УДК 347 DOI: 10.22394/2074-7306-2020-1-4-93-102

АВТОРСКОЕ ПРАВО НА ПРОИЗВЕДЕНИЯ ИСКУССТВА ТАТУИРОВКИ

Бундин Юрий Иванович кандидат юридических наук, доцент Центра инновационных образовательных проектов Санкт-Петербургской государственной художественно-промышленной академии имени А.Л. Штиглица, E-mail: yibundin@yandex.ru

Аннотация

В данной статье раскрываются особенности правовой охраны авторских прав на произведения искусства татуировки. Исходя из особенностей создания и бытования такого рода произведений, определяется роль и специфика содержания договоров авторского заказа в искусстве татуировки и практике работы тату-студий. Правильно составленные договора авторского заказа позволяют обеспечить должный уровень правовой охраны авторского права, с одной стороны, и, с другой стороны, обеспечить конкурентные преимущества тату-студий и отдельных мастеров-художников на рынке тату-услуг.

Ключевые слова: *авторское право, произведение искусства татуировки, договор авторского заказа.*

Искусство татуировки — это целостный историко-культурный феномен, уходящий своими корнями в эпоху неолита. Мировая культура татуировок проделала очень сложный путь от архаики до авангарда, находя свое место, и в элитарных, и в маргинальных общественных группах, включая криминальную среду. Новый всплеск интереса к татуировкам возник в культуре постмодерна, с ее тенденцией индивитуализации стиля жизни и парадигмой личностного самовыражения. В этой связи, стремительно развивается, набирает силу и становится все более популярной творческая тату-индустрия.

В условиях растущего массового спроса на такую услугу, актуальноезвучание приобретает вопрос правовых основ регулирования искусства татуировки, охраны и защиты имущественных и личных неимущественных прав авторов такого рода произведений, который активно обсуждается в профессиональном сообществе [1].

Согласно ст. 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации, объектами авторских прав признаются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. В приведенном в законе перечнепроизведение искусства татуировки, как таковое не указано. Однако перечень является открытым, предусматривающим и иные произведения, что позволяет рассмотреть татуировку – тату-произведение в качестве объекта авторского права.

По нашему мнению, тату-произведение следует относить к своеобразным произведениям изобразительного искусства, созданным на оригинальном носителе – теле человека, с применением специальных изобразительных технологий. Особенность такого рода произведений заключается в том, что они вписываются в объемную пластику человеческого тела, выступают специфическими реквизитами одеяния человека, на стыке декоративно-прикладного искусства украшений – искусства росписи малых форм декоративной пластикии искусства авторского дизайна моды.

В ряде публикаций можно встретить термин «дизайн-тату». Думается, что его употребление сегодня не совсем корректно, ибо в российском праве интеллектуальной собственности под дизайном понимается результат особой интеллектуальной деятельности - художественного конструирования, создания внешнего, эстетического вида изделия, его «промышленного образца», предназначенного для последующего тиражирования экземпляров машинным способом. Охрана и защита такого результата интеллектуальной деятельности в настоящее время обеспечивается институтом патентного пра-

ва. Теоретически можно предположить, что со временем будут сконструированы специальные тату-принтеры, которые позволят наносить татуировки по разработанным образцам без творческого вклада мастера. В этих случаях вполне правомерно будет поставить вопрос о тату-дизайне и охране его интеллектуального содержания. Сегодня же искусство татуировки – это сугубо ручная работа, приближающая ее, скорее к кустарному производству, к народным художественным промыслам.

Конечно, в технологии татуирирования могут применяться разнообразные клише и шаблоны, в качестве вспомогательных приспособлений для нанесения рисунка, однако в основном своем содержании – это, прежде всего, ручной труд.

Также можно встретить попытки регистрации товарного знака, фирменного наименования и коммерческого обозначения. Но эти виды охраны интеллектуальной собственности относятся к средствам индивидуализации занимающихся татуировкой физических и юридических лиц, которым, по общему правилу могут принадлежать исключительные права на тату-произведения. Речь, в первую очередь, идет о различных тату-студиях и индивидуальных предпринимателях. Однако они не решают полностью вопросов охраны авторских прав на произведения искусства татуировки.

Важное значение, с точки зрения охраны и защиты авторских прав, имеет классификация татуировок. В этой связи, следует выделить их следующие виды: татуировки как произведения народного художественного творчества, с древнейших времен используемые человеком, авторы которых неизвестны, а сами произведения находятся в общественном достоянии и, согласно ст. 1259 ГК РФ не являются объектами авторского права; татуировки как знаки принадлежности к определенному социально-профессиональному сообществу; татуировки как авторские произведения, идентифицирующие конкретную личность; татуировки как произведение индустрии моды.Именно в последних трех случаях фиксация авторского права на тату-произведения будет определять конкурентные преимущества мастеров татуировки на рынке соответствующих услуг.

Как известно, авторское право возникает с момента создания произведения, не требует обязательной государственной регистрации и охраняется государством. Автором произведения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано.Авторское право включает личные неимущественные права – право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения и право на обнародование произведения, и исключительные (имущественные) права – право использовать произведение, право разрешать или запрещать использование произведения третьим лицам и определять условия такого использования.Защита авторских прав осуществляется по общему правилу согласно ст. 1250, ст. 1251 и ст. 1252 ГК РФ. Во всех случаях истец обязан доказать свое авторство и (или) принадлежность ему исключительных прав.

Согласно ст.1300 ГК РФ сведениями об авторе признается любая информация, которая идентифицирует автора, а также любые цифры и коды, в которых содержится такая информация. В соответствие со ст. 1257 ГК РФ, автором, если не доказано иное, считаетсялицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения либо иным образом.Таким образом, автор тату-произведения вправе указать свое имя в прямом или закодированном виде непосредственно на татуировке, что будет служить, при прочих равных условиях доказательством авторства.

Однако, в ряде случаев, этого может оказаться недостаточно. Дополнительным доказательством, в контексте статей 55 и 60 ГПК РФ, статей 64 и 68 АПК РФ, может выступить фотографирование или фиксация способом аналогичным фотографии процесса создания татуировки, начиная с ее эскиза и до окончательного варианта на теле клиента, с привязкой к конкретному узнаваемому месту, времени или третьим лицам, которые в последующем, при необходимости, могут выступить свидетелями по делу. Суд, в силу перечисленных выше статей, вправе принять такие средства доказывания.

Наиболее действенной меройзащиты авторства выступает депонирование эскиза татуировки, либо оконченного тату-произведения в уполномоченных организациях по

коллективному управлению авторскими правами. Здесь необходимо иметь ввиду, что сегодня многие организации предлагают услуги по выдаче свидетельств о депонировании авторских прав,однако далеко не у всех из них есть государственная аккредитация - соответствующее разрешение на этот вид деятельности. Свидетельства о депонировании авторских прав в таких организациях в суде будут признаны юридически ничтожными.

В этой связи ведущая в России организация по управлению авторскими правами на коллективной основе – Российское авторское общество рекомендует пользоваться услугами сервисов, специализирующихся на онлайн-регистрации авторского права: АО «Национальный реестр интеллектуальной собственности» (n'RIS) и ООО «Айрег» (Интеллектуальный регистратор авторских прав IREG).

Наконец, доказательством авторства может стать договор авторского заказа между клиентом и мастером, с приложением, в качестве технического задания, эскиза татуировки.

Каждый тату-мастер заинтересован в рекламе своих услуг, реализующей конкурентные преимущества на рынке тату-произведений. Возможность накопления личного авторского портфолио и его продвижение в рекламном продукте (объявлениях, флайерах, каталогах, постерах и т.п.), в том числе в социальных сетях обеспечивается личным неимущественным авторским правом на обнародование произведения. Согласно ст. 1268ГК РФ, автору тату-произведения принадлежит право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом. При этом под опубликованием подразумевается выпуск в обращение оригинала или экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Автор, передавший другому лицу по договору произведение для использования, считается согласившимся на обнародование этого произведения.

В случае тату-произведений мы имеем дело с двумя видами объектов авторского права – эскизом татуировки и оригиналом татуировки. В первом случае мастер вправе сам распорядиться своим правом на обнародование. Во втором, обнародование, так или иначе, связано с полным или частичным изображением клиента. Здесь необходимо учитывать действие ст. 152.1. ГК РФ «Охрана изображения гражданина», согласно которой обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе фотографии, в которой он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина. Если изображение гражданина, полученное или используемое без его согласия, распространено в сети "Интернет", гражданин вправе требовать удаления этого изображения, а также пресечения или запрещения дальнейшего его распространения.Поэтому возможность использования мастером копии оригинала в целях рекламы тату-услуг необходимо специально оговаривать с клиентом, а данное обстоятельство следует признать одним из существенных условий договора авторского заказа на тату-произведение.

Во всех случаях рекламы тату-услуги, ее рекомендуется сопровождать информацией о наличии авторских прав на предлагаемые произведения искусства татуировки, например с помощью предусмотренного ст. 1271 ГК РФ знака охраны авторских прав – «копирайта», или соответствующего текста. Однако надо иметь ввиду, что наличие знакаили текста охраны имеет исключительно информационный характер, и не принимается судом в качестве доказательства авторства произведения.

Другим важным личным неимущественным правом автора выступает право на неприкосновенность произведения – право запрещать или разрешать внесение в него изменений. В случае тату-произведений, это право переплетается с исключительным правом на переработку произведения, и их совместная актуальность непосредственно связана с бытованием татуировки, которая может «износиться», потребовать своего обновления, доработки, реконструкции и т.п. Исходя из смысла п. 1 ст. 1266 и п. 9 ст. 1270

ГК РФ данное обстоятельство также должно найти отражение в договоре авторского заказа.

Отдельного рассмотрения требуют особенности исключительного права на произведения искусства татуировки.По общему правилу ст. 1270 ГК РФ, автору тату-произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение, независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели. В части тату-произведений, необходимо рассматривать два основных случая, касающихся, соответственно, эскиза татуировки и оригинала татуировки.

В случае эскиза татуировки содержание исключительных прав аналогично любому произведению изобразительного искусства. Ограничения исключительного права, если они остаются в полном объеме у автора, могут быть введены договором авторского заказа, отражающим незаинтересованность клиента в воспроизведении татуировки другим лицам. С другой стороны, мастер, передавая вместе с оригиналом исключительные права, может оговорить с клиентом условие запрета копирования татуировки другими лицами.

Учитывая, что оригинал тату-произведения в своей объективной форме на специфическом материальном носителе не может быть отчужден от его владельца, случаи свободного использования произведения в личных целях не ограничиваются близким кругом знакомых обладателя татуировки,а дополняются возможностью демонстрации в местах, общедоступных для восприятия неограниченным количеством людей.

В части исключительных прав на оригинал тату-произведения прежде всего необходимо иметь ввиду, что вместе с отчуждением оригинала произведения, в связи с его спецификой и смыслом, владелец должен автоматически приобретать исключительное право на публичный показ произведения, то есть любую демонстрацию оригинала произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его демонстрации или в другом месте одновременно с демонстрацией произведения. Типичной такого рода ситуациейслужит обычное появление владельца татуировки в общественных местах, и также задействование оригинала произведения с согласия его обладателя в формах непосредственного участия в мероприятиях, посвященных данному виду искусства – фестивалях, конкурсах, специализированных показах и т.п.

С другой стороны, возможно проведение выставок, создание фильмов и иных аудиовизуальных произведений, издание книг, посвященных искусству татуировки, которые будут содержать репродукции или иные способы воспроизведенияавторских татуировок. Вэтих целях могутсоздаваться и использоваться копииоригинала произведения, в том числе с помощью фотосъемки, видеозаписи, использования в аудиовизуальном или ином сложном произведении, а также распространения путем опубликования в печатных изданиях, размещения на выставках, сообщения в эфир, по кабелю и ретрансляции,доведения до общего сведения через социальные сети и иными способами распространения копий.Такие случаи необходимо рассматривать как виды использования исключительного права, и оговаривать их при заключении договора авторского заказа. Для автора произведения такого рода мероприятия могут служить эффективной формой рекламы его услуг, и ему следует, давая разрешение на использование произведения, оговаривать в договоре необходимость указания на свое авторство.

Важность фиксации авторских прав на татуировку убедительно иллюстрируется следующим случаем. Виктор Уитмилл, татуировщик, создавший знаменитую татуировку Майкла Тайсона, в 2011 году перед выходом на экраны фильма «Мальчишник в Вегасе 2» обратился в суд с иском к кинокампании WarnerBroso нарушении его авторских прав в

отношении знаменитой татуировки. По сюжету фильма один из главных героев, Стю, делает себе татуировку, аналогичную тату Майкла Тайсона. По утверждению Виктора Уитмилла, после создания татуировки Майклу Тайсону, он зарегистрировал права на нее, и показ ее в фильме без его разрешения нарушил его авторские права. В итоге, фактически иск был удовлетворен: стороны пришли к мировому соглашению, Уитмилл получил компенсацию [2].

В другой ситуации оказались авторы татуировок, которые были использованы в знаменитой видеоигреNBA 2K.В иске о нарушении авторских прав им было отказано по причине того, что татуировщики подали заявку на охрану авторского права уже после выхода видеоигры. Им лишь удалось получить определенную денежную сумму в качестве компенсации потери дохода [2].

Говоря об особенностях авторского права на тату-произведения, необходимо кратко остановиться еще на двух вопросах: соавторстве и служебном произведении. В случае создания татуировки по готовому эскизу, правомерно возникает вопрос, можно ли считать тату-мастера автором оригинала, а, в свою очередь, автора эскиза – соавтором мастера, и наоборот. Согласно ст. 1258 ГК РФ соавторами признаются лица, создавшие произведение совместным творческим трудом. С другой стороны, в соответствие ст. 1228 ГК РФ не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие лично творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь, либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ. Является ли, в контексте приведенной статьи работа мастера по готовому эскизу чисто технической? Мы полагаем, что нет, ибо речь идет о создании нового произведения на основе имеющегося. В данном случае будет уместна аналогия между работой художника, создающего эскиз скульптуры и скульптора, воплощающего этот эскиз в объемной пластической форме, с использованием специфических скульптурных средств, отличных от графических средств, применяемых художником.Речь здесь следует вести о переработке произведения – переводе с одного художественного языка на другой. Другое дело, что формально юридически мастеру необходимо получить согласие на использование эскиза у его автора (о чем мы писали выше). Вопрос соавторства может решаться по взаимному согласию, исходя из принципа свободы договора в российском гражданском праве. И это тоже может быть новеллой договора авторского заказа. Приведенные рассуждения позволяют уточнить одну важную деталь в творчестве мастера тату, который сам создает эскизы татуировок и воплощает их в оригинале: необходимость фиксации авторского права, как на эскиз, так и на оригинал.

Случаи создания служебных произведений могут иметь место в работе тату-студий, в которых эскизы и оригиналы татуировок создают мастера в порядке исполнения служебного задания, предусмотренного трудовыми договорами. Договор авторского заказа с клиентами заключает руководитель студии (или уполномоченное им по нотариально заверенной доверенности лицо). По общему правилу ст.1295 ГК РФ работодатель распоряжается исключительными правами на создаваемые работниками в пределах установленных трудовых обязанностей произведения (если иное не предусмотрено трудовым или гражданско-правовым договором). При этом личные неимущественные права остаются у работника. И именно работнику надлежит фиксировать свое авторское право. Здесь есть важный для работника ньюанс: в случае использования исключительного права на произведение, а это типичная для тату-студий ситуация, работодатель обязан выплачивать работнику соответствующее вознаграждение, помимо заработной платы, размер которого оговаривается в трудовом договоре. Поэтому руководителям тату-студий выгодней не заключать трудовые договора, а применять другие виды трудовых соглашений.

Анализ особенностей авторских прав на произведения искусства татуировки показывает важность наличия договора авторского заказа и его существенные условия. Именно договора авторского заказа, а не договора подряда на выполнение работ или купли-продажи услуги, ибо речь идет о создании результата интеллектуальной деятельности, представленного в объективной форме, то есть произведения искусства татуировки.

По договору авторского заказа одна сторона – художник (мастер тату-студии) обязуется по заказу клиента (заказчика) создать обусловленное договором произведение искусства на специфическом материальном носителе – теле человека. Клиент тату-студии (заказчик) становится собственником материального носителя произведения.

По общему правилу ст. 1288 ГК РФ, в случае авторского заказа заказчику передается в материальную собственность оригинал произведения, тогда как исключительное право на произведение остается у автора. Договором авторского заказа может быть предусмотрено отчуждение клиенту исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, или, в контексте сказанного выше, предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах, с соблюдением интересов автора.

В случае, когда договор авторского заказа предусматривает отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, к такому договору соответственно применяются правила договора об отчуждении исключительного права, если из существа договора не вытекает иное.

Если договор авторского заказа заключен с условием о предоставлении заказчику права использования произведения в установленных договором пределах, к такому договору соответственно применяются положения, предусмотренные правилами лицензионных договоров.

Договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное. То есть тату-мастер может использовать договор авторского заказа в качестве основания оплаты своей услуги.

Сказанное выше относится и к случаям, когда клиент приходит с готовым эскизом и просит воспроизвести его на своем теле. Здесь имеет место такая форма использования исходного произведения (готового эскиза), как переработка. На основе одного произведения, создается новое авторское производное произведение, с сохранением общего замысла исходного, и, что самое важное, отражающего индивидуальный стиль мастера. По общему правилу ст. 1270 ГК РФ мастер должен получить согласие автора эскиза на его воспроизведение или переработку. Если такого разрешения у клиента нет в наличии, в договоре авторского заказа необходимо оговорить, что всю ответственность за использование исключительных прав автора эскиза клиент берет на себя.

Во всех случаях заключения договора авторского заказа на тату-произведения, следует исходить из предусмотренной ст. 421 ГК РФ свободы договора.Стороны свободны в заключении договора, и могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, в том числе заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров (смешанный договор). При этом к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. Сами условия договора определяются по усмотрению сторон, однако, в силу ст.422 ГК РФ, должны быть соблюдены условия, предусмотренные законом для договора авторского заказа (ст. 1288 ГК РФ).

Общая особенность договора авторского заказа на произведение искусства заключается в том, что он, исходя из специфики всякого творчества, всегда несет определенный риск творческой неудачи, неопределенности в достижении ожидаемого заказчиком результата. В части татуировки эти риски существенно усиливаются технологическими трудностями внесения изменений в законченное произведение в случае пре-

тензий со стороны заказчика. В целях избежания возможных споров с заказчиком, тату-мастеру следует, руководствуясь ст. 431 ГК РФ, особое внимание уделять содержанию договора, буквальному значению формулируемых условий договора, содержащихся в нем слов и выражений, однозначно отражающих действительную общую волю сторон с учетом цели договора. Определяющее значение имеет предшествующие договору переговоры относительно технического задания, которое должно представлять подробный эскиз будущей татуировки, в качестве его неотъемлемой части, а также условие договора, предусматривающее возможность внесения изменений в рисунок при непосредственном выполнении татуировки на теле заказчика.

Профессиональное сообщество тату-художников сегодня всерьез обеспокоено незаконным копированием, присвоением авторства и тиражированием их произведений [1].В связи с этим необходимо отдельно остановиться на проблеме плагиатав сфере искусства татуировки и иных нарушениях исключительных прав при их создании. Плагиат (от лат. plagio - похищаю) - вид нарушения прав автора, который состоит в незаконном присвоении авторства, то есть объявлении себя автором чужого произведения, выпуске чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем, издании под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имени, использовании произведения без указания источника заимствования [3]. При этом отметим, что всякое произведение признается оригинальным, имеющим творческий характер, пока не доказано обратное. Только в случае опровержения этой презумпции, можно делать вывод о том, что имеет место плагиат. Поэтому татуировщику, обнаружившему факт воспроизведения своего произведения, прежде, чем подавать претензию, следует предварительно самому разобраться, имеет ли место плагиат. В этой связи важное значение для татуировщика имеет правильное понимание таких явлений художественного мира, как копирование, заимствование, подражание, реминисценция, а также получающих все большее распространение апроприация и изо-семплинг.Во всех случаях оценки возможного нарушения авторских прав следует исходить из того,чтоавторским правом, согласно ч. 5 ст. 1259 ГК РФ охраняется объективная форма выражения произведения, исполненная в индивидуальном стиле авторским художественным языком. Правовая охрана не распространяется на идеи произведения, его тему и сюжет. В связи с этим схожесть сюжетов и отдельных частей, представленных в разных татуировках, не является препятствием для их параллельной авторско-правовой охраны при условии, что форма их художественного выражения является оригинальной, что вытекает из принципа презумпции авторства. Ставить вопрос о плагиате можно лишь в том случае, если данный вывод не является очевидным, а значит, требует проведения экспертизы на предмет тождества спорных объектов. Ее результаты помогут установить принадлежность действительного авторства при возникновении спора о нем и заявлении претензий о незаконном использовании произведения [4].

Копия произведения не является плагиатом, если при ее создании соблюдены определенные условия. Под копией понимается вторичное произведение живописи или графики, целью которого является максимально полное повторение уже существующего образца, и которое может воспроизводить как произведение целиком с его технологическими особенностями, так и только изображение или фрагмент изображения [5].Копирование не является нарушением, если указывается, что это именно копия, и с какого произведения она сделана.

Плагиат следует отличать и от другого случая использования произведения - заимствования темы или сюжета, составляющих его содержание,без заимствования формы их выражения. Именно форма выражения составляет индивидуальный авторский стиль татуировки.Заимствование художниками идей, сюжетов, техник, композиционных и цветовых решений, уникальных творческих находок других художников достаточно типичное явление. В изобразительном искусстве существует множество примеров, когда художники, вдохновляясь работами классиков или своих современников, брали за основу,или сюжет, или композицию и переделывали их на свой лад, вкладывали все свое ма-

стерство и опыт, что в итоге давало произведения, отражающие их творческое индивидуальное видение.

В мире искусства часто встречается подражание - следование какому-либо примеру или образцу. Согласно принятым в нашей стране стандартам, подражание - вторичное произведение живописи или графики, целью которого является имитация некоего художественного течения или творческой манеры конкретного автора, для создания которого используются живописные элементы, художественные и технологические приемы, типичные для творческой манеры конкретного автора или художественного течения и объединенные в самостоятельную композицию [5]. Подражание – не есть копирование. Если копирование подразумевает наиболее точное воспроизведение конкретного произведения, то при подражании же в авторском стиле воссоздается общий смысл, берется за основу лишь общее, созвучное. Главное место принадлежит здесь самому художнику, взявшемуся за подражание. Бывает так, что, не имея собственных идей, своей манеры письма, художник использует за образцы уже готовые работы признанных мастеров.

Не является плагиатом реминисценция (от лат. reminiscentia – напоминание) - художественное произведение, наводящее на воспоминание о другом произведении, результат невольного заимствования автором чужого образа, мотива, стилистического приема, интонационно-ритмического хода [6]. В искусстве татуировки может встречаться как сознательный прием, рассчитанный на память и ассоциативное восприятие зрителя. Другими словами – это элемент художественного произведения, эмоционально отсылающий к ранее прочитанному, услышанному или виденному произведению искусства. Реминисценция отличается от аллегории или аллюзии, тем, что это всегда бессознательное «воспоминание», отголосок «литературы в литературе», тогда как аллюзия – это явная, четкая отсылка к другому источнику. Реминисценция часто используется в кино, когда внимание зрителя отсылается на какие-либо перекрестные события, возврат в прошлое, используются произведения искусства великих художников. В изобразительном искусстве к реминисценции можно отнести введение в сюжет определенных узнаваемых читателем афористических образов, персонажей с описательной характеристикой знакомых зрителю героев, событий прошлого. Это мысленная отсылка, сравнение с неким образцом, сознательное или неосознанное сопоставление, взгляд назад или в прошлое, мотив другого произведения. Однако сам по себе способ реминисцирования всегда носит интеллектуальный и творческий характер, этим он отличается от обыкновенного копирования, компиляции и, тем более, плагиата. По той же причине необходимо разграничивать реминисценцию и цитату.

Если плагиат есть нарушение личных неимущественных прав автора татуировки, то в части возможных нарушений исключительных прав, в частности прав на переработку произведения, следует рассмотреть такие, набирающие силу в условиях глобализации культуры постмодерна явления, как апроприация и изо-сэмплинг.

Апроприация - присвоение, завладение; приспособление чего-либо. В изобразительном искусстве - это направление, суть которого сводится к тому, что художник как бы повторяет произведение другого автора (делает фотографию, копирует картину и т.п.), «присваивает» его. «Присвоение» чаще всего сопровождается заменой материала (например, при создании бронзовой копии глиняного кувшина) [7]. В странах англо-американского права (США, Великобритания, Канада и др.) такое направление в изобразительном искусстве допустимо, и, с точки зрения авторского права, рассматривается как случай «добросовестного использования», «вдохновляющей идеи». В российском авторском праве отсутствует понятие «добросовестное использование». Более того, Гражданский кодекс Российской Федерации содержит исчерпывающий перечень случаев, когда допускается свободное использование произведения без согласия автора (ст. ст.1274-1276 ГК РФ). Потому создание такого рода произведений путем перенесения на тело клиента известного произведения или его части, например, популярного персонажа

мультфильма с иной атрибутикой без согласия правообладателя исключительных прав, следует рассматривать как нарушение авторских прав.

В последнее время в изобразительном искусстве, в частности в искусстве книжной иллюстрации, часто практикуется так называемый изо-сэмплинг (анг. «sample» – «образец»), когда автор картины копирует в своем произведении фрагменты чужих работ [8]. Понятие новое, однако явление это известно достаточно давно и хорошо прослеживается еще в живописи старых мастеров [9, с.108]. Как известно, авторским правом охраняется как произведение в целом, так и его часть. Вопрос о нарушении авторских прав здесь может быть поставлен только в том случае, если используемая часть может рассматриваться в качестве самостоятельного, узнаваемого произведения.Собственно сэмплинг — это известная маркетинговая методика, которая направлена на продвижение товара путём бесплатной раздачи рекламных образцов потенциальным покупателям [10]. Он все более часто используется тату-студиями для продвижения своих услуг, когда в общественных местах предлагается нанесение небольших, легко смываемых образцов татуировок, имеющих целью первичное представление об услуге целевой аудитории. При организации такого рода рекламных акций должны соблюдаться права авторов предлагаемых образцов.

Подводя итог приведенным выше рассуждениям, отметим, что в условиях развития тату-индустрии все более актуальным становится вопрос охраны и защиты авторских прав на произведения искусства татуировки. Исходя из особенностей создания и бытования такого рода произведений важную роль играет внедрение в работу тату-студий практики заключения соответствующих договоров авторского заказа. Правильно составленные договора авторского заказа позволяют обеспечить должный уровень правовой охраны авторского права, с одной стороны, и, с другой стороны, обеспечить конкурентные преимущества тату-студий и отдельных мастеров-художников на рынках тату-услуг.

Литература:

1. Татуировка как произведение искусства: кто защитит права авторов? Электронный ресурс. Доступ: https://rg.ru/2019/01/22/tatuirovka-kak-proizvedenie-iskusstva-kto-zashchitit-prava-avtorov.html

2. Интересные судебные дела в авторском праве. Электронный ресурс. Доступ: https://regforum.ru/posts/3570_interesnye_dela_v_avtorskom_prave/

3. Бобкова О.В., Давыдов С.А., Ковалева И.А. Плагиат как гражданское правонарушение // Патенты и лицензии. - 2016. - № 7. - С. 31 - 37.

4. Максимов В. А. Условия охраноспособности произведений в авторском праве // Ленинградский юридический журнал. – 2017. №. 3. - С. 85 - 90

5. Приказ Росстандарта России от 22 марта 2017 года № 176-ст «Об утверждении национального стандарта Российской Федерации ГОСТ Р 57424-2017 «Экспертиза произведений искусства. Живопись и графика. Общие Требования».

5. Багдасарова И. Р. Термин «реминисценция» в искусствознании (теория вопроса) // Известия Российского государственного педагогического университета им. А.И. Герцена. – 2011. - № 130. - С. 205 - 213

7. Апроприация: некоторые аспекты критерия свободного использования произведения изобразительного искусства без согласия автора. Электронный ресурс. Доступ: https://advokat-nagorny.ru/appropriation-svobodnoe-ispolzovanie-proizvedeniy.html

8. Аренгауз Е. Изо-семплинг. Электронный ресурс. Доступ: http://www.rusf.ru/ao/2000/izo-sampling.htm

9. Булгакова А. Апроприация и копирование в творчестве старых мастеров – рабство или соперничество? // Вестник Международного института антиквариата ASG «Мир искусств». – 2016. - № 4. – С. 108 – 116.

10. Сэмплинг — что это такое в рекламе? Электронный ресурс. Доступ: https://posteffect.ru/poleznye-stati/sempling-chto-eto-takoe-v-reklame/

Bundin Y. I. PhD in Law, associate professor of Center of innovative educational projets, Saint Petersburg Stieglitz State Academy of Art and Design,
e-mail: yibundin@yandex.ru

COPYRIGHT IN TATTOO ART

Abstract

The features of legal protection of copyright for works of tattoo art are revealed. Based on the peculiarities of the creation and existence of such works, the role and specificity of the content of the author's order agreements in the art of tattooing and the practice of tattoo studios are determined. Correctly drafted copyright contracts make it possible to ensure the proper level of legal protection of copyright, on the one hand, and, on the other hand, to ensure the competitive advantages of tattoo studios and individual master artists in the tattoo services markets.
Keywords: *copyright, tattoo artwork, copyright contract.*

References

1. Tatuirovka kak proizvedenie iskusstva: kto zashhitit prava avtorov? E`lektronny`j resurs. Dostup: https://rg.ru/2019/01/22/tatuirovka-kak-proizvedenie-iskusstva-kto-zashchitit-prava-avtorov.html

2. Interesny`e sudebny`e dela v avtorskom prave. E`lektronny`j resurs. Dostup: https://regforum.ru/posts/3570_interesnye_dela_v_avtorskom_prave/

3. Bobkova O.V., Davy`dov S.A., Kovaleva I.A. Plagiat kak grazhdanskoe pravonarushenie // Patenty` i licenzii. - 2016. - № 7. - S. 31 - 37.

4. Maksimov V. A. Usloviya oxranosposobnosti proizvedenij v avtorskom prave // Leningradskij yuridicheskij zhurnal. – 2017. №. 3. - S. 85 - 90

5. Prikaz Rosstandarta Rossii ot 22 marta 2017 goda № 176-st «Ob utverzhdenii nacional`nogo standarta Rossijskoj Federacii GOST R 57424-2017 «E`kspertiza pro-izvedenij iskusstva. Zhivopis` i grafika. Obshhie Trebovaniya».

5. Bagdasarova I. R. Termin «reminiscenciya» v iskusstvoznanii (teoriya voprosa) // Izvestiya Rossijskogo gosudarstvennogo pedagogicheskogo universiteta im. A.I. Gercena. – 2011. - № 130. - S. 205 - 213

7. Apropriaciya: nekotory`e aspekty` kriteriya svobodnogo ispol`zovaniya proizve-deniya izobrazitel`nogo iskusstva bez soglasiya avtora. E`lektronny`j resurs. Dostup: https://advokat-nagorny.ru/appropriation-svobodnoe-ispolzovanie-proizvedeniy.html

8. Arengauz E. Izo-sempling. E`lektronny`j resurs. Dostup: http://www.rusf.ru/ao/2000/izo-sampling.htm

9. Bulgakova A. Apropriaciya i kopirovanie v tvorchestve stary`x masterov – rabstvo ili sopernichestvo? // Vestnik Mezhdunarodnogo instituta antikvariata ASG «Mir is-kusstv». – 2016. - № 4. – S. 108 – 116.

10. Se`mpling — chto e`to takoe v reklame? E`lektronny`j resurs. Dostup: https://posteffect.ru/poleznye-stati/sempling-chto-eto-takoe-v-reklame/