

**КАМРАН ИМАНОВ**

**О НЕКОТОРЫХ  
ТЕОРЕТИЧЕСКИХ И  
ПРАКТИЧЕСКИХ АСПЕКТАХ  
УПРАВЛЕНИЯ  
ИМУЩЕСТВЕННЫМИ  
ПРАВАМИ НА  
КОЛЛЕКТИВНОЙ ОСНОВЕ**

**Баку – 2019**

**Камран Иманов,**

Председатель Правления Агентства Интеллектуальной Собственности Азербайджанской Республики.

**“О некоторых теоретических и практических аспектах управления имущественными правами на коллективной основе”. Баку, 2019**

Эта брошюра была подготовлена на основе статьи Камрана Иманова, председателя Правления Агентства Интеллектуальной Собственности Азербайджанской Республики, опубликованной в 2004 году в 3-м и 4-м номерах журнала «Musiqi dünyası», и в «Сборнике прав интеллектуальной собственности», опубликованном в 2013 году Агентством по Авторским Правам Азербайджанской Республики.

**© Агентство Интеллектуальной Собственности  
Азербайджанской Республики, 2019**

## **О некоторых теоретических и практических аспектах управления имущественными правами на коллективной основе**

1. Национальная система авторского права, созданная нашим общенациональным лидером Гейдаром Алиевым, имеет более чем десятилетний опыт. Созданная нашим великим лидером соответствующая нормативно-правовая база для защиты прав интеллектуальной собственности предусмотрена в трех ключевых областях этой системы – государственное управление в этой области, в том числе государственная поддержка в осуществлении прав собственниками и, в конечном итоге, защита и обеспечение прав – предусмотрены и применяются механизмы для судебных и правоохранительных органов по восстановлению нарушенных прав в соответствии с международной практикой и соответствующими стандартами. В соответствии с законодательством политика нашего государства в области авторского права охватывает следующие области и реализуется Агентством по Авторским Правам под руководством Президента Азербайджанской Республики: реализация государственной политики и управление в области авторского права и смежных прав; подготовка предложений по совершенствованию законодательства в области авторского права и смежных прав; контроль за соблюдением действующего законодательства в области авторского права и смежных прав; представление Азербайджанской Республики в международных организациях по вопросам авторского права и смежных прав и организация сотрудничества в этой области; государственная регистрация произведений науки,

литературы и искусства; регистрация государственных организаций по коллективному управлению имущественными правами и контроль за их деятельностью; исполнение других обязанностей, предусмотренных законодательством.

Что касается защиты прав в области интеллектуальной собственности, следует отметить, исключая промышленную собственность, существует четыре закона, в том числе Законы «Об авторском праве и смежных правах», «О правовой охране топологий интегральных схем», «О правовой охране образцов азербайджанского фольклора» и «О правовой охране баз данных», нормативные правовые акты и служебные инструкции. Азербайджанская Республика участвует в широком международном сотрудничестве в области авторского права, принимает активное участие в работе международных организаций и является участником ключевых международных соглашений. Азербайджан включен в список 42 координаторов в рамках 180 стран ВОИС, а представитель Агентства был избран заместителем председателя Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений, которая объединяет 150 стран. Рост авторитета Азербайджанской Республики и внимания к ней является ярким свидетельством поддержки курса национальной и внешней политики, заложенный нашим общенациональным лидером Гейдаром Алиевым и успешно осуществляемого президентом Ильхамом Алиевым.

Агентство в связи с управлением авторским правом и смежными правами создало базу данных правообладателей, произведений, объектов смежных прав и пользователей, также Агентство производит регистрацию произведений с выдачей свидетельств о

регистрации, осуществляет координацию и контроль работы авторских обществ и оказывает помощь в их деятельности.

2. В соответствии с Законом, полномочия по осуществлению прав непосредственно принадлежат авторам и другим правообладателям. Причина в том, что права интеллектуальной собственности, особенно авторское право, являющееся его сложной и важной частью, носят индивидуальный (частный) характер и обычно регулируются специальным (частным) законодательством. В соответствии со статьей 27 «Всеобщей декларации прав человека» 1948 года и Международного пакта о политических, экономических и социальных правах авторское право включено в рамки прав человека, а в соответствии с «Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений» эти права называются «исключительными правами». Таким образом, наиболее эффективным способом реализации таких исключительных прав в соответствии с принятыми нормами является осуществление их самим автором. Однако во многих случаях это невозможно (новые методы использования в результате развития технологий, увеличения количества пользователей, расширения объема работ и т. д.) и ввиду невозможности индивидуального осуществления прав, статьи 11bis (2) и 13 (1) «Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений» предусматривают создание правовой базы для использования «принудительных лицензий», то есть использование произведения без разрешения автора, но с уплатой гонорара. Этот обязательный шаг предпринимается государством для обеспечения заинтересованности общества в культурных ценностях.

Очевидно, что любая принудительная лицензия противоречит существу исключительных прав и тем самым ограничивает исключительность прав автора или другого правообладателя на использование произведения. Поскольку исключительность состоит из личного разрешения автора на использование произведения, а обязательная лицензия заменяет исключительное право на использование без разрешения на получение гонорара. В мировой практике для смягчения возникшего конфликта существует принцип коллективного управления имущественными правами, связанный с использованием произведений. Таким образом, коллективное управление действует как альтернатива принудительному лицензированию, что делает его менее ограничительным осуществление прав правообладателей на исключительное использование произведений, и поэтому используется в мировой практике.

Таким образом, как принудительные лицензии, так и коллективное управление накладывают ограничения на имущественные права, на исключительное использование произведений и в некоторой степени противоречат им. По мнению ведущих специалистов по интеллектуальной собственности, осуществление этих двух автономных правовых институтов (исключительных прав и коллективного управления) в единой правовой системе является сложным, и поэтому создание института коллективного управления требует значительного внимания. Принципы коллективного управления должны основываться на создании условий для максимально беспрепятственного осуществления исключительных прав. Эти моменты прямо отражены в пункте 227 «Исследования и рекомендации по созданию и деятельности организаций по коллек-

тивному управлению правами» (Женева, 1990 г.) специализированной межправительственной организации ООН Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности (ВОИС): «Исключительные права достигают своей наивысшей ценности, когда они осуществляются своими правообладателями, и желательно сохранить это как можно дольше».

Сказанное, в частности, свободный выбор правообладателя в осуществлении прав в индивидуальном порядке или посредством коллективного управления, а также в применении коллективного управления правами авторов, с точки зрения ограничений управления широко отражено в законодательстве об авторском праве Азербайджана. Даже в случае отсутствия созданных со стороны авторов и правообладателей организаций по коллективному управлению, государство Решением Кабинета Министров от 2 мая 1997 за № 38 в целях поддержки осуществления прав авторов, поручило эти функции Агентству по Авторским Правам. Все это полностью соответствует мировому опыту. Поскольку, согласно этой практике, коллективное управление может осуществляться как государственными, так и неправительственными организациями.

Закон об авторском праве и смежных правах гласит, что коллективное управление возможно на уровне общественных организаций (статья 41). В связи с этим Республиканское Агентство по авторским правам поддерживает создание таких организаций и оказывает им любую методическую поддержку (например, Гильдия кинорежиссеров, которая занимается коллективным управлением имущественными правами авторов аудиовизуальных произведений).

Так как, согласно законодательству, эти организации после их создания в соответствующем порядке должны быть зарегистрированы как новые субъекты в Агентстве по авторскому праву, а и их деятельность должна быть под контролем.

Эта практика присутствует во всех развитых странах мира. регистрация, созданных соответствующим образом организаций где деятельность их должна быть лицензирована или же аккредитована, контролируется государственным органом. Цель государственного контроля состоит в предотвращении различных случаев искажений, противоречащих интересам авторов.

3. Анализ положений Закона «Об авторском праве и смежных правах» дает следующие характеристики института коллективного управления имущественными правами:

- коллективное управление не является обязательным и применяется только в том случае, если автор не может управлять своими правами индивидуально, и это управление относится только к имущественным правам автора;

- организации коллективного управления могут быть созданы в соответствии с Законом «Об авторском праве и смежных правах» и в соответствии с Законом «О неправительственных организациях (общественных объединениях и фондах)»;

- организации коллективного управления действуют на основе полномочий, которые они получили от авторов (правообладателей) в эти организации или от предоставления им прав на представление на основе договора (если быть точнее, прав на их осуществление);



- организации коллективного управления представляют интересы авторов (правообладателей), которые предоставили им эти полномочия и выступают от их имени;

- организации коллективного управления, в основном, собирают и распределяют гонорары, а также выполняют другие, предусмотренные законодательством, действия в интересах авторов;

- организации по коллективному правлению взамен на данные им полномочия, обязаны работать так, чтобы авторы (правообладатели) получали сумму, близкую к той, которую они могут получать при индивидуальном использовании своих произведений, а не какую-то часть прибыли, как то принято в коммерчески организациях.

Принципы деятельности организаций по коллективному управлению, установленные законодательством, позволяет утверждать, что законодательство Азербайджана приняло концепцию «ограниченного расширенного коллективного управления». Альтернативой таким обществам коллективного управления является организация коллективного управления «агентского типа». Если «расширенное коллективное управление» относится к монопольному характеру деятельности в конкретной области использования произведений и ограниченному количеству обществ, то «тип агента» основан на большом количестве авторско-правовых обществ в одной и той же области, каждое из которых может функционировать, представляя интересы правообладателей в ограниченных кругах, а также нескольких правообладателей.

Ограничения, установленные Азербайджанским законодательством в отношении «расширенного коллективного управления», заключаются в том, что та-

кое общественное объединение может представлять интересы только тех правообладателей, которые передали ему такие полномочия. Вместе с этим, согласно существующей норме Закона (статья 43), правообладатель, не передавший организации коллективного правления таких прав, имеет право требовать свой гонорар (гонорар, начисленный для коллективного произведения, или в рамках целостной программы), а также требовать удалить из репертуара этих организаций своих произведений.

В соответствии с этой нормой, предусмотренной законодательством Азербайджанской Республики и классификацией, принятой международными организациями, «ограниченное расширенное коллективное управление» само по себе является ограничением числа лиц, для которых осуществляется коллективное управление.

Согласно «Исследованию и рекомендациям по созданию и деятельности организаций по коллективному управлению правами» ВОИС (Женева, 1990 г.) в законодательстве должна быть предусмотрена норма для выступления организаций по коллективному управлению от имени правообладателей, не предоставившие им управление своими правами. Это идея также подтверждается документом «Европейский союз: практика законодательства сфере интеллектуальной собственности», разработанным по линии Программы интеллектуальной собственности TACIS EC. В азербайджанском законодательстве такой нормы нет. В России же такая норма предусмотрена. В этих «Рекомендациях» также говорится, что когда функции коллективного управления осуществляются государственными органами, только эти органы могут представлять всех правообладателей, не требуя членства

в организации, что является проявлением внимания и заботы государства к данной области.

4. Организации коллективного управления в силу своей специфики должны привести принятые общие правила об общественных организациях в соответствие с законодательством об авторском праве.

Во-первых, организации коллективного управления создаются правообладателями, потому что они, исходя из своих подлинных интересов, объединяются в общество и осуществляют имущественные права в соответствии с законом об авторском праве.

Во-вторых, организации коллективного управления должны быть открыты для всех правообладателей, если управление правами этой категории предусмотрено Уставом этой организации.

В-третьих, предмет деятельности этих общественных организаций должен быть определен таким образом, чтобы он не противоречил интересам его членов, то есть надо избегать одновременного членства и обладателей, и пользователей прав.

В-четвертых, управление имущественными правами на коллективной основе не могут затрагивать личные (неимущественные) права, в соответствии с законом эти права являются неделимыми и неотчуждаемыми и не могут предоставляться по каким-либо основаниям, и, следовательно, здесь может идти речь о коллективном управлении имущественными правами на обнародованные произведения.

В-пятых, коллективное управление относится к общему (совместному) управлению, иными словами, по международным нормам такие общественные объединения основываются на членстве авторов (правообладателей), поскольку в противном случае она ли-

шает права правообладателей данной категории выражать свою волю и интересы.

В-шестых, при создании организаций коллективного управления их сфера деятельности должна быть четко определена категорией пользователей в соответствии с международной практикой, в противном случае могут возникнуть конфликты интересов и сфер деятельности с другими аналогичными организациями. и поэтому, нельзя допускать управление одних и тех же имущественных прав, со стороны еще большего количества организаций одних и тех же правообладателей с использованием одних и тех же произведений или объектов смежных прав, и сказанное регулируется в законодательстве многих государствах специальными нормами.

В-седьмых, в соответствии с Законом об авторском праве Азербайджана создание организации коллективного управления основывается на свободном выборе автора, за исключением случаев использования произведения в личных целях, указанных в статье 17 Закона, и за исключением записи фонограммы по лицензии, принуждающей к коллективному управлению правами в соответствии со статей 37 Закона, имеет право на осуществление своих имущественных прав в индивидуальном порядке.

В-восьмых, требование законодательства о том, что деятельность организации коллективного управления должны быть некоммерческими, автоматически исключает из ее Устава такие понятия как «прибыль» или «доход», а также устраняет возможность подобного использования произведений авторов, управление правами которых приобретено (статья 41).

В-девятых, норма приобретения имущественных и неимущественных прав, предусмотренных Законом

Азербайджанской Республики «О неправительственных организациях (общественных объединениях и фондах)», при применении к деятельности организации коллективного управления, должна быть приведена в соответствие с требованиями законодательства об авторском праве.

Вышеуказанные принципы и выводы, следующие из законодательства и международной практики создания и функционирования общественных объединений организаций управления правами на коллективной основе, направлены на сохранение баланса интересов правообладателей и общества при сохранении максимальной исключительности прав.

Кроме того, мы хотели бы обратить внимание на два основных аспекта деятельности этих организаций связанные с реализацией государственного контроля и противодействий легализации пиратства.

Основной недостаток возможного монополизма организаций коллективного управления в определенных областях может быть связан с нижеследующим:

- отказывать в выдаче лицензий пользователям без каких-либо оснований;
- неоправданная дискриминация пользователей, относящихся к одной и той же категории;
- наличие условий дискриминации в пользовательских лицензионных соглашениях;
- неадекватное распределение и доведение до правообладателя авторских гонораров.

Если первые три случая злоупотребления ведут к косвенному нарушению прав правообладателей, последние могут напрямую нарушать их права.

В связи с этим из правовых документов и международной практики ясно, что государственный контроль, имеет важное значение для создания и реали-

зации деятельности организаций коллективного управления.

По мнению экспертов и на основе рекомендаций международных организаций, государственная монополия на коллективное управление и контроль за деятельностью этих организаций основывается на соответствии этих видов деятельности законодательству, интересам правообладателей, пользователей и обществу.

Во многих странах лицензирование деятельности организаций в качестве формы контроля над коллективным управлением или аккредитация в форме регистрации в специально уполномоченном органе, конечно, возможны, только после надлежащей регистрации этих организаций, как правило, в Министерстве Юстиции. Компетентным органом контроля обычно является Государственное агентство по интеллектуальной собственности и, в их отсутствие, Министерство культуры или Министерство юстиции. Например, в странах ЕС (Германия, Франция, Швейцария и т. д.) применяется более жесткий метод чем аккредитация – система лицензирования и государственного контроля (закон «Об управлении авторским правом и смежными правами» - Германия, «Кодекс интеллектуальной собственности» - Франция, и швейцарский закон «Об авторском праве»).

Законодательство Азербайджана (статья 41) предусматривает относительно «мягкую» систему контроля в виде регистрации, то есть регистрацию таких организаций Агентством по авторским правам и их последующий контроль (статья 43).

Обратите внимание, что такая регистрация осуществляется в установленном законом порядке после их регистрации в Министерстве юстиции и, разумеет-

ся, с конкретным указанием области управления правами (права, переданные правообладателями, методы использования прав, потенциальные пользователи и т. д.).

Опыт стран СНГ и всего постсоветского пространства также представляет большой интерес. Литва имеет более жесткий государственный контроль над созданием и управлением общественными организациями по управлению имущественными правами на коллективной основе, такие условия отражены и в авторско-правовом законодательстве Украины и даже в законах об авторском праве Казахстана и Кыргызстана, прямо указано, что если при создании организаций по коллективному управлению имущественными правами нарушены требования, установленные авторско-правовым законодательством государства, то в государственной регистрации этих организаций будет официально отказано. Законодательство Узбекистана об авторском праве предусматривает применение системы лицензирования для таких общественных организаций после их создания.

В России создание и деятельность организаций по коллективному управлению имущественными правами, в некоторой степени является свободным, речь идет о законодательстве на период до 2004 года, и поэтому это состояние вызывает обеспокоенность у известных специалистов и правоохранительных органов. К сожалению, российский опыт в этой области широко обсуждается в международных кругах и среди экспертов. Здесь без всяких ограничений применяется системы «расширенного коллективного управления», то есть права авторов, которые не предоставляют права этим организациям, включены в лицензии, предоставляемые пользователям, а также нет систе-

мы регистрации в уполномоченном органе. В одной только Москве существует более 25 организаций, которые совместно управляют имущественными правами авторов на коллективной основе и выступают от имени всех авторов и владельцев смежных прав, и многие из них действуют всего несколько месяцев, а затем закрываются. По мнению российских экспертов, в этих условиях появляется возможность нарушения авторских прав, аудио- и видеопиратства и других нарушений, и конечно, возрастает вероятность краха института коллективного управления.

Кроме того, надо отметить, что коллективное управление через общественные объединения предназначено для обществ с высокой правовой культурой, поскольку его либерализм позволяет любому лицу создавать организацию и действовать от имени правообладателей. Создание таких организаций в Азербайджане также демонстрирует шаги, предпринятые для формирования гражданского общества.

Следует особо отметить, что во всех вышеупомянутых странах (ближнем и дальнем зарубежье) обязательно только правообладатели создают общественные организации по коллективному управлению имущественными правами.

Опыт стран СНГ, переживающие переходный экономический период показывает, что в этих странах при реализации коллективного управления имущественными правами авторов, часто одни и те же субъекты создают социальные сообщества, затем (или ранее) регистрируют несколько коммерческих организаций и с разрешения «самого себя» получает лицензию, например, на производство и распространение аудио- и видеопродукции. По мнению экспертов особенно это касается России. Как выясняется, коллек-



тивное управление имущественными правами при определенных обстоятельствах может привести к легализации пиратской деятельности, что в корне противоречит основным целям коллективного управления. В связи с вышесказанным, большинство стран СНГ (Украина, Молдова, Беларусь, Узбекистан, Кыргызстан и др.) используют систему коллективного управления только через государственные органы. Это состояние также относится к большинству развивающихся стран (Китай, Алжир, Марокко, Латинская Америка и Африка).

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что создание и деятельность вышеупомянутых общественных организаций в развитых странах находится под строгим государственным контролем в форме лицензирования и постоянным строгим контролем государства или же коллективное управление осуществляется государственными органами (странами СНГ и развивающиеся страны), и вместе с этим деятельность общественных организаций в этой области не отрицают.

5. В настоящее время, будучи актуальной, проблема коллективного управления имущественными правами авторов и правообладателей смежных прав обсуждается и в нашей стране, предпринимаются определенные шаги в направлении создания организаций коллективного управления. Созданная режиссерами «Гильдия кинорежиссеров» уже накопила определенный опыт в этой области. Начало функционировать также Общественное объединение «Управление имущественными правами авторов музыкальных произведений», поставившее перед собой цель управления имущественными правами авторов музыкальных произведений. В соответствии с мировой практикой,

проводится также работа в направлении создания новых общественных организаций по управлению имущественными правами правообладателей других категорий, и Агентство по авторскому праву Республики с позиции авторского права будет оказывать всевозможную поддержку общественным объединениям, намеревающимся начать деятельность в данной сфере. Вместе с этим, при создании такие организации сталкиваются с рядом проблем, будь то в самом процессе создания, или в организации своей деятельности в последующем. Часть же этих проблем связана, в первую очередь, с разработкой, при учете требований законодательства об авторском праве, уставов общественных объединений. С целью оказания помощи разрешению этих проблем, считаем целесообразным предложить некоторые рекомендации и предложения:

- 1) Основной целью общественных организаций по коллективному управлению имущественными правами является коллективное управление имущественными правами авторов произведений и правообладателей смежных прав. Согласно существующей мировой практике, как правило, в Свидетельстве о государственной регистрации таких организаций в качестве вида их деятельности указывается также коллективное управление имущественными правами авторов и правообладателей смежных прав.

Естественно, что, в связи с тем, что права, которые, как предполагается, будут управляться, принадлежат авторам произведений и правообладателям смежных прав, важно, чтобы в уставах таких организаций в ряду конкретных законов, регулирующих их деятельность, ссылались, в первую очередь, на Закон «Об авторском праве и смежных правах». Согласно статье 1 данного Закона, на территории Азербай-

джанской Республики отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), а также исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права) регулируются именно этим Законом.

2) В некоторых случаях в Устав организации, созданной в области коллективного управления имущественными правами, включается норма о «приобретении имущественных и личных неимущественных прав».

В этой связи следует отметить, что, согласно требованию пункта 2 статьи 14 Закона «Об авторском праве и смежных правах», личные (неимущественные) права, являясь неделимыми и неотчуждаемыми, независимо от имущественных прав автора принадлежат ему и сохраняются за ним также в случаях уступки имущественных прав. С другой стороны, приобретение организациями коллективного управления прав, принадлежащих автору, может фактически превратить эти организации в правообладателя или пользователя, что противоречит требованиям Закона «Об авторском праве и смежных правах» и международной практике.

Согласно требованию второго абзаца пункта 2 статьи 41 Закона, организации, управляющие имущественными правами на коллективной основе, не вправе использовать в коммерческих целях объекты авторского и смежных прав, переданные им для управления на коллективной основе. Эта мысль еще раз доказывает, что при применении в отношении организаций коллективного управления нормы «может приобретать имущественные и неимущественные права», предусмотренной Законом «О неправительст-

венных организациях (общественных объединениях и фондах)», должны учитываться требования законодательства об авторском праве.

3) Как мы отмечали выше, основной целью таких объединений является коллективное управление имущественными правами авторов и правообладателей смежных прав. Следует отметить, что правовую основу для создания института управления на коллективной основе даёт именно Закон «Об авторском праве и смежных правах». Организации коллективного управления создаются именно в соответствии с требованиями статьи 41 этого Закона. И сама статья тоже называется «Создание организаций, управляющих имущественными правами на коллективной основе». При создании таких организаций обязательно должны учитываться отражённые в виде нормы в пункте 2 и в пятом абзаце этой статьи нижеследующие требования: а) создание организации коллективного управления в соответствии с Законом «О неправительственных организациях (общественных объединениях и фондах)», притом при практической невозможности реализации в индивидуальном порядке обеспечения имущественных прав авторов и правообладателей смежных прав; б) принципы создания организаций коллективного управления по различным категориям прав и правообладателей; в) запрет на коммерческую деятельность этих организаций и отклонение от права использовать полученные для управления произведения в данных целях; г) преимущество неприменения в отношении деятельности таких организаций ограничений, предусмотренных антимонопольным законодательством; д) предоставление на добровольной основе таким организациям полномочий на управление имущественными права-

ми на коллективной основе непосредственно владельцами авторских и смежных прав на основании письменных договоров или членства в этих организациях.

В рекомендациях ВОИС особо подчеркивается добровольная передача этих полномочий организациям, управляющим имущественными правами на коллективной основе, непосредственно владельцами авторских и смежных прав. В рекомендациях Международной конфедерации объединений авторов и композиторов также указывается, что «авторские объединения создаются авторами и для самих авторов и действуют под наблюдением авторов, которые доверили управление своими правами этим обществам и входят в их правление». Значит, в отличие от других общественных объединений, правообладатели сами должны принимать непосредственное участие в создании и контроле за деятельностью такого типа организаций.

Кроме того, в статье 2 Закона «О неправительственных организациях (общественных объединениях и фондах)» говорится, что «Общественное объединение — добровольная, самоуправляемая неправительственная организация, не предусматривающая в качестве основной цели своей деятельности извлечения дохода и не распределяющая полученный доход среди своих членов, созданная в целях, определенных в ее учредительных документах, по инициативе нескольких физических и (или) юридических лиц, объединившихся на основе общих интересов».

Общность интересов исходит из совпадения потребностей авторов (правообладателей). Одним из важных оснований потребностей авторов (правообладателей) и связанных с этим общих интересов явля-

ется реализация их имущественных прав, определенных авторско-правовым законодательством. Эти интересы реально и естественно являются интересами, принадлежащим этой социальной категории. По этой причине, в соответствии с мировой практикой, создание таких организаций осуществляется со стороны самих авторов (правообладателями).

На наш взгляд, игнорирование этой нормы, исходящей из мирового опыта и отраженной в законодательстве многих стран, может создать основу для появления множества негативных тенденций, что является нежелательным. Единственной целью этой практики является предотвращение создания организаций коллективного управления лицами, не имеющими никакого отношения к авторским правам и не обладающим имущественными правами.

4) Также важно учитывать требование «организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе, не вправе заниматься коммерческой деятельностью, а также осуществлять использование прав, полученных для управления на коллективной основе в этих целях», исходящее из статьи 41 Закона «Об авторском праве и смежных правах».

Однако в некоторых случаях включение «доходов от выставок, концертов и других мероприятий» в список источников, составляющих собственность Объединения, противоречит требованию авторско-правового законодательства. Как уже отмечалось, организации по коллективному управлению имущественными правами могут заниматься управлением имущественными правами только на коллективной основе. Такие организации при использовании объектов авторских и смежных прав (например, организуя концерт), особенно тех объектов, которые предостав-

лены им авторами (правообладателями), действуют в качестве пользователя, что является нарушением закона.

5) При подготовке Устава таких объединений в вопросе регулирования отношений между его учредителями и членами также очень важен полный учёт требований Закона «Об авторском праве и смежных правах». В последнем абзаце пункта 2 статьи 41 Закона говорится, что «полномочия на коллективное управление имущественными правами передаются непосредственно обладателями авторского права и смежных прав добровольно на основе письменных договоров или членства в этих организациях».

В вышеупомянутых теоретических и практических соображениях и примечаниях нашли своё отражение вопросы членства в создаваемых организациях коллективного управления в области управления имущественными правами авторов, представительства имущественных прав со стороны этих организаций, сбор и распределение гонорара, а также учёта требований в их деятельности авторско-правового законодательства, и важно учесть всё это теми, кто желает действовать в сфере коллективного управления.