

*кандидат физико-математических наук,
доцент Камского политехнического института
Насыров Искандар Наилович*

УЧЕТ АВТОРСКИХ ПРАВ ИЗГОТОВИТЕЛЕЙ РЕКЛАМНЫХ БУКЛЕТОВ

При изготовлении рекламных буклетов по заказам организаций возникают проблемы правильного учета прав и обязанностей сторон, участвующих в процессе изготовления. В чем, например, могут заключаться эти проблемы?

Во-первых, если изготовителем было физическое лицо, самостоятельно изготовившее указанные буклеты, то за приобретение у физического лица его имущества – экземпляров буклетов организация могла бы предоставить ему вычет по налогу на доходы физических лиц в размере до 125 тыс. руб. [1]. Однако обычно организация на это не идет. Возникает вопрос – в чем причина?

Во-вторых, к кому переходят авторские права при покупке организацией указанных буклетов? Имеющаяся неясность отношений также создает некоторый дискомфорт во взаимоотношениях участников сделки.

Согласно ст. 4 Закона "Об авторском праве и смежных правах" [2] автор – физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Согласно ст. 15 этого же Закона автору в отношении его произведения принадлежат следующие личные неимущественные права:

право признаваться автором произведения (право авторства);

право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя);

право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;

право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

Автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Согласно ст. 16 автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом.

Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

воспроизводить произведение (право на воспроизведение);

распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);

переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения.

Размер и порядок исчисления авторского вознаграждения за каждый вид использования произведения устанавливаются в авторском договоре.

Здесь согласно ст. 4 под опубликованием (выпуском в свет) понимается выпуск в обращение экземпляров произведения с согласия автора произведения в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения; под экземпляром произведения — копия произведения, изготовленная в любой материальной форме.

Согласно ст. 30 имущественные права, указанные в ст. 16, могут передаваться только по авторскому договору.

Передача имущественных прав может осуществляться на основе авторского договора о передаче исключительных прав или на основе авторского договора о передаче неисключительных прав.

Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.

Право запрещать использование произведения другим лицам может осуществляться автором произведения, если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права.

Авторский договор о передаче неисключительных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

Условия авторского договора приводятся в ст. 31. Авторский договор должен предусматривать: способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); срок и территорию, на которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора.

При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет

с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора.

При отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации.

Все права на использование произведения, прямо не переданные по авторскому договору, считаются не переданными.

Предметом авторского договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора.

Вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения или, если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом.

Минимальные ставки авторского вознаграждения устанавливаются Правительством РФ. Они индексируются одновременно с индексацией минимальных размеров заработной платы.

Если в авторском договоре об издании или ином воспроизведении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения.

Права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, если это прямо предусмотрено договором.

Предметом авторского договора не могут быть права на использование произведений, которые автор может создать в будущем. Условие авторского договора, ограничивающее автора в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области, является недействительным.

Условия авторского договора, противоречащие этим положениям, являются недействительными.

Однако согласно ст.6 авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. Передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте. Следовательно, если в договоре прямо не указано, что вместе с буклетами передаются какие-либо авторские права, то такой передачи и не происходит.

И, наконец, последнее замечание: чтобы устранить проблемы по необходимости доказывать перед налоговыми органами правомерность получения вычета по налогу на доходы физических лиц, а также получить оплату от организации перечислением через банк, физическому лицу выгодно нанимать посредника – предпринимателя без образования юридического лица, т.к. банковские издержки на обналичивание могут быть сведены к минимуму, к тому же предприниматель действительно получает именно заказ на изготовление буклета, т.е. выполняет работы, услуги, за выплату вознаграждения по которым физическому лицу организация была бы вынуждена платить еще и от-

числения в различные фонды.

А предприниматель, в свою очередь, приобретает у физического лица не весь буклет, а только его часть, например, экземпляры слайдов, которые к тому же несут изображения информационного характера, для изготовления иллюстраций. Согласно ст. 8 не являются объектами авторского права сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер. По ст.4 под сообщением понимают показ или совершение иного действия (за исключением распространения экземпляров произведения), посредством которого произведения становятся доступными для зрительного восприятия, независимо от их фактического восприятия публикой.

Следовательно, автором рекламного буклета становится уже не физическое лицо, а предприниматель – посредник.

При этом необходимо отметить еще два вопроса, требующие внимания: отсутствие предварительного заказа физическому лицу, чтобы сделка с ним была именно куплей-продажей имеющегося имущества, а не работой или услугой по его изготовлению, и цена слайдов, т.к. вопрос оценки, тем более оценки информации всегда спорный.

Таким образом, отпадает надобность доказательств наличия или отсутствия передачи авторских прав от физического лица, и зависящая от этого необходимость удержания или освобождения последнего от налога на доходы физических лиц и всех других налогов, а также выплат ему дополнительных вознаграждений и получение от него различных разрешений и согласований.

1. Налоговый кодекс Российской Федерации - часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ (с изм. и доп. от 30 марта, 9 июля 1999 г., 2 января 2000 г.) и часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (с изм. и доп. от 29 декабря 2000 г.).

2. Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (с изм. и доп. от 19 июля 1995 г.).

АННОТАЦИЯ

Рассматриваются особенности учета авторских прав изготовителей рекламных буклетов, возникающие при практическом взаимодействии организаций с физическими лицами, в случае если у участников сделки есть намерение уменьшить налоговое бремя и исключить проблемы, связанные с авторским правом.

PROBLEMS OF ADVERTISING BOOKLETS PRODUCERS` COPYRIGHT ACCOUNTING

ANNOTATION

Specific features of advertising booklets producers` copyright accounting, appearing in practical business of firms with the persons in case of intention to minimize taxes and eliminate problems connected with copyright, are considered.