

УДК 347.78

[https://doi.org/10.34680/BENEFICIUM.2019.3\(32\).77-84](https://doi.org/10.34680/BENEFICIUM.2019.3(32).77-84)

## ПРОИЗВЕДЕНИЕ ИЗОБРАЗИТЕЛЬНОГО ИСКУССТВА (ЖИВОПИСИ) КАК ОБЪЕКТ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

**КАРИХ А.Д., МАРТЫНЕНКО И.Э.**Гродненский государственный университет имени Янки Купалы,  
г. Гродно, Республика БеларусьГродненский государственный университет имени Янки Купалы,  
г. Гродно, Республика Беларусь

Нравственная сила искусства способна создавать определенную нравственно-духовную атмосферу в обществе и, как следствие, политическую стабильность и условия для сбалансированного социально-экономического развития государства. Законодательно закрепленное и защищенное право правообладателей на произведения искусства, и в частности живописи, как объекты интеллектуальной собственности является необходимым условием развития сферы культуры в современных реалиях. Авторское право является основой гражданско-правовых отношений по использованию произведений живописи. В статье сформулировано авторское определение понятия «живопись» ввиду его отсутствия в национальном (Республики Беларусь) законодательстве. Представлен перечень международных и национальных источников правового регулирования охраны объектов интеллектуальной собственности и защиты авторских прав. Обозначены основные положения, касающиеся авторского права на произведения живописи, в том числе исключительного (имущественного) и личного (неимущественного) права. Выявлены некоторые особенности признания и реализации прав авторов на произведения живописи (в случаях создания произведения по заказу, совместного творчества художников, создания образов конкретных личностей, оригинальной переработки произведений с согласия автора). Указано на двойственную природу прав на картины как на предметы материального мира и на произведения. Обозначены противоположные подходы стран общего и континентального права к признанию морального права авторов. Перечислены примеры нарушения авторских прав художников в современном мире. Определена основная государственная задача в сфере защиты прав на объекты интеллектуаль-

**Образец цитирования:**

Карих А.Д., Мартыненко И.Э. (2019). Произведение изобразительного искусства (живописи) как объект интеллектуальной собственности. *BENEFICIUM*. 2019. 3(32): 77-84. doi: [https://doi.org/10.34680/BENEFICIUM.2019.3\(32\).77-84](https://doi.org/10.34680/BENEFICIUM.2019.3(32).77-84)

**For citation:**

Karikh A.D., Martynenko I.E. (2019). A Work of Fine Art (Painting) as an Object of Intellectual Property. *BENEFICIUM*. 2019. 3(32): 77-84. (In Russ.). doi: [https://doi.org/10.34680/BENEFICIUM.2019.3\(32\).77-84](https://doi.org/10.34680/BENEFICIUM.2019.3(32).77-84)

ной собственности в Республике Беларусь. В заключение предложена и обоснована необходимость введения в Республике Беларусь процедуры обязательной государственной регистрации произведений живописи в качестве объектов интеллектуальной собственности.

**Ключевые слова:** авторское право; живопись; изобразительное искусство; интеллектуальная собственность; объекты интеллектуальной собственности; Республика Беларусь.

## A WORK OF FINE ART (PAINTING) AS AN OBJECT OF INTELLECTUAL PROPERTY

**KARIKH A.D., MARTYNENKO I.E.**

Yanka Kupala State University of Grodno, Grodno, The Republic of Belarus

Yanka Kupala State University of Grodno, Grodno, The Republic of Belarus

The moral force of art can create a certain moral and spiritual atmosphere in society and, as a consequence, political stability and conditions for a balanced socio-economic development of the state. Legislatively fixed and protected right of copyright holders to works of art, and in particular painting, as objects of intellectual property is a necessary condition for the development of the sphere of culture in modern realities. Copyright is the basis of civil relations on the use of works of painting. The article formulates the author's definition of the concept «painting» in view of its absence in the national (Republic of Belarus) legislation. The list of international and national sources of legal regulation of intellectual property protection and copyright protection is presented. The basic provisions concerning the copyright on works of painting, including exclusive (property) and personal (non-property) rights are designated. Some features of recognition and realization of the rights of authors to works of painting are revealed (in cases of creation of work by request, joint creativity of artists, creation of images of concrete persons, original processing of works with the consent of the author). It is pointed out the dual nature of the rights to paintings as objects of the material world and works. The opposite approaches of common and continental law countries to the recognition of the moral right of authors are indicated. Examples of copyright infringement of artists in the modern world are listed. The main state task in the sphere of protection of intellectual property rights in the Republic of Belarus is defined. In conclusion, the necessity of introducing the procedure of compulsory state registration of paintings as objects of intellectual property in the Republic of Belarus is proposed and justified.

**Keywords:** copyright; painting; fine art; intellectual property; intellectual property objects; Republic of Belarus.

Одним из общепринятых признаков цивилизованного общества, безусловно, является высокоразвитая культура. Сфера культуры – это тот механизм, который сохраняет, производит и транслирует будущим поколениям ценности, законы морали, религиозные принципы, культурные нормы, творческие достижения. Особым условием для развития сферы культуры в современном мире служит законодательно закрепленное право на произведения искусства как объекты интеллектуальной собственности, ее адекватная оценка и защита в интересах авторов произведений и других правообладателей.

При попытках дать единственно верное определение искусства как формы культуры возникают трудности ввиду многообразия характеристик ее проявления: пространственных, временных, пространственно-временных. Изобразительное искусство относится к пространственным видам искусства (живет и распространяется в пространстве неизменно) и представляет собой комплекс пластических искусств, воспроизводящих окружающий мир в наглядных образах, возникающих в результате эстетического освоения визуальной сферы восприятия. Вместе с тем, ст. 1 Кодекса Республики Беларусь о культуре определяет изобразительное искусство как вид художественного творчества и дает последнему понятие: создание произведений художественной литературы и искусства, их исполнений и (или) их исполнение<sup>1</sup>.

Существует множество видов изобразительного искусства, которые классифицируют по объектам приложения творческих усилий, используемым художественным и техническим средствам и исторически сложившимся концепциям творчества: архитектура, скульптура, живопись, графика, каллиграфия, дизайн, фотоискусство, граффити, декоративно-прикладное искусство и др. [Большаков, 2018]. Здесь следует отметить, что современное законодательство Республики Беларусь не содержит определения понятия живописи как одного из видов изобразительного искусства. В связи с чем, предлагается закрепить его в законе следующим образом: живопись – это форма изобразительного искусства, способ художественного отображения действительности, сущность которого заключается в создании картин, живописных полотен с помощью красок, которые наносятся на какую-либо поверхность.

Произведения живописи как результаты интеллектуальной деятельности признаются традиционными объектами авторского права как института права интеллектуальной собственности. Авторское право является основой гражданско-правовых отношений по использованию произведений искусства (в том числе живописи). Защита авторских прав сегодня является одной из наиболее актуальных тем в гражданско-правовом обороте.

Первым универсальным международным договором по охране результатов интеллектуальной деятельности является «Парижская конвенция по

---

<sup>1</sup> Кодекс Республики Беларусь о культуре («Кодекс Рэспублікі Беларусь аб культуры») от 20 июля 2016 г. № 413-З (2016). База данных «Законодательство Республики Беларусь». URL: <http://fhp.bsu.by/files/041.pdf> (дата обращения: 01.11.2019).

охране промышленной собственности» (1883 г.)<sup>1</sup>, первым международным договором по защите авторских прав – «Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» (1886 г.)<sup>2</sup>; этими документами пользуются до сих пор. В 1967 г. была подписана Конвенция, утверждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности<sup>3</sup> (ВОИС), которая сегодня традиционно признается основным международным источником правового регулирования рассматриваемых вопросов.

Основой национального законодательства Республики Беларусь в направлении регулирования правоотношений с объектами интеллектуальной собственности (и в частности, произведениями живописи), являются:

- Гражданский кодекс Республики Беларусь<sup>4</sup> (ГК РБ) (раздел V «Интеллектуальная собственность», главы 60-67);
- Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» (Закон)<sup>5</sup>.

Так, в частности, согласно ст. 980 ГК РБ, к объектам интеллектуальной собственности относятся результаты интеллектуальной деятельности, в том числе произведения науки, литературы и искусства. Согласно ст. 992 и ст. 993 ГК РБ и ст. 6 Закона произведение живописи, являющееся результатом творческой деятельности, является объектом авторского права, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения. Авторское право в объективном смысле – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов имущественными и неимущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей. В соответствии со ст. 8 Закона авторское право на произведение возникает в силу факта его создания.

---

<sup>1</sup> «Парижская конвенция по охране промышленной собственности» от 20 марта 1883 г., пересмотренная в Брюсселе 14 декабря 1900 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г., в Лондоне 2 июня 1934 г., в Лиссабоне 31 октября 1958 г. и в Стокгольме 14 июля 1967 г. и измененная 2 октября 1979 г. (1979). Электронный фонд правовой и нормативно-технической документации. URL: <http://docs.cntd.ru/document/1900359> (дата обращения 01.11.2019).

<sup>2</sup> «Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений» от 9 сентября 1886 г., дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г. и пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и в Париже 24 июля 1971 г., измененная 28 сентября 1979 г. (1979). Электронный фонд правовой и нормативно-технической документации. URL: <http://docs.cntd.ru/document/1900493> (дата обращения 01.11.2019).

<sup>3</sup> «Конвенция, утверждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности» подписана в Стокгольме 14 июля 1967 г. и изменена 2 октября 1979 г. (1979). Электронный фонд правовой и нормативно-технической документации. URL: <http://docs.cntd.ru/document/1900270> (дата обращения: 01.11.2019).

<sup>4</sup> Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. №218-ФЗ (1998). Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. URL: <http://www.pravo.by/document/?guid=3871&p0=hk9800218> (дата обращения: 04.11.2019).

<sup>5</sup> Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» от 17 мая 2011 г. №262-ФЗ (2011). Национальный центр интеллектуальной собственности. URL: [http://belgopatent.by/index.php?option=com\\_content&view=article&id=133&Itemid=54](http://belgopatent.by/index.php?option=com_content&view=article&id=133&Itemid=54) (дата обращения: 04.11.2019).

Подзаконные акты устанавливают порядок получения охраны и использования отдельных объектов интеллектуальной собственности в Республике Беларусь, а также порядок функционирования государственных органов в этой сфере. Так, в отношении произведений живописи, это Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 29 ноября 2011 г. №1610 «О минимальных ставках авторского вознаграждения и вознаграждений за отдельные работы, связанные с изданием произведений науки, литературы и искусства».

Кроме того, Республика Беларусь является участницей большинства международных соглашений в сфере интеллектуальной собственности, в частности, среди тех, что регулируют правоотношения в сфере произведений живописи, следует указать «Договор ВОИС по авторскому праву»<sup>1</sup>, а также упомянутые выше «Бернскую конвенцию по охране литературных и художественных произведений» и «Конвенцию, учреждающую ВОИС».

Также частью белорусского законодательства по интеллектуальной собственности являются документы, принятые в рамках евразийской интеграции:

- Раздел XXIII «Интеллектуальная собственность» «Договора о Евразийском экономическом союзе», включая «Протокол об охране и защите прав на объекты интеллектуальной собственности» (Приложение 26 к «Договору о Евразийском экономическом союзе»)<sup>2</sup>;
- «Договор о координации действий по защите прав на объекты интеллектуальной собственности»<sup>3</sup>.

Образно выражаясь, авторское право – это, с одной стороны, щит, которым автор защищает себя и свое произведение от нарушений, а с другой стороны – это меч, который автор обнажает в борьбе с нарушителями своих прав [Марков, 2017]. При этом автором произведения искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано.

Автору произведения искусства (живописи) принадлежит исключительное право, являющееся имущественным правом, т.е. правом, позволяющим автору использовать произведение и распоряжаться им по своему усмотрению любым, не противоречащим закону, способом. К имущественным правам относится также право следования, представляющее собой право автора или его наследников получать 5% от цены произведения каждый раз при публичной перепродаже оригиналов произведений живописи. Помимо исключительного права автору принадлежат личные неимущественные (бессрочные и неотчуждаемые) права, которые обеспечивают связь личности автора с его

---

<sup>1</sup> «Договор ВОИС по авторскому праву» принят 20 декабря 1996 г. (1996). Электронный фонд правовой и нормативно-технической документации. URL: <http://docs.cntd.ru/document/901817956> (дата обращения: 01.11.2019).

<sup>2</sup> «Договор о Евразийском экономическом союзе» подписан в Астане 29.05.2014 г. (ред. от 15.03.2018 г.) (2018). КонсультантПлюс – надежная правовая поддержка. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_163855/c33f3b26677004b316a1e98baf9c40bd686ffb93/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_163855/c33f3b26677004b316a1e98baf9c40bd686ffb93/) (дата обращения: 01.11.2019).

<sup>3</sup> «Договор о координации действий по защите прав на объекты интеллектуальной собственности» от 8 сентября 2015 г. (2015). Электронный фонд правовой и нормативно-технической документации. URL: <http://docs.cntd.ru/document/420367192> (дата обращения: 01.11.2019).



произведением живописи, и включающие: право авторства; право автора на имя, т.е. право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, вымышленным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно); право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения. Личные права художника останутся неизменными даже при продаже оригинала картины или исключительных (имущественных) прав на нее. Закон гарантирует, что не может быть изменено имя автора произведения или псевдоним, содержание изобразительного объекта и его наименование. Эти права позволяют автору извлекать экономическую выгоду из своего произведения, в том числе путем получения денежных компенсаций за нарушение авторских прав [Марков, 2017].

Согласно белорусскому законодательству личные неимущественные права на произведения живописи абсолютны и охраняются бессрочно. Имущественные права являются срочными и охраняются в течение жизни автора и 50 лет после его смерти. Для произведений, созданных в соавторстве, охрана имущественных прав действует в течение жизни и 50 лет после смерти автора, пережившего других соавторов. В указанный период можно самостоятельно реализовать права на произведение искусства, продать или передать их иным лицам. Размер вознаграждения будет определяться по согласованию сторон либо путем оценки через независимых экспертов. Договоры уступки или лицензионные соглашения не нуждаются в обязательной регистрации, однако эта процедура может проводиться в добровольном порядке через независимые авторские общества, аукционные дома и иные профильные ведомства.

Согласно практике Общества по правам художников, основанного в США в 1987 г., существуют некоторые особенности в признании права авторства на произведения живописи. В случае с произведениями, сделанными для продажи определенному лицу, когда художник создал произведение в качестве заказа, его автором и правообладателем считается заказчик, а не сам художник. Если произведение было создано совместно более чем одним художником, то все его авторы будут являться совладельцами авторских прав на произведение, если только не существует соглашения об обратном [Artists Rights Society, 2018]. Существует и иное ограничение, которое заключается в изображении автором определенной личности при написании картины: у автора произведения живописи при ее создании возникают авторские права, которые, следовательно, будут ограничены волей изображенного лица. Ввиду данных обстоятельств, реализовать свои исключительные права на произведение живописи художник имеет право только с согласия изображенного лица, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Кроме того, необходимо отличать право собственности на картину как на предмет материального мира (материальный носитель, на котором изображено произведение) и авторское право на картину как на произведение. Кроме того, помимо произведения живописи в целом, авторское право может распространяться на отдельную его часть, на название, на персонажа произ-

ведения, если существуют доказательства его признания в качестве самостоятельного результата творческого труда автора, и вышеперечисленное отвечает требованиям об объективной форме выражения данного объекта.

Следует также отметить, что именно признак оригинальности художественного объекта будет важен для установления прав. Если с оригинала картины делаются копии, даже при максимально высоком уровне воспроизведения, модификация никогда не будет приравнена к произведению искусства, т.к. не несет признака оригинальности. Однако с согласия правообладателей произведений искусства, в результате переработки могут создаваться новые уникальные картины, коллажи и другие виды объектов. Если на переработку или иное использование исходных объектов было получено согласие правообладателей, на вновь созданную единицу изобразительного искусства также могут возникать авторские права.

Следует также упомянуть и о моральных правах автора произведения. Страны общего права, в частности США, придерживаются правовой традиции, которая защищает экономические права в искусстве, где их отстаивает авторское право. В результате художник практически не имеет возможности претендовать на интеллектуальное или моральное право в своей работе. Напротив, страны континентального права, такие как Франция и Германия, придают моральным составляющим в правовой системе первостепенное значение и рассматривают их в качестве неотъемлемых прав авторов на свои произведения; неотчуждаемость означает личный характер произведения. Теоретически, моральные права возвышают художественное над вещным, тем самым, позволяя авторам защищать свое произведение от изменения и искажения творческих аспектов [Banerjee & Agrawal, 2011].

Стремительное развитие цифровых технологий и информационно-коммуникационной сети «Интернет» значительно упростило процессы использования произведений искусства с нарушением прав авторов – плагиат, незаконное изготовление и распространение копий произведений живописи. В этих условиях задача государственной политики Республики Беларусь в области защиты прав на объекты интеллектуальной собственности становится актуальной как никогда и состоит в координации действий по предупреждению, выявлению, пресечению и расследованию нарушений прав на объекты интеллектуальной собственности. Основным государственным органом, реализующим политику в сфере интеллектуальной собственности в Республике Беларусь, является Национальный центр интеллектуальной собственности (НЦИС), который обеспечивает охрану прав на объекты интеллектуальной собственности, выступает в качестве патентного органа, осуществляет международное сотрудничество и обеспечивает выполнение международных обязательств Республики Беларусь в сфере интеллектуальной собственности.

В достижение цели повышения эффективности правового регулирования вопросов, касающихся интеллектуальной собственности, считаем необходимым расширить задачи НЦИС (или другого уполномоченного на то государственного органа), закрепив за ним процедуру обязательной государственной

регистрации произведений живописи в качестве объектов интеллектуальной собственности, когда будет учитываться не только сам факт создания произведения, но и его художественное исполнение, стиль написания и отличительные черты. Это, на наш взгляд, станет, безусловно, полезным при защите прав автора (при незаконном использовании его произведений или их составляющих, использовании или согласии на использование произведения под именем автора, псевдонимом или без упоминания имени художника, опубликовании произведения в любой форме, включая его название, и т.п.) от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора.

Следует учесть, что для реализации потенциала в области интеллектуальной собственности как основополагающего фактора экономического и социального развития необходима эффективная система защиты прав авторов, которая бы способствовала поддержанию баланса между интересами личности и государственными интересами, обеспечивала бы соответствующие условия для развития творчества для поддержания культурного благосостояния в обществе.

#### Библиография

1. Banerjee, A. & Agrawal, A.D. (2011). Morality of Copyright – A Critique in view of the ‘3 Idiots’ Controversy. *JIPR, vol. 16(5)*: 394-401. (In Eng.).
2. Большаков, В.П. (2018). *История и теория культуры: учеб. пособие для академического бакалавриата / Л.Ф. Новицкая, К.Ф. Завершинский, В.П. Большаков; под общ. ред. В.П. Большакова. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Издательство Юрайт, 2018. - 289 с.*
3. Copyright Basics (2018). Artists Rights Society. (In Eng.). URL: <https://www.arsny.com/copyright-basics/> (дата обращения: 17.11.2019).
4. Марков, К.В. (2017). *Права авторов произведений искусства: как ими пользоваться и как защищать: научно-методическое пособие. - Ярославль: Изд-во «Российские справочники», 2017. - 128 с.*

#### References

1. Banerjee, A. & Agrawal, A.D. (2011). Morality of Copyright – A Critique in view of the ‘3 Idiots’ Controversy. *JIPR, vol. 16(5)*: 394-401.
2. Bolshakov, V.P. (2018). *History and theory of culture: textbook manual for academic undergraduate / L.F. Novitskaya, K.F. Conchinsky, V.P. Bolshakov; V.P. Bolshakov (ed.). - 2nd ed., revis. and add. - M.: Yurayt Publishing House, 2018. - 289 p. (In Russ.).*
3. Copyright Basics (2018). Artists Rights Society (In Eng.). Retrieved November 17, 2019, from: <https://www.arsny.com/copyright-basics/>.
4. Markov, K.V. (2017). *[Prava avtorov proizvedeniy iskusstva: kak imi pol'zovat'sya i kak zashchishchat'] Rights of authors of works of art: how to use them and how to protect: scientific and methodological manual. - Yaroslavl: Publishing House «Russian Directories», 2017. - 128 p. (In Russ.).*