

ПАМЯТКА по применению договора авторского заказа

Когда заключается договор авторского заказа?

Договор авторского заказа заключается **только с физическим лицом** с целью создания последним своим личным творческим трудом объекта авторских прав. Обратите внимание на слова «физическое лицо», «личный труд», «творческий труд» и «объект авторских прав». Они принципиальны для данного вида договора и отражают его специфику.

Договор авторского заказа может применяться в случаях привлечения «внешних» соисполнителей при выполнении работ, когда возможность получения результата по договору не вызывает вопросов. Например, при выполнении работ, предполагающих, помимо прочего, создание отдельных модулей комплексной программы для ЭВМ, создание модуля может быть заказано у стороннего физического лица. С условиями заключения договоров с авторами без проведения закупочных процедур Вы можете ознакомиться, в частности, в пункте 12.8 [Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики»](#), размещенного на странице [Дирекции по корпоративным закупкам и торгам](#) (следите за актуальностью используемого положения).

Что должно создаваться по договору авторского заказа?

Договор авторского заказа предполагает создание объектов авторских прав, к которым относятся произведения науки, литературы и искусства (*статьи, научные исследования, презентации, рисунки, фотографии, видеоролики, музыка, дизайн, архитектурные решения и пр.*), базы данных, компьютерные программы.

Чем договор авторского заказа отличается от договоров подряда и возмездного оказания услуг, а также иных договоров, заключаемых с физическими лицами?

Договор авторского заказа заключается с физическим лицом **исключительно с целью создания им объектов авторских прав**, то есть таких результатов, форма объективного выражения которых в преимуществе своем является новой, оригинальной и уникальной. По договорам подряда и возмездного оказания услуг, а также иным договорам, заключаемым с физическими лицами, подобное требование к результатам их исполнения не предъявляется: важно чтобы результаты исполнения обозначенных договоров отвечали конкретным (практическим) требованиям заказчика, а будет ли они объектом авторских прав или нет – не важно.

Кому принадлежит исключительное право по договору авторского заказа?

Исключительное право **остается у автора**, если в договоре отсутствуют условия о передаче этого права заказчику, соответствующие условиям договора об отчуждении исключительного права.

При заполнении формы договора авторского заказа **обратите внимание** на указанное, **особенно** если договор предполагается заключить во исполнение иного (основного, головного, главного) договора, по которому НИУ ВШЭ обязуется передать исключительное право на все полученные в ходе выполнения работ/оказания услуг результаты другой стороне. В этом случае **важно**, чтобы в договоре авторского заказа исключительное право (*не право использования!*) на объекты авторских прав закреплялось за НИУ ВШЭ. **НИУ ВШЭ не может передать то, чем сам не владеет**, в этой связи, создается риск ненадлежащего исполнения основного (головного, главного) договора.

Отдельные случаи, когда исключительное право подлежит закреплению за НИУ ВШЭ перечислены в пункте [4.7 Положения об интеллектуальной собственности НИУ ВШЭ](#), размещенного на странице [отдела правового сопровождения научной деятельности и вопросов](#)

[интеллектуальной собственности Правового управления](#) (следите за актуальностью используемого положения).

В случае закрепления за НИУ ВШЭ исключительного права, после создания объекта авторских прав и исполнения договора авторского заказа, заинтересованному подразделению **необходимо обратиться** в [отдел правового сопровождения научной деятельности и вопросов интеллектуальной собственности Правового управления](#). для предоставления правовой охраны соответствующему результату и осуществления необходимых процедур учета.

Контактные данные отдела размещены на странице legal.hse.ru/rndip.

С какой степенью детализации необходимо описывать объект авторских прав в техническом задании формы договора авторского заказа?

Чем детальнее описан объект авторских прав (требования к нему), тем лучше для НИУ ВШЭ (подразделения-заказчика). Так, например, если в техническом задании содержится единственное требование: *«Произведение графики под названием «Утро на Роковой Горе или восход на горе алого пламени» должно быть создано в стиле «pixel art» в формате файла «.gif»»*, то в этом случае автор вправе создать произведение в любом размере, цвете, отразить любое событие, ассоциирующееся с утром и Ородруином (Амон Амарттом), вольно применять различные способы, подходы и инструменты в процессе своего творческого труда. С юридической точки зрения работа автора будет выполнена надлежащим образом и претензии к автору по поводу несоответствия результата ожиданиям НИУ ВШЭ могут быть правомерно не удовлетворены.

Кроме того, недостаточная степень детализации создаваемого объекта авторских прав может вообще поставить под сомнение заключенность договора: по поводу чего он заключен, если каждая из сторон имеет свое собственное представление о результате? В подобных, доходящих до судебных разбирательств случаях, суды часто признают такие договоры незаключенным, со всеми вытекающими из этого последствиями.

Если объект авторских прав планируется создавать трудом нескольких авторов, то нужно ли с каждым из них заключать договор авторского заказа?

Нет, не нужно. Более того, такая форма оформления отношений (несколько договоров с авторами, создающими один объект совместным творческим трудом) категорически не рекомендуется, так как возникает множество неоднозначных вопросов, связанных с правами авторов. Для оформления подобных отношений просим использовать форму договора авторского заказа с несколькими авторами, размещенную на странице <http://legal.hse.ru/fizik>.