

УДК 4414.342.41

**КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ГАРАНТИИ
ОХРАНЫ ТВОРЧЕСТВА***Р.И. Ситдикова***Аннотация**

В статье рассматриваются некоторые из основных положений Конституции Российской Федерации, направленные на обеспечение свободы творческой деятельности и охраны ее результатов. Раскрывается содержание указанных положений Конституции РФ и их взаимосвязь с другими конституционными нормами об основных правах и свободах человека. Показано основополагающее значение конституционных норм в обеспечении охраны прав авторов и свободы творческой деятельности при осуществлении охраны интеллектуальной собственности.

Ключевые слова: конституционные гарантии, охрана творчества, интеллектуальная собственность, авторское право.

Принятие 25 декабря 1993 г. действующей Конституции Российской Федерации ознаменовало собой провозглашение демократического пути развития Российской Федерации. В ст. 2 Конституции РФ провозглашается, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод – обязанность государства. Как отмечается в комментарии к Конституции РФ под редакцией Л.В. Лазарева, «провозглашение прав и свобод человека и гражданина высшей ценностью явилось важным новшеством в конституционном праве и во всем законодательстве России. Ранее верховенство всегда принадлежало государственным интересам. В советское время они отождествлялись с “общественными” интересами, которым требовалось подчинять индивидуальные и коллективные личные права и интересы» [1, коммент. к ст. 2]. Признание права на личные интересы граждан, их уважение и охрана обозначили основные ориентиры правовых преобразований во всех областях общественных отношений и отраслях права. Не явилось исключением и право интеллектуальной собственности.

В ст. 44 Конституции РФ прямо закреплено, что «каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом». Указанная статья находится в главе второй «Права и свободы человека и гражданина», то есть права, связанные с осуществлением творческой деятельности, отнесены к основным правам человека и гражданина. Как видим, прежде всего в названной статье провозглашается право на свободу творчества, то есть право свободно заниматься творческой деятельностью. Творческая деятельность

является одним из проявлений личности, способом самовыражения и познания мира. Тяга к творчеству вытекает из самой природы личности, поэтому право на свободное занятие творческой деятельностью относится к естественным правам человека.

Общепринятого нормативного определения творчества не существует. В то же время в ст. 3 Закона РФ от 9 октября 1992 г. № 3612-I «Основы законодательства Российской Федерации о культуре» (далее – Основы законодательства о культуре) дается определение творческой деятельности, в соответствии с которым под творческой деятельностью понимается создание культурных ценностей и их интерпретация [2]. Однако в Конституции РФ заложено более широкое понимание творческой деятельности – это может быть и научная, научно-техническая и иная деятельность, в том числе и преподавание. Перечень видов творческой деятельности законом не ограничен. Каждый человек имеет право заниматься всеми видами *творческой деятельности* в соответствии со своими интересами, потребностями и способностями.

Обычно под творческой деятельностью понимается интеллектуальная деятельность по созданию новых культурных ценностей, достижению новых научных результатов в познании мира и развитии технического процесса. Вместе с тем на практике возникают ситуации, когда необходимо более точно определить содержание понятия «творческая деятельность». Это обусловлено тем, что в ряде случаев, например, в авторском праве, творческий характер деятельности выступает условием охраноспособности результатов интеллектуальной деятельности, то есть конституционное и отраслевое содержание понятия творчества не совсем совпадают, в Конституции РФ творчество выступает скорее как философская категория.

Творческая деятельность является элементом духовной жизни отдельной личности и общества в целом, а также основой общественного и технического прогресса. По мнению Е.В. Сазонниковой, «в действующем законодательстве нечетко выражены два основополагающих представления о природе творчества: персонцентрическое, когда творчество рассматривается с позиции субъекта творческой деятельности как реализация способностей, и социцентрическое, когда творчество понимается как деятельность человека, результатом которой является общественно значимый продукт» [3, с. 52]. В то же время очевидно, что два указанных подхода взаимосвязаны. В свободе творчества заложен и частный и общественный интерес, гармоничное сочетание которых способствует развитию прогресса и демократии. Примечательно, что идея сочетания частных и общественных интересов при осуществлении творческой деятельности была выражена в коммунистическом лозунге «Свободное развитие каждого есть условие свободного развития всех», закрепленном в статье 20 Конституции Союза Советских Социалистических Республик 7 октября 1977 г. [4].

Способ осуществления творческой деятельности не влияет на природу творчества. Не имеет значения, занимается то или иное лицо творчеством в процессе осуществления профессиональной деятельности, в рамках трудовых обязанностей или в свое свободное время. Право на занятие творческой деятельностью не ограничено временными, возрастными или иными рамками. Право авторства не зависит даже от дееспособности гражданина: авторами

творческих произведений признаются и несовершеннолетние, ограниченно дееспособные и совсем недееспособные лица.

Право на творческую деятельность не зависит и от цели такой деятельности. В последнее время результаты творческой деятельности становятся востребованными обществом и могут приносить их автору ощутимый доход в процессе их использования иными лицами. Никаких нормативных запретов на занятие творческой деятельностью с целью извлечения прибыли нет. В п. 1. ст. 34 Конституции РФ прямо указывается, что «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности». Не случайно профессор, доктор юридических наук, судья Конституционного суда РФ Г.А. Гаджиев среди основных, закрепленных в Конституции РФ прав и свобод человека, формирующих концепцию развития социальной рыночной экономики, называет и право на интеллектуальную собственность (см. [5]).

Право на охрану результатов творческой деятельности, так же как и другие права и свободы гражданина, в соответствии со ст. 17 Конституции РФ признается и гарантируется согласно общепризнанным принципам и нормам международного права.

Основные положения, связанные с охраной интеллектуальной собственности, закреплены в международных актах различного уровня, посвященных охране основных прав и свобод человека. Так, в п. 2 ст. 27 Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., говорится: «Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является» [6].

Более детально права, связанные с творческой деятельностью, регламентированы в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах [7], в соответствии со ст. 15 которого утвердившие Пакт государства признают право каждого человека на участие в культурной жизни; пользование результатами научного прогресса и их практическое применение; пользование защитой моральных и материальных интересов, возникающих в связи с любыми научными, литературными или художественными трудами, автором которых он является. Принявшие Пакт государства обязуются также уважать свободу, безусловно необходимую для научных исследований и творческой деятельности. Кроме того, в этой же статье провозглашаются и обязанности государств, участвующих в Пакте, необходимые для полного осуществления указанных прав, а также для охраны, развития и распространения достижений науки и культуры. Особо подчеркивается, что участвующие в названном Пакте государства признают пользу, извлекаемую из поощрения и развития международных контактов и сотрудничества в научной и культурной областях. Россия, являясь участницей приведенных выше международных соглашений, в национальной правовой системе предусматривает меры, направленные на выполнение своих международных обязательств путем принятия соответствующих законов, направленных на охрану прав на результаты творческой деятельности.

Сам процесс творческой деятельности, естественно, правом не регулируется, однако государство обеспечивает возможность занятия свободной творческой

деятельностью всем гражданам. В соответствии с Рекомендациями ООН по вопросам образования, науки и культуры, государствам следует создавать социальные, экономические и финансовые условия для осуществления работниками науки и искусства свободной творческой деятельности.

В развитие названных положений в п. 1 ст. 7 Конституции РФ устанавливается, что «Российская Федерация – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека», что включает и создание условий для занятий творческой деятельностью. На реализацию права на свободную творческую деятельность направлены и иные положения Конституции РФ. В первую очередь – нормы ст. 29 Конституции РФ, в которой закреплены свобода мысли, слова и запрет на цензуру. Гарантированная Конституцией РФ возможность свободного выражения своих мыслей и убеждений является необходимой предпосылкой для возможности осуществления свободного творчества, поэтому право на свободу мысли, которая может быть выражена и в форме художественного произведения, неразрывно связана с правом на творческую деятельность человека. Запрет на цензуру в названной статье установлен в контексте с правом на свободу массовой информации, однако запрет на цензуру, провозглашенный в Конституции РФ, не следует отождествлять только с цензурой средств массовой информации, в настоящее время этот запрет распространяется на все формы выражения мнения, убеждений, в том числе и в форме художественных произведений, произведений литературы, искусства, что, безусловно, открывает широкие возможности для творчества. Право на свободу мысли и выражение своего мнения вместе с запретом на цензуру корреспондирует с нормой авторского права, закрепленной в п. 1 ст. 1259 ГК РФ, которая гласит, что объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинства и назначения произведения. Иными словами, авторским правом предоставляется охрана различным результатам свободной творческой деятельности без проведения какой-либо экспертизы, проверки, а также соблюдения формальностей.

Важной предпосылкой осуществления свободной творческой деятельности является право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом, закрепленное в ч. 4 ст. 29 Конституции РФ. Право на информацию означает право свободно и самостоятельно получать и распространять информацию, в юридической доктрине это право часто обозначают как «право знать».

Основы правового регулирования информационных прав личности были заложены в середине XX в., когда их охрана была провозглашена в международных актах о защите основных прав и свобод человека. Очевидно, что практическая реализация этого права стала возможна в полной мере именно сейчас вследствие развития современных информационно-коммуникационных технологий, до возникновения которых названные права носили фактически декларативный характер. Наиболее четко основные принципы осуществления и ограничения информационных прав личности сформулированы в ст. 19 Международного пакта о гражданских и политических правах, принятого Генеральной Ассамблеей ООН 19 декабря 1966 г., в соответствии с пунктом вторым которой «каждый человек имеет право на свободное выражение своего мнения;

это право включает свободу искать, получать и распространять всякого рода информацию и идеи, независимо от государственных границ, устно, письменно или посредством печати или художественных форм выражения, или иными способами по своему выбору».

Согласно ст. 64 Конституции РФ право на творчество, информационные права наряду с другими правами составляют основу правового статуса личности в Российской Федерации. Можно сказать, что соблюдение демократических прав и свобод в целом формирует творческую личность и создает наиболее благоприятные условия для занятия творческой деятельностью.

В то же время в Конституции РФ заложена и возможность воздействия государства на развитие творческого процесса. В соответствии с пп. «в» п. 1 ст. 114 Конституции РФ Правительство Российской Федерации обеспечивает проведение в Российской Федерации единой государственной политики в области культуры, науки, образования. Правительство разрабатывает и осуществляет меры государственной поддержки развития определенных направлений культуры и науки, обеспечивает их финансирование, создает благоприятный налоговый режим и т. д. Указанные меры оказывают определенное влияние на развитие творческой деятельности и свободу творчества. Большее влияние на творческую деятельность государственная политика оказывает в области научно-исследовательской и научно-технической деятельности, поскольку современные научные исследования во многих областях, например нанотехнологии, космические исследования, требуют значительных материальных затрат, их осуществление невозможно без государственной поддержки.

Занятие творческой деятельностью – это право, а не обязанность, человек может и не заниматься творчеством в силу разных причин. Следует согласиться с В.Н. Кудрявцевым в том, что творческая деятельность представляет собой «сложный комплекс прав, интересов, общественных потребностей, обязанностей и неизбежных ограничений» [8, с. 27], при осуществлении творческой деятельности необходимо соблюдение общеправовых принципов, прежде всего разумности и добросовестности.

В то же время при осуществлении творческой деятельности, так же как и при реализации иных прав, действуют ограничения, установленные ч. 3 ст. 17 и ст. 55 Конституции РФ, направленные на соблюдение прав иных лиц, основ правопорядка, норм нравственности. Между тем нарушение указанных норм и принципов при осуществлении творческой деятельности в большинстве случаев не влечет прекращения правовой охраны интеллектуальной собственности. Прямой запрет установлен в области охраны объектов промышленной собственности. Так, в соответствии с п. 3 ст. 1249 ГК РФ не могут быть объектами патентных прав технические решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали. Не должно противоречить принципам гуманности и морали и наименование селекционного достижения (п. 2 ст. 1419 ГК РФ), фирменное наименование (п. 4 ст. 1273 ГК РФ), обозначения, регистрируемые в качестве товарных знаков (п. 3 ст. 1483 ГК РФ). В авторском праве нарушение этических норм, принципов гуманности, морали или противоречие общественным интересам не препятствует возникновению и охране авторских прав. В то же время не секрет, что художественные произведения в силу своей образности

оказывают значительное влияние на формирование социальных ориентиров, нравственных идеалов и в целом системы ценностей в обществе. Поскольку авторское право не содержит механизмов защиты против нарушения норм нравственности, гуманности, морали, таким механизмом выступают ограничения, установленные Конституцией РФ. Подобным ограничением в общем виде являются положения п. 1 ст. 55 Конституции РФ, в соответствии с которыми перечисление в Конституции РФ основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина. Более конкретный запрет установлен пунктом вторым этой же статьи, предусматривающим возможность ограничения установленных Конституцией РФ прав и свобод гражданина в той мере, «в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства». Однако эти ограничения могут быть установлены только на основании федерального закона.

В соответствии со ст. 18 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина, закрепленные в Конституции РФ, в том числе и права, связанные с осуществлением творческой деятельности, являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. Провозглашенное в Конституции РФ право на занятие творческой деятельностью не требует для своего осуществления дополнительной законодательной регламентации, однако обеспечение гарантии охраны интеллектуальной собственности невозможно без принятия специальных законов. Идея о том, что недостаточно провозгласить общечеловеческие ценности и права, необходимо создать условия для их воплощения, содержится в преамбуле Международного пакта, в которой подчеркивается, что «идеал свободной человеческой личности, свободной от страха и нужды, может быть осуществлен только, если будут созданы такие условия, при которых каждый может пользоваться своими экономическими, социальными и культурными правами, так же как и своими гражданскими и политическими правами».

В ч. 1 ст. 44 Конституции РФ провозглашено также, что интеллектуальная собственность охраняется законом. Указанная гарантия охраны интеллектуальной собственности обеспечивается государством, то есть граждане не только могут заниматься творческой деятельностью, но и могут рассчитывать на правовую охрану результатов своей творческой деятельности. В настоящее время охране интеллектуальной собственности посвящена четвертая часть ГК РФ, которая с 1 января 2008 г. является основным нормативным правовым актом, регулирующим отношения по поводу создания, использования и охраны результатов интеллектуальной деятельности. Примечательно, что Конституция РФ провозглашает охрану интеллектуальной собственности в целом, а не только результатов интеллектуальной деятельности.

Охране подлежат только результаты интеллектуальной деятельности, удовлетворяющие требованиям охраноспособности, установленным законом, другие результаты интеллектуальной деятельности законом не охраняются. Иными словами, в результате осуществления творческой деятельности может быть получен

такой результат, охрана которого в соответствии с действующим законодательством не предусмотрена, причем перечень охраняемых результатов, защита которых провозглашена Конституцией РФ, устанавливается гражданским законодательством. В зависимости от вида и природы объекта гражданским законодательством определяются условия и порядок предоставления правовой охраны, которые нормативно закреплены в соответствующих главах ч. 4 ГК РФ. По мнению Председателя Конституционного суда РФ В.Д. Зорькина, в настоящее время «в самом законодательстве, по сути, юридически оформилась творческая подотрасль российского гражданского права, которая представляет собой совокупность взаимосвязанных гражданско-правовых институтов, регулирующих творческие общественные отношения, т. е. такие, которые складываются и реализуются в связи с созданием, охраной и использованием продуктов научного, технического, художественного творчества и иных результатов интеллектуальной деятельности. При этом ГК исходит из предельно четкого различия между правом собственности и правом интеллектуальной собственности, что следует из соотношения ст. 8, 34, 35 и 44 Конституции, поскольку право собственности является важнейшей разновидностью вещных прав, а исключительные права (интеллектуальные права) не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражен соответствующий результат интеллектуальной деятельности» [9, с. 337].

Охраноспособность результата интеллектуальной деятельности не влияет на свободу творческой деятельности. Например, ученые, исследуя природные явления, могут открыть новые законы природы, но открытия не охраняются правом интеллектуальной собственности, однако приоритет в научном открытии и авторитет ученого могут признаваться и охраняться в научном сообществе иным образом. Так, в своем определении от 20 декабря 2005 г. № 537-О Конституционный суд РФ указал, что «законодатель закрепил комплекс мер государственной защиты, направленных на обеспечение баланса конституционных гарантий свободы творчества и защиты прав авторов научных (научно-технических) результатов как в части защиты выявленного ими содержания этих результатов (средствами патентного права), так и в части защиты формы изложения этих результатов (средствами авторского права). Иные средства защиты прав авторов научных (научно-технических) результатов, изложенных другим лицом в самостоятельном, отличающемся по форме произведении, при отсутствии регистрации приоритета в соответствии с патентным законодательством могут быть обеспечены силами самого научного сообщества. Так, согласно Положению о порядке присуждения ученых степеней (утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 30 января 2002 года № 74) в случае использования заимствованного материала без ссылки на автора и источник заимствования диссертация, представленная на соискание ученой степени, снимается с рассмотрения вне зависимости от стадии ее рассмотрения без права повторной защиты (пункт 12)» [10].

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ правовое регулирование охраны интеллектуальной собственности относится к исключительной компетенции Российской Федерации, что обеспечивает единообразное регулирование охраны интеллектуальной собственности на территории Российской Федерации и единство

экономического пространства как одной из основ конституционного строя Российской Федерации. В настоящее время не только в пределах отдельных государств, но и на международном уровне, как известно, наблюдается тенденция все большей унификации и гармонизации национальных законодательств в области правовой охраны интеллектуальной собственности с целью эффективной охраны прав авторов на территории различных государств и устранения препятствий в культурном, научном и информационном обмене.

В пункте 2 ст. 44 Конституции РФ закрепляется также право индивида на участие в культурной жизни общества и доступ к культурным ценностям. Данное положение Конституции РФ корреспондирует положениям п. 2 ст. 15 Пакта об экономических, социальных и культурных правах. В соответствии с указанным пунктом государства-участники должны принимать такие меры, «которые необходимы для охраны, развития и распространения достижений науки и культуры». Гарантированная Конституцией РФ и международными соглашениями охрана интеллектуальной собственности должна сочетаться с возможностью пользования достижениями науки, культуры и искусства членами общества. Указанное конституционное положение получило дальнейшее детальное развитие в иных законодательных актах. Так, в статье 12 Основ законодательства Российской Федерации о культуре говорится, что «каждый человек имеет право на приобщение к культурным ценностям, на доступ к государственным библиотечным, музейным, архивным фондам, иным собраниям во всех областях культурной деятельности». Гарантии свободы научного творчества, обеспечения доступа к научно-технической информации закрепляются в Федеральном законе от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» [11]. В соответствии с п. 2 ст. 3 названного закона органы государственной власти обеспечивают свободу доступа к научной и научно-технической информации, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации в отношении государственной, служебной или коммерческой тайны. Указанные права являются необходимой предпосылкой творческой деятельности, поскольку без закрепления возможности доступа к уже существующим результатам творческой деятельности невозможно создание новых.

Таким образом, в действующей Конституции РФ заложены правовые основы и гарантии охраны интеллектуальной собственности, которые включают в себя право на свободное занятие творческой деятельностью и обеспеченную государством охрану результатов этой деятельности. Вместе с тем обязанностью государства является создание условий для доступа к культурным ценностям и научным достижениям всем членам общества внутри государства, а также создание условий для международного сотрудничества в этой области. Реализация закрепленной в Конституции РФ гарантии охраны интеллектуальной собственности и соблюдение при этом справедливого баланса общественных и частных интересов обеспечивается конституционно-правовыми и отраслевыми принципами в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права, что создает условия развития духовной жизни общества, научно-технического прогресса и становления демократического общества.

Summary

R.I. Sitdikova. Constitutional and Legal Guarantees for the Protection of Creativity.

The article analyses some fundamental regulations of the Constitution of the Russian Federation aimed at guaranteeing the freedom of creativity and the protection of its results. The content of these regulations of the Russian Constitution and their relationship with other constitutional rules about the human rights and liberties are revealed in the article. The fundamental importance of the constitutional provisions for the protection of the rights of authors and the freedom of creative activity and the intellectual property protection is shown.

Key words: constitutional guarantees, protection of creativity, intellectual property, copyright law.

Литература

1. Комментарий к Конституции Российской Федерации / Под общ. ред. Л.В. Лазарева. – М.: Нов. правовая культура: Проспект, 2009. – 816 с.
2. Российская Федерация. Законы. Основы законодательства Российской Федерации о культуре [ФЗ РФ: от 9 окт. 1992 г. № 3612-1 с изм. и доп.] // ВС НД РФ и ВС РФ. 1992. – № 46. – Ст. 2615.
3. Сазонникова Е.В. Содержание свободы творчества в конституционном праве России // Журн. рос. права. – 2009. – № 5 – С. 52–59.
4. Российская Федерация. Законы. Конституции Союза Советских Социалистических Республик 7 октября 1977 г. // ВС НД РФ и ВС РФ. – 1977. – № 41. – Ст. 617.
5. Гаджиев Г.А. Рыночная экономика в решениях Конституционного Суда РФ // Рос. юстиция. – 2001. – № 10. – С. 19–22.
6. Международные договоры. Всеобщая декларация прав человека: [10 дек. 1948 г.] // Рос. газ. – 1998. – 12 дек.
7. Международные договоры. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (Нью-Йорк, 19 дек. 1966 г.) // Сб. действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами. – М., 1978. – Вып. XXXII. – С. 36–44.
8. Кудрявцев В.Н. Свобода научного творчества // Гос. и право. – 2005. – № 5. – С. 22–28.
9. Комментарий к Конституции Российской Федерации / Под ред. В.Д. Зорькина, Л.В. Лазарева. – М.: Эксмо, 2010. – 1056 с.
10. Определение Конституционного Суда РФ от 20 дек. 2005 г. № 537-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Хавкина Александра Яковлевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 6 и 7 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»». – URL: <http://arhiv.inpravo.ru/data/base221/text221v277i505.htm>, свободный.
11. Российская Федерация. Законы. О науке и государственной научно-технической политике [ФЗ РФ: от 23 авг. 1996 г. № 127-ФЗ] // СЗ РФ. – 1996. – № 35. – Ст. 4137.

Поступила в редакцию
09.06.11

Ситдикова Роза Иосифовна – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Казанского (Приволжского) федерального университета.

E-mail: rozasitdikova@mail.ru