



ДЕВЯТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
127994, Москва, ГСП-4, проезд Соломенной сторожки, 12
адрес электронной почты: 9aas.info@arbitr.ru
адрес веб.сайта: <http://www.9aas.arbitr.ru>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
№ 09АП-435/2020-ГК

г. Москва
12 мая 2020 года

Дело № А40-256611/17

Резолютивная часть постановления объявлена 25 февраля 2020 года
Постановление изготовлено в полном объеме 12 мая 2020 года

Девятый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Н.И. Левченко,
судей О.Г. Головкиной, Д.В. Пирожкова,
при ведении протокола судебного заседания секретарем Е. А. Корниенко,
рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу
Общества с ограниченной ответственностью «Стайл-Ю»
на решение Арбитражного суда города Москвы от 04 декабря 2019 года
по делу № А40-256611/17, принятое судьей А.В. Мищенко,
по иску Общества с ограниченной ответственностью «Стайл-Ю»
(ОГРН: 1127746020566; 121170, город Москва, Кутузовский проспект, дом 36 строение
23, комнаты 101,1-101,7)
к Обществу с ограниченной ответственностью «СЕКРЕТ ПРИНТ»
(ОГРН: 1107746377200; 109004, город Москва, Николаямская улица, 52 стр.2)
Туманову Александру Владимировичу
о защите исключительных прав
при участии в судебном заседании представителей:
от истца: генеральный директор Кондакова И.Н. по решению №4 от 13.07.2017,
Илюшин И.И. по доверенности от 09.03.2017
от ответчиков: от Общества с ограниченной ответственностью «СЕКРЕТ ПРИНТ» -
Туманов А.В. по выписке из ЕГРЮЛ; от Туманова Александра Владимировича –
лично, паспорт

У С Т А Н О В И Л:

Общество с ограниченной ответственностью «Стайл-Ю» (далее - общество «Стайл-Ю», истец) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с исковыми требованиями, уточненными в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ), к обществу с ограниченной ответственностью «СЕКРЕТ ПРИНТ» (далее - ООО «СЕКРЕТ ПРИНТ») и Туманову Александру Владимировичу (далее - Туманов А.В.) 1) о запрете размещать, распространять и использовать на странице сайта информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» произведения, исключительные права на

которые принадлежат истцу, 2) взыскании солидарно компенсации в размере 250 000 руб. за нарушение исключительных прав на произведения; 3) о признании не соответствующими действительности, порочащими деловую репутацию и обязанности удалить сведения, размещенные на странице сайта информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://secretartprint.ru> о том, что указанные произведения созданы ООО «СЕКРЕТ ПРИНТ»; 4) об опубликовании на сайте <http://secretartprint.ru> опровержения, 5) запрете Туманову А.В. использования служебных произведений, созданных истцом в коммерческих целях и обязанности Туманова А.В. при использовании служебного произведения указывать наименование правообладателя служебного произведения - ООО «Стайл-Ю» (истца); 6) об обязанности ответчиков уплатить солидарно в пользу ООО «Стайл-Ю» (истца) 500000 руб. в счет возмещения нематериального (репутационного) вреда.

Исковые требования заявлены на основании статей 152, 1229, 1250, 1252, 1295 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и мотивированы тем, что исключительные права на 32 произведения были переданы ООО «Стайл-Ю» заказчикам по договорам об оказании дизайнерских услуг. Остальные 25 произведений не были приняты заказчиками, и все исключительные права на них принадлежат ООО «Стайл-Ю».

Истец ссылается на то, что поскольку Туманов А.В. и ООО «СЕКРЕТ ПРИНТ» не являются владельцами 25 произведений, размещенных на сайте secretartprint.ru, они не вправе использовать указанные произведения без разрешения правообладателя. При этом фактическим выгодоприобретателем является ООО «СЕКРЕТ ПРИНТ». Указанный вывод, прямо следует из информации, опубликованной на сайте в разделе «О студии», в связи с чем, по мнению истца, нарушение его прав осуществлялось совместными действиями Ответчиков 1 и 2.

Так же истец ссылается на то, что, несмотря на то, что авторские произведения были переданы истцом своим клиентам по договорам оказания услуг, ООО «Стайл-Ю» сохранило за собой право использования указанные произведения в целях саморекламы.

Размещение ответчиками на сайте secretartprint.ru авторских произведений созданных истцом наносит вред его деловой репутации. Указанные произведения расположены в разделе «Портфолио» и фактически являются рекламой студии ООО «СЕКРЕТ ПРИНТ».

Истец считает, что потеря двух постоянных клиентов, связана именно с противоправными действиями ответчиков по незаконному использованию произведений, исключительные права на которые им не принадлежат.

Так же истец сослался на то, что заказы на большинство произведений поступили к истцу в момент работы Туманова А.В. в ООО «Стайл-Ю», таким образом, указанные произведения не могли быть выполнены Тумановым А.В. для личной цели или до работы у истца; заказы, поступившие истцу до трудоустройства Туманова А.В., были выполнены в период работы Туманова А.В. и переданы заказчикам, что подтверждается актами приема-передачи между истцом и заказчиками.

Таким образом, исходя из изложенных в исковом заявлении обстоятельств, а также пояснений, данных в ходе судебного разбирательства, истцом не оспаривается, что автором произведений (в защиту исключительных прав которых предъявлены иск)-дизайна упаковок, логотипов, иных обозначений (а не фотографических произведений) является Туманов А.В., однако ссылается на то, что все произведения являются служебными, исключительные права принадлежат работодателю и его заказчикам, в связи с чем ответчики без согласия правообладателей не могли их использовать.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 22.08.2018, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 13.11.2018, ответчикам запрещено размещение, распространение и иное использование на странице сайта информационно - телекоммуникационной сети Интернет <http://secretartprint.ru> произведений, исключительные права на которые принадлежат обществу «Стайл-Ю», а именно:

	Название произведения	Интернет- страница
1.	Этикетка сыра «Brie».	http://secretartprint.ru/Label_for_cheese_SECRET_ART_PRINT.html
2.	Этикетка замороженных продуктов «Рыбное филе и полуфабрикаты» (Вариант № 1).	http://secretartprint.ru/Packaging_for_fresh_seafood_SECRET_ART_PRINT.html
3.	Этикетка замороженных продуктов «Рыбное филе и полуфабрикаты» (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Packaging_for_fresh_seafood_SECRET_ART_PRINT.html
4.	Упаковка творога «Творожинка» 150 г. (Вариант № 1).	http://secretartprint.ru/Packaging_caseo_SECRET_ART_PRINT.html
5.	Упаковка творога «Творожинка» 150 г. (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Packaging_caseo_SECRET_ART_PRINT.html
6.	Упаковки леденцов «Finchi».	http://secretartprint.ru/News_SECRET_ART_PRINT/Zapisi/2016/4/5_Upakovka_dla_ledencov_Finchi.html
7.	Этикетка для вина Rouge	http://secretartprint.ru/The_label_on_a_bottle_of_wine_SECRET_ART_PRINT.html
8.	Этикетка для вина Blanc	http://secretartprint.ru/The_label_on_a_bottle_of_wine_SECRET_ART_PRINT.html
9.	Этикетка для вина Pino Nuare	http://secretartprint.ru/The_label_on_a_bottle_of_wine_SECRET_ART_PRINT.html
10.	Этикетка безалкогольного напитка «Energy».	http://secretartprint.ru/CollectBeverage_packaging/Zapisi/2016/3/11_DIZAJN_BANKI_DLA_NAPITKA_ENERGY.html
11.	Этикетка для пива «Август»	http://secretartprint.ru/CollectBeverage_packaging/Zapisi/2016/3/12_DIZAJN_BANKI_DLA_PIVA_AVGUST.Html
12.	Упаковка семечек «Крымский вкус»	http://secretartprint.ru/Environmental_packaging_SECRET_ART_PRINT.html
13.	Этикетка «AIR of FLORIDA».	http://secretartprint.ru/Collect/Zapisi/2016/3/10_ETIKETKA.html

14.	Этикетка «Суточная норма» семейка и	http://secretartprint.ru/Logos SECRET ART PRINT.html
15.	Упаковка для картриджей «Myink» LaserjetPrinter NT-Q2612A. (Вариант №	http://secretartprint.ru/Box for Cartridge SECRET ART PRINT.html
16.	Упаковка для картриджей «EP80№» с мальчиком	http://secretartprint.ru/Plastic wrap SECRET ART PRINT.html
17.	Этикетка «КОМБУЧА» (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Collect Beverage packaging/Zapisi/2015/3/12 DIZAJN BANKI DLA NAPITKA KOMBUCHA.html
18.	Товарный знак «BELTEX»	http://secretartprint.ru/Logos SECRET ART PRINT.html
19.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный»	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packaging SECRET ART PRINT.html
20.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» с зеленым	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packaging SECRET ART_PRINT.html
21.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» (цветок	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packaging SECRET ART_PRINT.html
22.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» с грузовичком.	http://secretartprint.ru/Collect /Zapisi/2016/3/10 VEKTO RNYJ_RISUN0K.html
23.	Товарный знак «Мастермикс» (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Logos SECRET ART PRINT.html
24.	Товарный знак «STYLE YOU».	http://secretartprint.ru/Logos _SECRET_ART_PRINT.html
25.	Упаковка «Горох» 900 г.	http://secretartprint.ru/Packing of bulk products SECRET ART PRINT.html

Ответчики обязаны уплатить солидарно в пользу общества «Стайл -Ю» компенсацию в размере 250 000 рублей.

Признаны не соответствующими действительности, порочащими деловую репутацию общества «Стайл-Ю» с обязательством ответчиков удалить сведения, размещенные на странице сайта информационно-телекоммуникационной сети Интернет <http://secretartprint.ru> о том, что указанные произведения созданы обществом «Секрет принт»:

№	Название произведения	Интернет-страница
1.	Этикетка сыра «Brie».	http://secretartprint.ru/Label for cheese SECRET ART PRINT.html

2.	Этикетка замороженных продуктов «Рыбное филе и полуфабрикаты» (Вариант № 1).	http://secretartprint.ru/Packaging for fresh seafood SECRET_ART_PRINT.html
3.	Этикетка замороженных продуктов «Рыбное филе и полуфабрикаты» (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Packaging for fresh seafood SECRET_ART_PRINT.html
4.	Упаковка творога «Творожинка» 150 г. (Вариант № 1).	http://secretartprint.ru/Packaging caseo SECRET ART PRINT.html
5.	Упаковка творога «Творожинка» 150 г. (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Packaging caseo SECRET ART PRINT.html
6.	Упаковки леденцов «Finchi».	http://secretartprint.ru/News_SECRET_ART_PRINT/Zapisi/2016/4/5 Upakovka dla ledencov Finchi.html
7.	Этикетка для вина Rouge	http://secretartprint.ru/The label on a bottle of wine SECRET ART PRINT.html
8.	Этикетка для вина Blanc	http://secretartprint.ru/The label on a bottle of wine SECRET ART PRINT.html
9.	Этикетка для вина Pino Nuare	http://secretartprint.ru/The label on a bottle of wine SECRET ART PRINT.html
10.	Этикетка безалкогольного напитка «Energy».	http://secretartprint.ru/Collect Beverage packaging/Zapisi/2016/3/11 DKAJN BANKI DLA NAPITKA ENERGY.html
11.	Этикетка для пива «Август»	http://secretartprint.ru/Collect Beverage packaging/Zapisi/2016/3/12_DIZAJN_BANKI_DLA_PIVA_AVGUST .html
12.	Упаковка семечек «Крымский вкус»	http://secretartprint.ru/Environmental packaging SECRET ART PRINT.html
13.	Этикетка «AIR of FLORIDA».	http://secretartprint.ru/Collect/Zapisi/2016/3/10_ETIKETKA .html
14.	Этикетка «Суточная норма» семейка и мальчик.	http://secretartprint.ru/Logos SECRET ART PRINT.html
15.	Упаковка для картриджей «Myink» LaserjetPrinter NT-Q2612A. (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Box for Cartridge SECRET ART PRINT.html
16.	Упаковка для картриджей «EPSON».с мальчиком	http://secretartprint.ru/Plastic wrap SECRET ART PRINT.html
17.	Этикетка «KOMBUCHA» (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Collect Beverage packaging/Zapisi/2015/3/12_DIZAJN_BANKI_DLA_NAPITKA_KOMBUCHA .html

18.	Товарный знак «BELTEX»	http://secretartprint.ru/Logos_SECRET_ART_PRINT.html
19.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный»	http://secretartprint.ru/Ice_Cream_Packaging_SECRET_ART_PRINT.html
20.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» с зеленым принтом	http://secretartprint.ru/Ice_Cream_Packaging_SECRET_ART_PRINT.html
21.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» (цветок ванили на упаковке)	http://secretartprint.ru/Ice_Cream_Packaging_SECRET_ART_PRINT.html
22.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» с грузовичком.	http://secretartprint.ru/Collect/Zapisi/2016/3/10_VEKTO_RNYJ_RISUNOK.html
23.	Товарный знак «Мастермикс» (Вариант № 2).	http://secretartprint.ru/Logos_SECRET_ART_PRINT.html
24.	Товарный знак «STYLE YOU».	http://secretartprint.ru/Logos_SECRET_ART_PRINT.html
25.	Упаковка «Горох» 900 г.	http://secretartprint.ru/Packing_of_bulk_products_SECRET_ART_PRINT.html
26.	Туалетная бумага «ELIO» (6 вариантов этикетки).	http://secretartprint.ru/Packaging_paper_napkins_SECRET_ART_PRINT.html
27.	Этикетка «Сидр Российский» 0,5 и 1,5 л.	http://secretartprint.ru/Collect_Beverage_packaging/Zapisi/2014/3/12_DIZAJN_BANKI_DLA_NAPITKA_SIDR.html http://secretartprint.ru/Package_for_drinks_SECRET_ART_PRINT.html
28.	Этикетка «Бражка» 0,5 л.	http://secretartprint.ru/Drink_in_bank_SECRET_ART_PRINT.html
29.	Упаковка для масла «Крестьянское» и «Традиционное».	http://secretartprint.ru/Packing_butter_SECRET_ART_PRINT.html
30.	Этикетка «Рис для суши HOSHI» Вариант № 1 и № 2.	http://secretartprint.ru/Rice_for_Sushi_SECRET_ART_PRINT.html http://secretartprint.ru/Collect/Zapisi/2016/3/10_VEKTO_RNYE_RISUNKI_PERSONAZI.html (иллюстрация) http://secretartprint.ru/Logos_SECRET_ART_PRINT.html (логотип)
31.	Товарный знак «Новый Крым».	http://secretartprint.ru/Logos_SECRET_ART_PRINT.html
32.	Упаковки чая по 50 г. в ассортименте 12 вкусов: шиповник; мята; календула; кизил; лаванда с барбарисом; липа; роза; ромашка; чабрец; с горными травами; фруктами; ягодами.	http://secretartprint.ru/Packaging_herbal_tea_2_SECRET_ART_PRINT.html http://secretartprint.ru/Packaging_herbal_tea_3_SECRET_ART_PRINT.html

33.	Упаковки чая в пирамидках в ассортименте 12 вкусов: шиповник; мята; календула; кизил; лаванда с барбарисом; липа; роза; ромашка; чабрец; с горными травами; фруктами; ягодами.	http://secretartprint.ru/Packaging herbal tea SECRET ART PRINT.html
34.	Упаковки чая по 160 г в ассортименте 12 вкусов: шиповник; мята; календула; кизил; лаванда с барбарисом; липа; роза; ромашка; чабрец; с горными травами; фруктами; ягодами.	http://secretartprint.ru/Packaging herbal tea 4 SECRET ART_PRINT.html
35.	Упаковка чая в пластиковом пакете по 250 г. в ассортименте 12 вкусов: шиповник; мята; календула; кизил; лаванда с барбарисом; липа; роза; ромашка; чабрец; с горными травами; фруктами; ягодами.	http://secretartprint.ru/Packaging herbal tea 3 SECRET ART_PRINT.html
36.	Логотип «AhBeauty» ласточки	http://secretartprint.ru/Logos_SECRET_ART_PRINT.html
37.	Этикетка «Интрадест»	http://secretartprint.ru/Packaging Medical cream SECRET ART PRINT.html
38.	Логотип «Интрадест»	http://secretartprint.ru/Logos_SECRET_ART_PRINT.html
39.	Упаковка крема «HAPPY»	http://secretartprint.ru/Packaging cosmetic cream SECRET ART PRINT.html
40.	Упаковка «Цементно-песчанная смесь»	http://secretartprint.ru/Packing for cement mixtures.html
41.	Упаковка «Клей плиточный для наружных и внутренних работ Гранит»	http://secretartprint.ru/Packing for cement mixtures.html 1
42.	Упаковка «Клей плиточный для внутренних работ Стандарт»	http://secretartprint.ru/Packing for cement mixtures.html 1
43.	Упаковка «Клей плиточный для наружных и внутренних работ	http://secretartprint.ru/Packing for cement mixtures.html
44.	Упаковка «Наливной пол»	http://secretartprint.ru/Packing for cement mixtures.html
45.	Упаковка стяжки «Идеальный пол»	http://secretartprint.ru/Packing for cement mixtures.html
46.	Упаковка для картриджей «Myink» LaserjetPrinter NT-Q2612A. (вариант № 1).	http://secretartprint.ru/Box for Cartridge SECRETART_PRINT.html

47.	Товарный знак «Ногинское мороженное»	http://secretartprint.ru/Losos SECRET ART PRINT.html
48.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» премиум» 200 г	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packasins SECRET ART_PRINT.html
49.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» с изюмом 200 г	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packasins SECRET ART_PRINT.html
50.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» фисташковый 200 г	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packasins SECRET ART_PRINT.html
51.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» с шариками мороженого	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packasins SECRET ART_PRINT.html
52.	Упаковка для мороженого «Пломбир ванильный» со снежинками	http://secretartprint.ru/Ice Cream Packasins SECRET ART_PRINT.html
53.	Графические произведения «Мольберт», «Вышивка», «Клубок ниток и спицы», «Швейная машинка, катушки ниток, вязальные клубки со спицами, ножницы», «Мишки»,	http://secretartprint.ru/Collect/Zapisi/2016/3/10 VEKTO RNYE_RISUNKI.html
54.	Товарный знак «Перлотто»	http://secretartprint.ru/Losos SECRET ART PRINT.html
55.	Упаковка «Ореховый микс»	http://secretartprint.ru/Packasins for luxury sweets SECRET ART PRINT.html
56.	Дизайн конвертов «Безлимитный тариф для своих», «Безлимитный тариф Москва», «Безлимитный тариф Россия».	http://secretartprint.ru/Collect/Zapisi/2014/3/14 PANNO_DLA_HOLLA_V_GOSTINICE.html http://secretartprint.ru/Collect/Zapisi/2014/6/11 PANNO_DLA_HOLLA_V_GOSTINICE_2.html
57.	Этикетка «КОМБУЧА» (Вариант № 1).	http://secretartprint.ru/Beverase packasins SECRET ART PRINT.html

С ответчиков солидарно взысканы в пользу общества «Стайл-Ю» 500 000 руб. в счет возмещения нематериального (репутационного) вреда.

Постановлением Суда по интеллектуальным правам от 26.03.2019 указанные судебные акты отменены, дело направлено на новое рассмотрение.

Суд кассационной инстанции указал на необходимость исследования судами нижестоящих инстанций вопросов о том, кто является автором произведений, каких именно произведений, момент их создания, факт создания в рамках служебных обязанностей или нет и т.д.

Судом первой инстанции в нарушение статьи 162 АПК РФ не исследованы доказательства в подтверждение доводов о том, что спорные произведения изготавливались Тумановым А.В. не по указанию работодателя и в периоды времени, в которые Туманов А. В. не состоял в трудовых отношениях с истином. в то время как указанные обстоятельства являются существенными для правильного разрешения спора.

При новом рассмотрении решением от 04.12.2019 в удовлетворении иска отказано.

Не согласившись с указанным судебным актом, истец обратился в Девятый арбитражный апелляционный суд с жалобой, в которой просил

Заявитель ссылается на то, что судом не выяснены все существенные обстоятельства необходимые для рассмотрения дела, а именно: момент создания произведений и идентичность произведений истца и ответчика.

Истец, считает, что арбитражный суд не правильно трактовал положения трудового договора и должностной инструкции.

Информация о принятии апелляционной жалобы вместе с соответствующим файлом размещена в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на сайте Девятого арбитражного апелляционного суда (www.9aas.arbitr.ru) и Картотеке арбитражных дел по веб-адресу (www.kad.arbitr.ru/) в соответствии с положениями части 6 статьи 121 АПК РФ.

Поскольку апелляционная жалоба подана без пропуска срока на обжалование, лица, участвующие в деле, которые были надлежащим образом извещены в суде первой инстанции, считаются надлежаще извещенными.

В заседании суда апелляционной инстанции 25.02.2020 представители истца доводы жалобы поддержали, Туманов А.В., в том числе в качестве представителя ООО «СЕКРЕТ ПРИНТ», возражал против удовлетворения жалобы.

Повторно рассмотрев дело по правилам статей 266, 268 АПК РФ, изучив доводы жалобы, заслушав объяснения представителей ответчика, исследовав и оценив представленные доказательства, Девятый арбитражный апелляционный суд не находит оснований для отмены или изменения решения Арбитражного суда города Москвы от 04.12.2019 на основании следующего.

Как установлено судом апелляционной инстанции, на сайте <http://secretartprint.ru> размещены 57 спорных дизайнов упаковки.

Согласно ответу регистратора доменного имени secretartprint.ru АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» № 4271-С от 22.11.2016 Туманов А.В. является владельцем (администратором) данного домена с 06.05.2015.

Вместе с тем в соответствии со ст. 1295 ГК РФ авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору.

Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение возвращается автору.

Если работодатель в срок, предусмотренный в абзаце втором настоящего пункта, начнет использование служебного произведения или передаст исключительное право другому лицу, автор имеет право на вознаграждение.

В случае, если в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи исключительное право на служебное произведение принадлежит автору, работодатель имеет право использования соответствующего служебного произведения на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой правообладателю вознаграждения. Пределы использования служебного произведения, размер, условия и порядок выплаты вознаграждения определяются договором между работодателем и автором, а в случае спора - судом.

В соответствии с разъяснениями пункта 104 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» суд устанавливает, является ли конкретное произведение служебным, исходя из положений законодательства, действовавшего на момент создания такого произведения.

Так, статьей 14 Закона об авторском праве, действовавшей до 1 января 2008 года, к служебным произведениям отнесены произведения, созданные в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя. Статья 1295 ГК РФ, действующая с 1 января 2008 года, под служебным произведением понимает произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей.

Для определения того, является ли созданное работником после 31 декабря 2007 года по конкретному заданию работодателя произведение служебным, необходимо исследовать вопрос о том, входило ли это задание в пределы трудовых обязанностей работника. Если такое задание работодателя в его трудовые обязанности не входило, то созданное произведение не может рассматриваться как служебное - исключительное право на него принадлежит работнику, его использование работодателем возможно лишь на основании отдельного соглашения с работником и при условии выплаты ему вознаграждения.

Сам по себе факт использования автором для создания произведения материалов работодателя не может служить основанием для вывода о том, что созданное автором произведение является служебным.

При наличии спора между автором и работодателем о том, является ли конкретное созданное автором произведение служебным, следует учитывать, что содержание трудовых обязанностей работника и факт создания произведения науки, литературы или искусства в пределах этих обязанностей доказываются работодателем.

При решении вопроса о том, является ли созданный работником объект интеллектуальных прав служебным, во внимание могут быть приняты, в частности, соотношение деятельности, осуществляемой работодателем со сферой, в которой создан соответствующий объект; пределы трудовых обязанностей работника; место выполнения работ по созданию охраноспособных объектов; источник оборудования и средств, используемых для их создания; возможность осуществления работодателем контроля за работой, в рамках которой создан охраноспособный объект; цель создания охраноспособного объекта; последующее поведение работника и работодателя; составляемые ими в процессе трудовой деятельности работника документы, которые в совокупности могли бы свидетельствовать о разработке объектов в порядке исполнения трудовых обязанностей.

Отклоняя доводы жалобы, суд апелляционной инстанции исходит из следующего.

Трудовой договор между Тумановым А.В. и ООО «Стайл-Ю» заключен 03.02.2014 и расторгнут 08.12.2014.

Как следует из содержания трудового договора от 03.02.2014, Туманов А.В. принят на работу в ООО «Стайл-Ю» на должность арт-директора.

Пунктом 1.3 трудового договора стороны согласовали, что указанная работа является для работника работой по совместительству.

В соответствии с должностной инструкцией арт-директора, Туманов А.В. осуществлял руководство над процессом разработки и создания оригинальных творческих проектов и т.д.

В должностной инструкции, также, как и в трудовом договоре, в качестве должностных обязанностей работника «создание произведений дизайна» не оговаривалось. Туманов А.В. не исполнял обязанности художника-дизайнера.

Указывая на пределы трудовых обязанностей Туманова А.В. как арт-директора, истец ссылается на пункты 2,3,9, 3.10, 3.11 должностной инструкции.

Объектом авторских прав в данном случае является дизайн упаковок, этикеток, логотипов иных обозначений.

Согласно пункту 2 в трудовые обязанности арт-директора входит осуществление руководства над процессом разработки и создания оригинальных творческих проектов, художественно-эстетических решений в производстве разного рода продукции.

В соответствии с пунктом 3.9 должностной инструкции, арт-директор несет ответственность за оформление печатной рекламы и представительской продукции.

Арт-директор создает новые стили оформления продукции, разрабатывает и внедряет усовершенствованные элементы дизайна (пункты 3.10, 3.11 должностной инструкции).

Суд пришел к верному выводу о том, что указанные пункты должностной инструкции (т.1 л.д.33-34) не содержат указание на то, что в пределы трудовых обязанностей Туманова А.В. входило разработка и создание произведений - дизайна упаковок, товарных знаков, логотипов, персонажей.

В материалах дела отсутствуют конкретные служебные задания, выданные ООО «Стайл-Ю» Туманову А.В. на изготовление произведений дизайна, отсутствуют иные доказательства, подтверждающие изготовление Тумановым А.В. указанных в иске произведений в процессе исполнения трудовых обязанностей.

Факт передачи результата работ - дизайна упаковок заказчиком по актам не свидетельствует о том, что произведения являются служебными, поскольку право использования произведения может быть приобретено (а затем и передано) иными способами.

Исключительное право может быть передано автором любому другому лицу (статья 1229 ГК РФ).

Исключительное право на произведение дизайна может перейти к предприятию от автора или иного правообладателя несколькими способами, в том числе: - путем заключения договора об отчуждении исключительного права (статья 1285 ГК РФ); на основании договора авторского заказа (договор заключается в отношении произведения, которое еще не создано, и создается на заказ по договору непосредственно с автором) (статья 1288 ГК РФ); - в порядке выполнения работником трудовых обязанностей (исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если договором между работодателем и автором не предусмотрено иное) (статья 1295 ГК РФ).

В силу пункта 3.2.1 трудового договора, работник обязан выполнять должностные обязанности в соответствии с должностной инструкцией.

При этом, пункт 2 должностной инструкции определяет, что работник осуществляет руководство над процессом разработки и создания оригинальных творческих проектов, художественно-эстетических решений и т.д. Должностная инструкция, равно как и трудовой договор, не предусматривают, что в должностные обязанности работника входит непосредственное «создание» произведений. Постановлением Минтруда РФ от 09.02.2004 № 9 «Об утверждении Порядка применения Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих» установлено, что квалификационные характеристики служат основой для разработки должностных инструкций, содержащих конкретный перечень должностных обязанностей работников с учетом особенностей организации производства, труда и управления, их прав и ответственности. Работодатель по собственному усмотрению также может предусмотреть в должностной инструкции и другие разделы. Модельными должностными инструкциями, утвержденными Постановлением Минтруда РФ, должность работника, ответственного за разработку художественноконструкторских проектов изделий (комплексов) производственного и бытового назначения, означена как «художник-конструктор (дизайнер). По смыслу приведенных выше нормы закона, реализация права признания произведения

служебным находится в прямой зависимости от наличия у работника соответствующих обязанностей, предусмотренных трудовым договором/ должностной инструкцией.

Так, при решении вопроса о том, является ли созданный работником объект интеллектуальных прав служебным, во внимание могут быть приняты в частности: соотношение деятельности, осуществляемой работодателем, со сферой, в которой создан соответствующий объект; пределы трудовых обязанностей работника (пункт 39.1 постановления № 5/29); место выполнения работ по созданию охраноспособных объектов; источник оборудования и средств, использованных для их создания; возможность осуществления работодателем контроля за работой, в рамках которой создан охраноспособный объект; цель создания охраноспособного объекта; последующее поведение работника и работодателя; составляемые ими в процессе трудовой деятельности работника документы, которые в совокупности могли бы свидетельствовать о разработке объектов в порядке исполнения трудовых обязанностей

В пункте 42 постановления № 5/29 разъяснено, что при рассмотрении судом дела о защите авторских прав надлежит исходить из того, что пока не доказано иное, автором произведения (обладателем исключительного права на произведение) считается лицо, указанное в качестве такового на экземпляре произведения. Необходимость исследования иных доказательств может возникнуть в случае, если авторство лица на произведение оспаривается.

Как пояснил ответчик, спорные изображения изготавливались с помощью лицензионного программного обеспечения «СЕРВЕР», которое закреплено за Тумановым А.В. Право использования ООО «Сайл-Ю» программного обеспечения «СЕРВЕР» Тумановым А.В. не делегировалось. В работе использовалось изображение из открытых источников в частности Google, Shatterstok, подписка на которые, в отличии от вывода суда, не требуется. Спорные изображения изготавливались с помощью нанесения на изображения элементов скрытого изображения, призванного для защиты полиграфической продукции. На указанный способ Туманов А.В. имеет патент. Макет для творага «Сладушка» изготовлен в двух цветах, Тумановым для демонстрации творческого решения оформления упаковки.

В подтверждение указанных обстоятельств ответчиками представлен электронный носитель с графическим файлом.

Согласно разъяснениям, изложенным в пункте 14 Постановления Пленума ВС РФ от 19.06.2006 №15 «О вопросах, возникающих у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с защитой авторского права и смежных прав, а также с учетом позиции, изложенной кассационной инстанцией в постановлении от 29.03.2019 по настоящему делу, на истце лежит обязанность доказать факт принадлежности ему авторских прав.

Поскольку истцом не представлены доказательства, подтверждающие факт принадлежности ООО «Стайл-Ю» исключительных прав и распространения ответчиками сведений, порочащих деловую репутацию истца, не представлено, исковые требования правомерно отклонены судом первой инстанции.

Доводы заявителя, изложенные в апелляционной жалобе, не содержат фактов, которые не были бы проверены и не учтены судом первой инстанции при рассмотрении дела и имели бы юридическое значение для вынесения судебного акта по существу, влияли на обоснованность и законность судебного акта, либо опровергали выводы суда первой инстанции, в связи с чем, признаются апелляционным судом несостоятельными и не могут служить основанием для отмены оспариваемого решения Арбитражного суда.

Оснований для переоценки выводов суда первой инстанции, сделанных при рассмотрении настоящего спора по существу, апелляционным судом не установлено.

Нарушений норм процессуального права, являющихся безусловным основанием к отмене судебного акта, судом первой инстанции не допущено. Оснований для отмены обжалуемого судебного акта не имеется.

Государственная пошлина по апелляционной жалобе в соответствии со статьей 110 АПК РФ относится на ее заявителя.

Руководствуясь статьями 176, 266 - 268, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда города Москвы от 04 декабря 2019 года по делу № А40-256611/17 оставить без изменения, а апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в течение двух месяцев со дня изготовления в полном объеме в Суд по интеллектуальным правам.

Председательствующий судья:

Н.И. Левченко

Судьи:

О.Г. Головкина

Д.В. Пирожков