, трудностей не возникнет. В таком случае поставленный спектакль представляет собой хотя и производное произведение, но смежные права на него возникнут у режиссера-постановщика, театра и т. д. в законном порядке (разумеется, при условии заключения лицензионного или иного договора с правообладателем). Однако в случае, когда зрелищное мероприятие представляет собой, например, художественное чтение произведения либо в спектакле используется музыкальное произведение, фрагменты аудиовизуального произведения и т. п., разграничить подготовку (репетицию) и представление (хотя бы и без извлечения прибыли) будет практически невозможно.

Следует также иметь в виду, что возможно проведение значительного числа генеральных репетиций. При этом обладатель прав на первоначальное произведение может даже и не знать, что оно использовалось подобным образом. Такая ситуация может послужить причиной юридического конфликта между лицензиаром и лицензиатом.

Каким может быть выход из рассмотренной нами ситуации? Мы полагаем, что урегулировать данный вопрос на уровне закона путем внесения поправок в нормы ГК о свободном использовании произведения не представляется возможным. Во-первых, повторимся, очень тонка грань между законным и незаконным использованием произведения в предложенной ситуации. Во-вторых, этот вопрос является достаточно специальным, и перегружать закон излишней детализацией, как мы считаем, не следует.

Вместе с тем, поскольку правомерное использование произведения почти всегда предполагает заключение между правообладателем и пользователем договора, необходимо оговаривать в нем (или в дополнительном соглашении) возможность проведения открытых генеральных репетиций. Их количество также должно быть согласовано сторонами. Таким образом, как представляется, будет соблюден баланс между творческой и правовой составляющими при подготовке зрелищного мероприятия.

### *Литература*

1. Большой энциклопедический словарь. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Большая Российская энциклопедия, 1998. 1456 с.
2. *Войниканис Е.А.* Право интеллектуальной собственности в цифровую эпоху: парадигма баланса и гибкости. М.: Юриспруденция, 2013. 552 с.
3. *Гладкая Е.И., Подъяпольский В.В., Шведчиков А.В.* Интеллектуальная собственность. Обзор событий в России и за рубежом (второе полугодие 2014 г.) // СПС «КонсультантПлюс». 2015.
4. *Ефремова Т.Ф.* Новый словарь русского языка. Толково-образовательный: в 2 т. М.: Рус. яз., 2000. 1209 с.
5. Распоряжение Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2015 г. № 2395-р «Об утверждении Концепции развития концертной деятельности в области академической музыки в Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_189495/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_189495/)

6. *Sergeev A.P.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби, 2003. 22 с.

### *Literatura*

1. Bol'shoj e'nciklopedicheskij slovar'. 2-e izd., pererab. i dop. M.: Bol'shaya Rossijskaya e'nciklopediya, 1998. 1456 s.

2. *Vojnikanis E.A.* Pravo intelektual'noj sobstvennosti v cifrovuyu e'poxu: paradigma balansa i gibkosti. M.: Yurisprudenciya, 2013. 552 s.

3. *Gladkaya E.I., Pod'yapol'skij V.V., Shvedchikov A.V.* Intelektual'naya sobstvennost'. Obzor soby'tij v Rossii i za rubezhom (vtoroe polugodie 2014 g.) // SPS «Konsul'tantPlyus», 2015.

4. *Efremova T.F.* Novy'j slovar' russkogo yazy'ka. Tolkovo-obrazovatel'nyj: v 2 t. M.: Rus. yaz., 2000. 1209 s.

5. Rasporyazhenie Pravitel'stva Rossijskoj Federacii ot 24 noyabrya 2015 g. № 2395-r «Ob utverzhdenii koncepcii razvitiya koncertnoj deyatel'nosti v oblasti akademicheskoy muzy'ki v Rossijskoj Federacii» // SPS «Konsul'tantPlyus». URL: [http://www.consultant.ru / document/cons\\_doc\\_LAW\\_189495/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_189495/)

6. *Sergeev A.P.* Pravo intelektual'noj sobstvennosti v Rossijskoj Federacii: uchebnik. 2-e izd., pererab. i dop. M.: TK Velbi, 2003. 22 s.

### ***K.B. Konstantinov***

#### **The Limits of the Legality of the Use of the Work in Theatrical Staging Process: Copyright Aspect**

The article examines the validity of using the product as an object of copyright in the preparation of theatrical events. It is noted that the open rehearsal is not always able to treat the cases of lawful use of works even in the presence of a contract with the owner for the implementation staging.

*Keywords:* copyright; free use of works; the exclusive right; rehearsal; license agreement.