

## Соотношение договора на проектирование с договором авторского заказа

Научный руководитель – Шерстобитов Андрей Евгеньевич

*Алехин Евгений Александрович*

*Аспирант*

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Кафедра гражданского права, Москва, Россия

*E-mail: e.alechin@mail.ru*

Несмотря на то, что наличие творческого результата не является необходимым признаком договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ (далее – договор на проектирование), по этому договору могут быть созданы произведения архитектуры. При этом, произведения архитектуры могут быть созданы также по договору авторского заказа. Одной из особенностей договора авторского заказа является его субъектный состав – автором всегда выступает сам автор как физическое лицо, а юридические лица не могут выступать в этом договоре в качестве авторов. Несмотря на то, что в силу публично-правовых норм физические лица не могут выполнять проектные работы, в качестве проектировщика может выступать индивидуальный предприниматель, который будет считаться автором произведения архитектуры, созданного в результате разработки технической документации, что подтверждается судебной практикой (Постановление Суда по интеллектуальным правам от 30.03.2016 № С01-209/2016 по делу № А41-24690/2015). Это делает проблему соотношения договора на проектирование и договора авторского заказа актуальной.

Договор на проектирование и договор авторского заказа различаются по своему предмету. Несмотря на то, что вопрос о предмете договора авторского заказа является дискуссионным, мы присоединяемся к мнению тех авторов, которые считают предметом договора авторского заказа как создание конкретного произведения, так и передачу прав на это произведение [2; 295]. Передача исключительных прав входит в предмет договора авторского заказа, поскольку этот договор относится к группе договоров заказа на создание результатов творчества (объектов исключительного права), одним из существенных условий которых является условие о передаче исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности [1; 369]. Предметом договора на проектирование являются как сами работы, так и их материальный результат – техническая документация. При этом, следует отметить, что договор авторского заказа характеризует «сохранение недостаточной определенности предмета договора до момента сдачи произведения заказчику» [3; 301], тогда как результат договора на проектирование заранее известен.

Регулирование договора авторского заказа рассчитано на творческий труд автора. По договору авторского заказа важна личность автора как создателя конкретного произведения, и автор обязан выполнить работу лично. Также, нормы договора авторского заказа учитывают, что автор является слабой стороной и устанавливают ограничения ответственности автора (ст. 1290 ГК РФ), дополнительный льготный срок для исполнения договора при наличии определенных обстоятельств (п. 2 ст. 1289 ГК РФ). Аналогичное регулирование в § 4 главы 37 ГК РФ отсутствует, поскольку договор на проектирование не рассчитан на творческую (с позиции авторского права) деятельность даже если в результате исполнения этого договора возникает произведение архитектуры.

Следует отметить, что перед непосредственной разработкой технической документации, как правило, заказчику необходимо получить различные варианты внешнего облика будущего здания и выбрать из них самый подходящий. Эти варианты могут выражаться

не только в виде технической документации, но и, например, в виде рисунков, эскизов будущего здания. На этом этапе решается в основном художественная задача разработки внешнего облика объекта и эта деятельность является в полной мере творческой.

Поскольку на этом этапе необходимо принять художественные решения, заключенный договор можно квалифицировать как договор авторского заказа, регулирование которого в полной мере учитывает особенности творческой деятельности автора (недостаточная определенность предмета договора до сдачи результата заказчику, важность личности автора для заказчика, предоставление дополнительного льготного срока и т.д.). Однако, поскольку, результатом этого договора является рисунок, эскиз и т.д. будущего здания, а не техническая документация, вопрос о соотношении договора авторского заказа и договора на проектирование в данном случае не возникает. Этот договор, с нашей точки зрения, является договором авторского заказа.

Вместе с тем, если в предмет договора входит создание технической документации, содержащей произведения архитектуры, то можно говорить о заключении смешанного договора содержащего элементы как договора на проектирование, так и договора авторского заказа. К этому выводу иногда приходит судебная практика (Постановление Суда по интеллектуальным правам от 03.06.2022 № С01-1350/2021 по делу № А40-213164/2020).

Существо такого смешанного договора должны образовывать нормы о договоре на проектирование, за исключением условий о распределении исключительных прав, поскольку основной интерес заказчика в таком случае представляет уже сама техническая документация, соответствующая обязательным требованиям, а объект, который спроектировал подрядчик должен быть реализуемым и соответствовать всем необходимым техническим нормам. При этом, следует учитывать, что в силу норм публичного права, выполнять эти работы может лишь лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. По этим причинам, именно нормы договора на проектирование в данном случае будут образовывать существо заключенного договора. Таким образом, к заключенному сторонами договору должны применяться нормы договора на проектирование, а также нормы авторского заказа о распределении исключительных прав.

### Источники и литература

- 1) Гражданское право: учебник: в 4 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : Статут, 2020. Т. IV.
- 2) Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сборник статей / Исслед. центр част. права. М.: Статут, 2005.
- 3) Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный) / Отв. ред. Е.А. Павлова. М.: ИЦЧП им. С.С. Алексеева при Президенте РФ, 2018.