



ПРАВОВАЯ ОХРАНА ХУДОЖЕСТВЕННЫХ ПРОИЗВЕДЕНИЙ ПОРТРЕТНОЙ ЖИВОПИСИ

П. А. ПОПОВА,
аспирант РГИИС, Москва

О правовой охране портретной живописи писал И. Кант¹ в своих работах, посвященных философским основам гражданского права. Он считал портрет непосредственным выражением понятия (внешности изображаемого) и приводил в качестве примеров такие как «гравюра на меди, изображающая определенное лицо в виде портрета, или гипсовая отливка, дающая такое же изображение в виде бюста».

Спецификой портретной живописи, как и живописи вообще, является то, что произведения живописи часто репродуцируются с помощью фотографирования. Гражданский оборот объектов музейного фонда России допускается только с соблюдением законосообразных ограничений (ст. 12 и ст. 36 Закона РФ «О музейном фонде РФ и музеях в РФ»). Если произведение находится в фонде музея, то согласно музейному законодательству использование фотографий художественных произведений возможно только при соответствующем разрешении владельца музейной коллекции. Если к этому прибавить личные права изображенного лица и авторские права художника, то получается, что такое копирование в большинстве случаев ограничено.

Рассмотрим совокупность интеллектуальных прав. В соответствии с п. 1 ст. 1225 ГК РФ произведения искусства относятся к результатам интеллектуальной деятельности. Согласно ст. 1226 на результаты интеллектуальной деятельности признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, а также личные неимущественные права и иные права, в числе которых отмечены право следования и право доступа, т. е. права, действующие в отношении художественных произведений. Положения ст. 1227 устанавливают соотношения между интеллектуальными правами и правом собственности на материальный носитель, причем (п. 1 ст. 1227) интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель. Обратимся к п. 2 ст. 1291, который гласит: *«При отчуждении оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения, исключительное право на произведение*

¹ И. Кант. Учения о праве. Часть первая «Частное право, касающееся внешнего МОЕ и ТВОЕ вообще». Сочинения с 6 томах. Том 4, часть 2. М.: Мысль. 1965. С. 205-206.

переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное».

В отношении портретов существуют личные права: лицо, изображенное на портрете, обладает всей совокупностью личных (абсолютных) прав, и это обстоятельство необходимо учитывать также при анализе авторско-правовой ситуации.

Обратимся к главе 8 ГК РФ «Нематериальные блага и их защита». Согласно ст. 150 достоинство личности, честь и доброе имя, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. Защита чести, достоинства и деловой репутации регламентирована ст. 152 ГК РФ, согласно п. 2 которой в том случае, если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации. При этом действует также п. 5 упомянутой статьи, согласно которому гражданин, в отношении которого распространены упомянутые сведения, наряду с опровержением таких сведений вправе требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

На конференции Гильдии книжников приводился пример того, как в рекламе «Голубая луна» один из изображенных на фотографии (в толпе) людей оказался офицером, при этом все изображение было окрашено в голубой цвет. В данном случае налицо нарушение закона и очевиден моральный и общественный вред, что и было подтверждено судом.

Основная статья, регламентирующая охрану изображения гражданина, это ст. 152.1, гласящая: *«Обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, в которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина. После смерти гражданина его изображение может использоваться только с согласия детей и пережившего супруга, а при их отсутствии – с согласия родителей».*

Исключениями из этого правила являются случаи, когда использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах либо изображение гражданина получено при съемке, проводимой в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях, за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования, а также в случаях, если гражданин позировал за плату. В вышеприведенном примере изображение офицера попало в кадр в месте, открытом для свободного посещения, однако изображение было достаточно четким и при этом оно было искажено с применением определенной цветовой гаммы.

В отечественном авторско-правовом законодательстве нет специального указания на портретную живопись. Портреты защищены законом так же, как и все живописные произведения. Следовательно, в российском за-

конодательстве существует диспозиция правовых норм, относящихся к портретной живописи, и в спорных случаях следует учитывать авторско-правовые положения Гражданского кодекса РФ, не забывая о нормах музейного права и о защите нематериальных благ, одним из которых является изображение гражданина.

В качестве примера зарубежного подхода к рассматриваемой теме обратимся к законодательству Германии². В законе Германии об авторском праве и смежных правах присутствует раздел II, § 72 «Охрана фотографий» и ст. 60 «Портреты», включающая, в частности, сходную с отечественным законодательством норму п. (3) о наследовании прав на портрет супругом (супругой) или детьми изображенного лица. П. (1) упомянутой статьи устанавливает, что лицо, владеющее портретом на основе договора комиссии, или его законный правопреемник могут воспроизводить его путем фотографии. Причем согласно п. (2) изображаемое лицо также пользуется упомянутыми правами. Таким образом, законом Германии приравнены в правах на портрет правообладатель имущественных прав на произведение живописи и лицо, изображенное в этом произведении.

Особенностью правовой охраны художественных произведений портретной живописи является то, что наследование имущественных прав на портрет происходит в порядке, предусмотренным наследственным правом, и при этом по российскому законодательству использование портрета гражданина после его смерти возможно с согласия наследников изображенного лица, круг которых ограничен супругом (супругой) и детьми. Следовательно, приравнивание имущественных авторских прав и прав на изображение гражданина существует и в отечественной правовой системе.

При проведении поиска для подачи заявок на объекты промышленной собственности бывают выявлены произведения портретной живописи в качестве элемента изображения или обозначения. Например, в составе изображения промышленного образца по патенту № 49292 присутствует известный портрет Жанны Самари. Варианты портрета находятся в Музее А.С. Пушкина в Москве, в Эрмитаже в Санкт-Петербурге и в Музее Орсе в Париже. Портреты иногда включаются также в состав изображений товарных знаков, например, есть товарные знаки с портретом М.С. Горбачева и с изображением художника Н. Софронова. Во всех подобных случаях должны соблюдаться законодательные положения, регулирующие функционирование такого объекта, как портрет.

² Законодательство зарубежных стран по авторскому праву и смежным правам. Перевод Л.И. Подшибихина. М. Роспатент. ФИПС. 2002. С. 31, 39.