

Министерство образования и науки Российской Федерации  
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ  
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ Н.Г.ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра теории государства и права

**ПРОБЛЕМЫ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ  
(на примере авторского права)**

**АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ**

магистранта 2 курса 263 группы  
направления 40.03.01 «Юриспруденция»  
юридического факультета  
Лебединская Галина Сергеевна

Научный руководитель  
доцент, кандидат филос. наук  
\_\_\_\_\_

должность, место работы, уч. степень, уч. звание

\_\_\_\_\_

подпись, дата

С.В. Стрыгина

\_\_\_\_\_

инициалы, фамилия

Зав. кафедрой  
доцент, кандидат юр. наук  
\_\_\_\_\_

должность, место работы, уч. степень, уч. звание

\_\_\_\_\_

подпись, дата

Т.В. Синюкова

\_\_\_\_\_

инициалы, фамилия

Саратов 2018 г.

**Введение.** Изучение природы правоприменения как особой формы реализации права и его проблем на современном этапе актуально, теоретически и практически значимо. Без четкого понимания специфики, сущности правоприменения, его внутреннего строения и содержания элементов правоприменительной деятельности невозможны его правильная оценка в механизме правового регулирования общественных отношений.

Вместе с тем, развитие современных технологий привело к увеличению масштабов и резкому росту интенсивности использования произведений и иных объектов интеллектуальной собственности, ставших одним из важнейших факторов общественного производства. Авторские права, иные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации приобрели значение одного из основных объектов экономического оборота.

В последние десятилетия стала особенно актуальной проблема создания адекватного современным условиям юридического обеспечения общественных отношений, связанных с созданием и использованием объектов авторских и смежных прав. Поэтому так важно определение путей преодоления пробелов и коллизий в праве в области правоприменения в авторском праве.

Основной целью исследования является выявление на основе исследования научного материала, теоретического и практического анализа отечественного и зарубежного законодательства, общетеоретических основ правоприменения и его проблем в авторском праве

Цели работы повлекли за собой постановку следующих задач исследования:

- Рассмотреть юридическую природу правоприменения как особой формы реализации права;
- Установить условия его эффективной реализации;
- Проанализировать механизм правоприменительной деятельности;

- Выявить проблемы правоприменения при пробелах и коллизиях в праве в целом;
- Дать анализ пробелам и коллизиям в праве, как факторам, влияющим на эффективность правоприменения в авторском праве;
- Выработать рекомендации для правоприменительной практики по недопущению и ликвидации пробелов и коллизий в авторском праве.

Объект исследования – правоприменение как особая форма реализации права, которая рассматривается в виде сложного комплексного социально-правового явления.

Предмет исследования – проблемы правоприменения в авторском праве.

Методология исследования. В процессе исследования применялись общенаучные методы познания: диалектический, функциональный, системно-структурный, метод сравнительного исследования, а также специально-юридические методы исследования: формально-юридический и метод правового моделирования.

Основные положения, выносимые на защиту:

1. Правоприменение – это один из важнейших видов деятельности государства, которое направлено на реализацию правовых предписаний в жизнь;
2. В процессе правоприменения возникают такие проблемы, как коллизии и пробелы в праве.
3. Их причины носят субъективный и объективный характер.
  - К субъективным причинам относятся особенности правотворческого процесса, в результате чего появляются несовершенные законы и иные нормативно-правовые акты, ошибки в юридической технике.
  - К объективным причинам относится: отставание права от более динамичного развития общественных отношений
4. В авторском праве к этим причинам приводят:

- отсутствие в законодательстве четко определенного перечня субъектов авторского права и распределения прав между ними;
- отсутствие нормативно регламентированного порядка регистрации и условий распространения авторских произведений;
- отсутствие эффективного правового механизма защиты авторских прав в сети Интернет.

Правоприменительная деятельность обладает определенным механизмом реализации как совокупности различных правовых средств, используемых в целях обеспечения данного процесса, который направлен на устранение существующих пробелов и коллизий в праве.

Нормативную базу данного исследования составили: Конституция Российской Федерации, Международные нормативные акты, Федеральные законы, указы Президента РФ. В работе была проанализирована и обобщена судебная практика по авторским делам.

В качестве теоретической основы исследования были использованы научные труды ученых: М.Н.Марченко, В. М. Сырых, В.В. Лазарева, Н.В. Витрук, В.М. Горшенева, Л.В.Мальцевой, Н.Н. Вопленко, В.Н. Корнева, Н.А. Покидовой, Д.В. Смирнова, О.П.Бойко, М.А.Хатаевой, В.В. Астанина и других.

Структура выпускной квалификационной работы. Работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованных источников.

### **Основное содержание работы.**

**Первая глава «Понятие правоприменения и его сущность»** посвящена теоретическому исследованию понятия правоприменения и его сущности. В ней рассматриваются различные точки зрения на природу данной категории.

Правоприменение – это особая форма проявления права, позволяющая реализовать в конкретных правоприменительных актах правовую политику государства в целом, оказывая влияние, как на государственные органы, так и на субъекты правоприменительной

деятельности. Таким образом, посредством данной формы властной деятельности происходит правовое регулирование. Применение права реализуется в тех случаях, когда конкретная юридическая норма не может быть исполнена без поддержки органов государственной власти.

С формированием современной юридической науки трансформируются теоретические представления о сущности данной формы реализации права. На данном этапе развития законодательства, остро встает проблема наличия пробелов во многих его отраслях, что закономерно, так как стремительное развитие общественных отношений требует своевременного отражения механизмов их регулирования в законодательстве, но предусмотреть все невозможно. Правоприменительная деятельность позволяет восполнять пробелы и неточности в праве и обеспечивает регулирование общественных отношений, которые еще не отражены в отдельных его нормах. В таком контексте правоприменение можно рассматривать как форму правотворчества.

Применение права является сложной последовательной деятельностью, строго регламентированной соответствующими процедурными нормами (уголовно-процессуальными, административно-процессуальными, гражданско-процессуальными и иными), и состоящей из ряда последовательных стадий реализации права. В юридической литературе нет единого мнения о количествах стадий правоприменения. По мнению Н.И. Матузова и А.В. Малько можно выделить пять стадий:

- Установление и анализ фактических обстоятельств дела;
- Выбор правовой нормы, по которой надлежит разрешить дело.
- Проверка юридической силы и толкование выбранной нормы.
- Вынесение правоприменительного акта;
- Контрольно-исполнительная стадия <sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Курс лекций. М., 2016. С. 120-126.

Однако на наш взгляд наиболее целесообразно выделять следующие три стадии:

- Установление фактических обстоятельств дела;
- Установление юридической основы дела;
- Вынесение решения по делу .

Приведенный перечень по нашему мнению стоит дополнить четвертой (дополнительной) стадией, а именно - исполнение правоприменительного акта. Рассмотрим вышеперечисленные стадии более подробно:

1) Установление фактических обстоятельств дела - цель данной стадии – установление истины по рассматриваемому делу. Вследствие этого, правоприменяющий субъект не может относиться формально к своим обязанностям, не осуществляя проверки предоставляемых материалов. Главенствующая роль на данной стадии принадлежит процессу доказывания.

Круг фактических обстоятельств, с установления которых начинается применение права, очень широк.

При совершении преступления — это лицо, совершившее преступление, время, место, способ совершения, наступившие вредные последствия, характер вины (умысел, неосторожность) и другие обстоятельства: при возникновении гражданско-правового спора — обстоятельства заключения сделки, ее содержание, действия, совершенные для ее исполнения, взаимные претензии сторон и т.д.

Фактические обстоятельства, как правило, относятся к прошлому, и поэтому правоприменитель не может наблюдать их непосредственно. Они подтверждаются доказательствами — материальными и нематериальными следами прошлого, зафиксированными в документах (показаниях свидетелей, заключениях экспертов, протоколах осмотра места происшествия и т.д.). Эти документы составляют основное содержание материалов юридического дела и отражают юридически значимую фактическую ситуацию.

2) Формирование юридической основы дела. На данной стадии происходит выбор нормы права, в которую входит и поиск юридической нормы подлежащей применению, проверка на ее достоверность (законность) и подлинность, определения характера и пределов ее действия, а также выявление существующих противоречий данной нормы действующему законодательству, анализ и толкование данной нормы.

3) Решение юридического дела - представляет собой процесс издания на основе квалифицированной нормы права по конкретному делу – индивидуального предписания, то есть на третьей стадии осуществляется непосредственное применение права.

Вынесение решения по делу нужно рассматривать в двух аспектах.

Во-первых, это умственная деятельность, заключающаяся в оценке собранных доказательств и установлении в окончательной юридической квалификации и в определении для сторон или виновного юридических последствий — прав и обязанностей сторон, меры ответственности виновного.

Во-вторых, решение по делу представляет собой документ — акт применения права, в котором закрепляется результат умственной деятельности по разрешению юридического дела, официально фиксируются юридические последствия для конкретных лиц.

Посредством применения правовых норм проявляется активное воздействие государства на общественные отношения, поскольку обеспечивается реализация норм в той мере, в какой они отражены в нормативных правовых актах. Правоприменительное решение играет особую роль в механизме правового регулирования. Юридические нормы и возникающие на их основе субъективные права и юридические обязанности обеспечены возможностью государственного принуждения, однако, последняя, реализуется именно по индивидуальному правоприменительному решению, поскольку эти решения могут быть исполнены в принудительном порядке.

4) Исполнение правоприменительного акта, которое можно принять как четвертую (дополнительную) стадию, заключается в осуществлении обязанным в этом акте лицом признанного правоприменителем требования к нему в пользу управомоченного лица, либо в осуществлении установленного субъективного права, меры ответственности.

Таким образом, правоприменительная деятельность обладает определенным механизмом реализации, как совокупности различных правовых средств, используемых в целях обеспечения данного процесса. Сущность этого механизма обусловлена социально-юридическим и социально-политическим аспектами его функций.

посвящена проблемным моментам в описываемом явлении, которые связаны с пробелами и коллизиями в праве.

**Вторая глава «Правоприменение при пробелах и коллизиях в праве»** посвящена проблемным моментам в описываемом явлении, которые связаны с пробелами и коллизиями в праве.

Обобщив мнения большинства ученых, на наш взгляд наиболее верным полагать, что пробел в праве – это отсутствие конкретного нормативного предписания в отношении определенного круга общественных отношений находящихся в сфере правового регулирования. Он обусловлен рядом причин, а именно:

1. Медленным реагированием правовой системы относительно быстрого развития общественных отношений.

2. Несовершенством принимаемых законов и иных нормативно-правовых актов, а также юридической техники.

3. Бесконечным разнообразием социальных взаимоотношений, всеохватывающее урегулирование которых не представляется возможным на данном уровне правового развития государства.

4. Низким уровнем квалификации кадров законодательных органов.

Устранить существующие правовые пробелы можно посредством правотворческой деятельности, а именно: по аналогии закона, то есть

разрешение конкретного дела на основе правовой нормы, которая рассчитана на регулирование похожих общественных отношений, близких по своему значению и характеру. Или же по аналогии права, позволяющая решить дело на основе и в соответствии с общими принципами права.

Коллизии в праве большинство современных авторов определяют как противоречие между юридическими нормами, направленными на урегулирование одной и той же юридической ситуации. Причинами юридических коллизии, на наш взгляд, может служить: отставание права от более динамичного развития общественных отношений, появление новых норм которые не отменяют прежние и противоречат им, а также низкое качество издаваемых законов или же непоследовательная систематизация нормативных актов.

На практике выделяют несколько основных способов позволяющих разрешать коллизии в праве, среди них: принятие нового акта или отмена старого, внесение соответствующих изменений в действующие нормативно-правовые акты, проведение систематизации и кодификации существующего законодательства, референдумы.

**В третьей главе «Проблемы правоприменения в авторском праве»** рассматриваются возникающие проблемы в правоприменительной практике в авторском праве.

На современном этапе развития гражданского законодательства в Российской Федерации, одним из направлений реформирования является совершенствование авторского права. Несмотря на это, большинство правоведов, как в правотворческой, так и в правоприменительной практике выделяют следующий ряд основных пробелов, а именно:

1. Отсутствие нормативно регламентированного порядка регистрации и условий распространения авторских произведений;
2. Нет единой системы обязательного учета авторских произведений и органа их регистрирующих;

3. Не обозначен четкий правовой механизм защиты авторских прав в сети Интернет.

Среди коллизий в авторском праве можно выделить следующие:

1. Множественность источников права, которые одновременно действуют на территории Российской Федерации, в том числе и международные нормативно-правовые акты, содержащие принципиально разные подходы к защите прав интеллектуальной собственности. При осуществлении правосудия, нормы международного договора имеют приоритет в отношении законов России.

2. Отсутствие в законодательстве четко определенного перечня субъектов авторского права и распределения прав между ними. В том числе и авторские произведения, созданные в рамках трудового договора и произведения, созданные в соавторстве.

3. Определение порядка выплаты авторского вознаграждения за созданное произведение и компенсация затрат за закрепление прав за определенным кругом авторов.

4. Установление автором пределов распоряжения своим произведением, созданным до 1 января 2008 года, включающее в себя как право запрещать или позволять использовать его определенным способом, на определенной территории или конкретными исполнителями.

Наличие пробелов и коллизий в авторском праве свидетельствует о несовершенстве всей правовой системы в целом, но они, в силу объективных причин, возможны и неизбежны.

**Заключение.** В настоящее время происходят существенные изменения в законодательстве Российской Федерации. Но, тем не менее, правовое регулирование все же отстает от быстро развивающихся общественных отношений и остается несовершенным. В целом, в современной правовой среде действуют акты разного уровня и значения, юридической силы, социальной направленности. Противоречивые тенденции, возникающие в различных сферах жизни общества, не могут

найти своего отражения в праве, а, следовательно, противоречия проникают во все отрасли права, в том числе и в авторском праве.

Для устранения основных пробелов в авторском праве необходимо провести следующие мероприятия:

Во-первых, автору необходимо помимо депонирования или нотариального удостоверения сохранять все рабочие материалы, позволяющие доказать творческую составляющую при создании произведения и закрепить временной приоритет на создание конкретного объекта авторского права.

Во-вторых, сформировать институт проверки, государственной регистрации и выдачи документа установленного образца, подтверждающего наличие авторских прав за конкретным лицом. На наш взгляд, для этого необходимо:

1. На законодательном уровне закрепить обязательную регистрацию прав автора при обнародовании результата интеллектуальной деятельности.

2. Разработать единые критерии для проверки произведения на возможность его регистрации.

В-третьих, аналогичную систему единой регистрации необходимо внедрить и в сети Интернет. Это так же позволит осуществлять фиксацию вновь созданных произведений, и обеспечит дополнительную защиту прав авторов.

Для устранения основных коллизий в авторском праве необходимо провести следующие мероприятия:

1. законодателю необходимо ввести четкий перечень субъектов авторского права и обозначить четкий порядок распределения прав между ними.

2. дополнить норму 1288 статьи ГК РФ, и ввести следующие обязательные положения в договоре об авторском вознаграждении:

- Название созданного произведения, его вид и тип, отличительные характеристики.

- Сведения об авторе или коллектив авторов и процент их творческого вклада в создание произведения (на его основе рассчитывается размер авторского вознаграждения).

- Обязательство автора (авторов) о передаче всех исключительных (имущественные) прав на произведение, предусмотренных статьей 1270 ГК РФ, включая право на переработку, изменение, дополнение, сокращение произведения или модификацию программы для ЭВМ.

- Порядок начисления и выплаты авторского вознаграждения.

Предложенные изменения позволяют соблюсти баланс интересов сторон, так как автор сможет более полно реализовать свои права по использованию созданного им произведения и его защиты от недобросовестного поведения третьих лиц. А другая сторона в лице общества и государства получит доступ к творческим произведениям, что будет способствовать их активному культурному и экономическому развитию.