

**МОСКОВСКИЙ ГОРОДСКОЙ УНИВЕРСИТЕТ УПРАВЛЕНИЯ
ПРАВИТЕЛЬСТВА МОСКВЫ
ИНСТИТУТ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
Кафедра юриспруденции**

Направление «Юриспруденция»

Форма обучения очная

РЕФЕРАТ

По учебной дисциплине

«АВТОРСКОЕ ПРАВО»

на тему: **«Проблемы организации доступа пользователей к произведениям
науки, литературы, искусства в цифровой форме»**

Группа / курс __13ЮР11.1, 3_курс

Студент _____ Билялова А.И.
(подпись)

Научный руководитель _____
(подпись)

Москва 2016

Содержание

Введение.....	3
Глава 1. Произведения науки, литературы, искусства как объекты авторского права.....	4
1.1. Характеристика произведений науки, литературы, искусства.....	4
1.2. Охрана произведений науки, литературы, искусства.....	7
Глава 2. Правовые основы предоставления доступа к произведениям в цифровой форме.....	15
2.1. Порядок предоставления доступа.....	15
2.2. Круг лиц, допускаемых к цифровой форме произведений науки, литературы, искусства.....	19
Заключение.....	22
Список источников.....	24

Введение

На сегодняшний день пользователи всемирной системы интернет могут в свободном доступе получать произведения науки, литературы и искусства.

В свою очередь эти произведения могут предоставляться как в неограниченном доступе, так и с применением некоторых ограничений по времени и способу предоставления данных произведений.

Актуальность тематики обусловлено тем, что по состоянию нынешнего времени сложилась ситуация при которой недобросовестные пользователи берут полученные произведения и выдают их за свои собственные.

Цель реферата состоит в выявлении правовых проблем и поиска их решений.

Задачи работы состоят в том, что для начала требуется изучить правовую характеристику произведений науки, литературы, искусства, а также правовой механизм охраны. С другой стороны требуется, определить основы предоставления доступа к произведениям в цифровой форме в частности порядок предоставления доступа и круг лиц, допускаемых к цифровой форме произведений науки, литературы и искусства.

Проработкой данной проблематики занимались такие видные ученые как, Власенко А. Волков А. , Иоффе О. С. , Сергеев А. П., Серебровский В. И. , а также другие ученые, которые посвятили целую жизнь изучению этой проблематики с целью совершенствования российского законодательства и возвышения его на совершенно новый правовой уровень.

Аннотация: Реферат на тему «Проблемы организации доступа пользователей к произведениям науки, литературы, искусства в цифровой форме» выполнен студенткой Московского городского университета управления Правительства Москвы, направления «юриспруденция», Биляловой Альбины Игоревной. Реферат посвящен отрасли авторского права в Российской Федерации, предметом исследования является доступ пользователей к произведениям науки, литературы, искусства в цифровой форме

Abstract: Summary on the topic "Problems of organization of user access to works of science, literature and art in digital form " made student Moscow City Government University of Management , specialization "Jurisprudence" , Bilyalov Albina Igorevna . Essay dedicated to copyright industry in the Russian Federation , the subject of the study are user access to works of science, literature and art in digital form

Глава 1. Произведения науки, литературы, искусства как объекты авторского права

1.1. Характеристика произведений науки, литературы, искусства

Отсутствие любого из названных критериев не позволяет говорить о наличии произведения как объекта авторского права. При этом объектом авторского права может служить как произведение в целом, так и его часть (включая его название), которая удовлетворяет названным критериям охраноспособности и может использоваться самостоятельно.

Критерии творческой деятельности

Творческой обычно считается умственная (мыслительная, духовная, интеллектуальная) деятельность, завершающаяся созданием творчески самостоятельного результата науки, литературы или искусства. Такая деятельность иногда называется продуктивной, в отличие от репродуктивной, выражающейся в воспроизводстве готовых мыслей или образов по правилам формальной логики или иным известным правилам.

Поскольку творчество - субъективный критерий, то творческой по общему правилу признается любая умственная деятельность, и результат этой деятельности охраняется авторским правом, если не доказано, что он является следствием прямого копирования, "пиратства", плагиата, либо он вообще по закону не может являться объектом авторского права. То есть имеет место презумпция творческого характера как самой умственной деятельности, так и любого из ее результатов.

Трактовка творчества как акта самостоятельного создания произведения тем более оправданна, что для авторского права безразличны собственно научные, литературные или художественные качества произведения. Авторское право охраняет любые творчески самостоятельные произведения независимо от их назначения и достоинства.

Охраняемые авторским правом произведения именуются "оригинальными". Это означает уникальность результата, его принципиальную неповторимость при параллельном творчестве разных лиц.

Произведение будет рассматриваться в качестве творчески нового и в том случае, если по-новому выражены замысел и художественные образы. что имеет место при переработке повествовательного произведения в драматическое и наоборот. Наконец, новым произведение будет и в том случае, если используется чужое опубликованное произведение для создания нового творчески самостоятельного произведения.

При решении вопроса о том, является ли данное произведение объектом авторского права на практике может возникнуть вопрос о том, является ли данное произведение

творчески самостоятельным. Установление указанного факта может быть осуществлено с помощью специальной экспертизы. При этом следует иметь в виду, что авторское право охраняет произведение как единое целое формы и содержания. Обособленное от формы содержание и в частности идею, тему, сюжет произведения оно не охраняет. Не охраняются также концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, предлагаемые решения, открытия, факты.

Закон также ничего не говорит о способах и критериях, пользуясь которыми можно определить является ли творческое начало в произведении достаточным для того, чтобы оно охранялось авторским правом. Практическое значение этот вопрос имеет в тех случаях, когда встает вопрос о правовой охране названий или заголовков, афоризмов, состоящих из нескольких, а иногда из одного слова.

В соответствии со сложившейся в России судебной практикой минимальное творческое начало в заголовке или названии, состоящем только из одного слова отсутствует и соответственно они авторским правом не охраняются. В остальных случаях вопрос решается в зависимости от конкретных обстоятельств. В информационном письме Президиума ВАС РФ от 27 сентября 1999 г. N 47 было подчеркнуто, что название произведения подлежит охране как объект авторского права в случае, если является результатом творческой деятельности автора (оригинальным) и может использоваться самостоятельно.

В ряде случаев произведение создается на основе уже существующих произведений (несамостоятельные произведения или производные).

В отличие от оригинальных произведений, в которых все охраняемые элементы созданы самим автором, производные произведения могут включать элементы уже существующих произведений. К ним относятся производные произведения, под которыми понимаются переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства. Вопрос о том, имеет ли место производное произведение решается в зависимости от того, был ли внесен достаточный творческий вклад в его создание. Так, если обработчик при создании производного произведения не заимствует элементы другого самостоятельного или производного произведения, то налицо создание нового произведения, которое однозначно будет охраняться авторским правом (пример, создание произведения "по мотивам"). Если же заимствование все же произошло, то вопрос о создании нового произведения будет решаться при наличии достаточного творческого начала. Таким образом,

производные произведения будут охраняться авторским правом при наличии достаточного творческого начала и соблюдения авторских прав на оригинальное произведение.

Под признаки охраняемого авторским правом произведения попадают и интервью, хотя они прямо и не указаны в перечне охраняемых произведений. Так, творческое начало присутствует как в работе журналиста, так и интервьюируемого; журналист подбирает и формулирует вопросы, а интервьюируемый определяет содержание и форму вопросов, Таким образом, общими усилиями создается особый вид произведения, включающий две неразрывные части.

Каждое произведение обладает определенными достоинствами и назначением. Достоинства произведения - это различные положительные характеристики, относящиеся к форме или содержанию произведения: актуальность темы, научная глубина и достоверность, художественное мастерство.

Назначение произведения - это предполагаемый или фактический метод его использования либо сфера его использования. Назначение произведения определяется автором или иным правообладателем.

Авторское право в одинаковой степени охраняет любые произведения, независимо от достоинств и назначения.

Объективная форма выражения произведения.

Это способ фиксации творческого замысла автора, при котором произведение доступно для восприятия человеческими чувствами.

- письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.);
- устная (публичное произнесение, исполнение и т.п.);
- звуко- или видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.п.);
- объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.).

При этом под записью понимается фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществить их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение. К числу устных произведений обычно относят речи, в том числе судебные, доклады, лекции, проповеди.

В связи с объективной формой произведения следует подчеркнуть, что, как правило, эта форма выражается с помощью различных телесных, материальных носителей (бумаги, холста, камня, дискеты и т.п.). При этом на материальные носители может существовать и обычно существует чье-то право собственности или иное вещное право. Однако это не приводит к превращению систем научных понятий, литературных или художественных

образов (т.е. идеальных результатов интеллектуальной деятельности) в материальные объекты.

Авторское право не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено.

И естественно, "передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачу каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте". Исключение составляют только так называемые право доступа и право следования.,

Для признания произведения, выраженного в объективной форме, объектом авторского права не имеет значения также способ его выражения.

1.2. Охрана произведений науки, литературы, искусства

Определение объектов авторского права содержится в п. 1 ст. 1259 ГК, согласно которому объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения. К объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения. При этом в гражданском законодательстве Российской Федерации в настоящее время не закреплено легальное понятие самого произведения. Понятия произведения и литературного произведения были выработаны только на уровне юридической доктрины. Наибольшее распространение получило определение произведения, данное В. И. Серебровским. "Произведение, - писал он, - это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения"¹

Произведениями литературы в юридической науке признаются художественные произведения, выраженные в словесной форме (включая программы для ЭВМ). В более широком смысле понятием "литературное произведение" охватывается "любое произведение, в котором выражение мыслей, чувств и образов осуществляется посредством слова в оригинальной композиции и посредством оригинального содержания"². В этом

¹ Серебровский В. И. Вопросы советского авторского права. М., 1956. С. 32.

² Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2007. С. 127.

значении литературное произведение охватывает не только литературно-художественные, но и научные, учебные, публицистические и иные работы.

Объектами авторского права выступают лишь такие произведения, которые обладают предусмотренными законом признаками. Такими признаками, как следует из указанного выше определения, являются: 1) творческий характер; 2) объективная форма; 3) возможность воспроизведения тем или иным способом, при котором возможно их восприятие. По мнению О. С. Иоффе, творчество является интеллектуальной деятельностью, завершающейся производящим актом, в результате которого появляются новые понятия, образы и (или) формы их воплощения, представляющие собой идеальное отражение объективной действительности.¹ Э. П. Гаврилов определяет творчество как деятельность человека, порождающую нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью.

Таким образом, творческий характер произведения по-разному толкуется российскими юристами, однако наиболее распространенным является мнение, по которому творческой признается самостоятельная деятельность, в результате которой создается произведение, отличающееся новизной.² Утверждение о том, что новизна является неотъемлемым признаком творческого произведения, не является бесспорным. Действительно, в подавляющем большинстве случаев творческое произведение будет новым, то есть будет содержать оригинальные мысли, идеи, художественные образы, композиции, которые раньше не существовали. Произведение будет рассматриваться в качестве творчески нового и в том случае, если по-новому выражены замысел и художественные образы, что имеет место при переработке повествовательного произведения в драматическое и наоборот. Наконец, новым произведение будет и в том случае, если используется чужое опубликованное произведение для создания нового творчески самостоятельного произведения. Так, например, пьеса М. Булгакова "Полоумный Журден" повторяет основные сюжетные линии пьесы Мольера "Мещанин во дворянстве".

Вместе с тем нельзя, по крайней мере теоретически, исключать такую возможность, когда два автора самостоятельно и независимо друг от друга создадут два абсолютно идентичных произведения (как по форме, так и по содержанию). При решении вопроса о том, является ли данное произведение объектом авторского права, на практике может

¹ Иоффе О. С. Советское гражданское право: В 3-х т. Т. 3. Л., 1965. С. 5.

² Советское гражданское право. Т. 2. М.: Высшая школа, 1985. С. 447.

возникнуть вопрос о том, является ли данное произведение творчески самостоятельным. Установление указанного факта может быть осуществлено с помощью специальной экспертизы. При этом следует иметь в виду, что авторское право охраняет произведение как единое целое формы и содержания. Обособленное от формы содержание, и в частности идею, тему, сюжет произведения, оно не охраняет. Не охраняются также концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования (п. 5 ст. 1259 ГК). Это особенно важно для произведений науки, когда некоторые ученые искренне полагают, что нарушаются их права в тех случаях, когда другие ученые излагают созданные ими научные теории без соответствующих ссылок на автора этой теории. В таких случаях можно говорить только о нарушении научной этики, но не авторского права. Закон также в самом общем виде говорит о способах и критериях, пользуясь которыми можно определить, является ли творческое начало в произведении достаточным для того, чтобы оно охранялось авторским правом. Следует отметить, что в данном случае не учитывается то обстоятельство, было ли завершено произведение или нет. Так, авторское право охраняет не только законченные произведения, но и эскизы, наброски и др. Несколько изменились по сравнению со статьей 6 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" положения, касающиеся возможности отнесения к объекту авторского права части произведения. Согласно п. 7 ст. 1259 ГК авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям, установленным пунктом 3 статьи 1259 ГК (то есть выражены в объективной форме). Персонаж как охраняемая часть произведения назван в ч. 4 ГК впервые. Такая необходимость возникла, с одной стороны, в связи с возросшим числом судебных споров по поводу авторских прав на персонаж (наиболее известными являются иски, поданные Э. Успенским с целью защиты авторских прав на персонажи созданных им сказок), а с другой - из-за наличия понятия "персонаж произведения" в ранее действовавших нормах о товарных знаках (подп. 1 п. 9 ст. 1483 ГК РФ, п. 3 ст. 7 Закона РФ от 23 сентября 1992 года "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров"). Поскольку авторское право направлено на охрану прежде всего формы, а не содержания произведения, под персонажем в п. 7 ст. 1259 ГК понимается часть произведения как элемент его формы: в книге - словесное описание литературного героя, в кинофильме, мультфильме, рисунке - изображение и т. д. При этом под частью произведения понимается как механически выделенная из произведения часть (строчка из стихотворения, отрывок из

кинофильма), так и такая часть, которая создана с помощью творчества другого лица (адаптация книги).

Практическое значение этот вопрос имеет в тех случаях, когда встает вопрос о правовой охране названий или заголовков, афоризмов, состоящих из нескольких, а иногда из одного слова. В соответствии со сложившейся в России судебной практикой минимальное творческое начало в заголовке или названии, состоящем только из одного слова, отсутствует, и соответственно они авторским правом не охраняются. Что такое результат творческой деятельности - один из основных, если не основной вопрос авторского права. Применяя это определение к названию произведения, нельзя не заметить, что, в отличие от любой другой части (отрывка) произведения, его название вряд ли несет на себе такой же отпечаток творческого труда, как само произведение. В остальных случаях вопрос решается в зависимости от конкретных обстоятельств. В информационном письме Президиума ВАС РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 было подчеркнуто, что название произведения подлежит охране как объект авторского права в случае, если является результатом творческой деятельности автора (оригинальным) и может использоваться самостоятельно.¹

Результат творческой деятельности становится объектом авторского права при условии, что он выражен в какой-либо объективной форме. Это обусловлено тем, что поскольку сам объект (произведение) существует нематериально, то без выражения в объективной форме произведение не может быть воспринято другими людьми и не может быть признано объективно существующим. Для того, чтобы творческие замыслы автора стали доступны обществу, они должны выразиться вовне, объективироваться. Требование объективной формы как условия признания произведения объектом авторского права обусловлено тем, что созданное автором произведение до тех пор, пока оно не написано на бумаге, никому не прочитано и не опубликовано в печати, известно одному только автору. Лишь после того, как произведение будет выражено автором вовне, отделившись от автора каким-либо способом, оно получит выражение в объективной форме. Произведения охраняются независимо от того, достаточен ли их художественный уровень. Это обусловлено тем, что само понятие художественного уровня является достаточно субъективным понятием. Форма объективного существования произведения может быть

¹ Хозяйство и право. 2000. N 1. С. 60 - 62

связана с каким-либо материальным носителем (бумага, пленка, пластинка и т. д.) или не связана с ним (например, устное исполнение). В связи с тем, что объект авторского права нематериален, а его форма в большинстве случаев имеет материальный характер, возникает проблема соотношения прав на произведение и на вещь, являющуюся его носителем. Это разные права, и субъекты этих прав могут не совпадать. Собственник вещи может и не иметь авторского права на произведение, материализованное в этой вещи. Особенно рельефно это проявляется в отношении картин и других произведений изобразительного искусства. Устная форма также является разновидностью объективной формы, однако необходимо, чтобы можно было воспроизвести такое произведение (магнитофонная запись, стенограмма выступления и т. д.). Таким образом, объективная форма, как правило, совпадает с понятием материальной формы, однако понятие объективной формы более широкое, чем понятие материальной формы. Произведение признается объектом авторского права независимо от того, обнародовано оно или нет. Конкретизация категорий охраняемых авторским правом произведений, очевидно, вызвана тем, что провести грань между произведениями литературы, науки и искусства бывает достаточно сложно. К произведениям литературы можно отнести художественные произведения, выраженные в словесной форме, к произведениями науки - любые произведения, основное содержание которых состоит в выработке и систематизации объективных знаний об окружающей нас действительности, включая произведения научной литературы. К произведениям искусства относятся все остальные произведения художественного творчества, включая произведения живописи, архитектуры, музыки, декоративно-прикладного искусства и т. д. Так, статья, посвященная проблемам генетики, по своему содержанию должна быть отнесена к произведениям науки. Однако по своей форме это произведение литературы, поскольку выражена в словесной форме и в письменном виде. Как было отмечено в литературе, "частные письма могут быть объектом авторского права, хотя бы отнесение их к произведениям науки, литературы или искусства затруднительно. То же относится и к шахматным и шашечным задачам и композициям".

Для того, чтобы произведение было признано объектом авторского права, необходимо наличие всех названных признаков, и тогда произведение будет охраняться без какой-либо дополнительной регистрации; не требуется и формального подтверждения наличия этих признаков, квалификации произведения в качестве объекта в каком-либо государственном органе. Закон прямо указывает на то, что для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей (п. 4 ст. 1259 ГК). Термин

"формальность" обозначает выполнение определенных процедур, установленных законодательством. Анализируя национальные законодательства разных стран, к формальностям можно отнести следующее: применение знака охраны авторского права, регистрация и депонирование произведений, регистрация авторского договора. Однако автор произведения вправе, но не обязан для оповещения о своих правах использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов: латинской буквы С в окружности, имени автора и первого года опубликования. В соответствии с национальным законодательством Испании и некоторых латиноамериканских стран (Аргентина, Колумбия и др.) условием авторского права на произведение является депонирование экземпляров всех публикаций. Таким образом, проставление знака охраны целесообразно с практической точки зрения, поскольку, во-первых, обеспечивает правовую охрану произведения в тех странах, где соблюдение формальностей является условием правовой охраны и, во-вторых, информирует потенциального пользователя о правообладателе. Вместе с тем для обеспечения идентификации произведения и для последующего сбора гонорара за его использование осуществляется регистрация этих произведений в авторско-правовых обществах (например, в Российском авторском обществе - РАО). За регистрацию взимается плата. При этом выдается свидетельство, подтверждающее факт регистрации и дату регистрации. При регистрации произведений автор должен представить клавишник, текст, кассету с записью и т. д. и заполнить специальную регистрационную форму. Автор дает гарантию, что он является действительным создателем произведения и что последнее не нарушает права третьих лиц. Такое свидетельство может быть использовано впоследствии в качестве доказательства в суде. Однако следует иметь в виду, что такая регистрация не создает авторского права. В последние годы появилась практика использования нотариального заверения как способа удостоверения авторского права на произведение. Так, автор текста, который он рассматривает в качестве оригинального произведения, ставит под ним свою подпись, которая, по существу, и удостоверяется нотариусом. Согласно ст. 80 Основ законодательства о нотариате нотариус, свидетельствуя подлинность подписи, не удостоверяет фактов, изложенных в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом. Следует также иметь в виду, что в различных видах произведений значение содержания и формы для их правовой охраны неодинаково. Так, при создании научных произведений целью является не эмоциональное, а рациональное воздействие. Творчество в основном концентрируется на содержании произведения. Что же касается формы произведения, то она не обязательно должна отличаться особой оригинальностью. В то же время произведения

искусства направлены на то, чтобы оказывать прежде всего эмоциональное воздействие, и творчество в данном случае направлено в большей степени на форму произведения. Установить закрытый перечень объектов авторского права невозможно, поэтому законодатель нашел способ более четко обрисовать контуры объектов, охраняемых авторским правом, пойдя от противного и указав те произведения, которые не могут быть объектами авторского права. Согласно п. 6 ст. 1259 ГК не являются объектами авторских прав:

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное). Отсутствие правовой охраны для официальных документов обусловлено тем, что они изначально предназначены для широкого использования, которое должно быть беспрепятственным и оперативным (хотя по своей сути обычно это авторские произведения, созданные в порядке выполнения служебного задания). Поэтому не охраняются авторским правом они только с того момента, когда получают официальный статус, т. е. будут утверждены соответствующим государственным органом. Что касается сообщений о событиях и фактах, то им охрана не предоставляется в связи с тем, что сообщения не обладают признаками произведения, поскольку несут только информационную нагрузку. В информационном письме Президиума ВАС РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 было особо подчеркнуто, что программы телевидения и радио, как и информация о времени их выхода в эфир, не являются объектами авторского права¹.

¹ Хозяйство и право. 2000. N 1. С. 60 - 62.

Глава 2. Правовые основы предоставления доступа к произведениям в цифровой форме

2.1 Порядок предоставления доступа

Информационное общество получило неожиданно широкомасштабное развитие, что породило новые социальные, экономические и правовые проблемы. Новые технологии оказали беспрецедентное влияние на научные исследования, обучение, доступ к культуре и информации. В числе жизненно важных проблем, поставленных перед нами обществом, которое мы привыкаем называть информационным, - создание сбалансированных и всесторонних правовых рамок, разработанных с учетом изменений в экономической и социокультурной модели при одновременном сохранении фундаментальных прав и свобод в цифровой среде. Одним из краеугольных, а возможно, и основополагающих элементов этой системы является авторское право. В цифровую эру содержание в значительной степени состоит из произведений, претендующих на охрану по авторскому праву.

Однако преобразование произведений в цифровой формат и их обращение в сетях типа Интернет означает, что имеется возможность быстро сделать дешевые и высококачественные копии и разослать их множеству других лиц по всему миру, не обращая внимания на границы. Более того, оцифрованные произведения легко изменить и даже фальсифицировать, а это свидетельствует о наличии огромной потенциальной угрозы неимущественным правам авторов. Учитывая эти факты, неудивительно, что одной из областей, к которой в первую очередь приковано внимание мирового сообщества, является авторское право.

Стало возможным как переводение уже существовавших произведений в цифровую форму, так и создание произведений в цифровом формате, т.е. форму, представляющую собой в простейшем случае огромную последовательность чисел (0 и 1) в двоичной системе исчисления. Несмотря на то, что данное явление может рассматриваться, как естественный ход научно-технического прогресса, создание глобальных коммуникационных сетей и массовое распространение персональных компьютеров, и широкого распространения цифровой формы породили для устоявшейся системы авторского права более сложные проблемы, чем те с которыми приходилось сталкиваться на протяжении всей истории его существования. Это связано с тем, что существующее право интеллектуальной собственности ориентировано в основном на аналоговый мир, в то время как цифровая форма имеет ряд основополагающих особенностей:

- Цифровая форма может быть получена практически для любого объекта авторского права или смежных прав;

- Цифровая форма может быть преобразована в аналоговую, воспринимаемую человеком;
- Копирование объектов авторских и смежных прав в цифровой форме требует существенно меньших экономических затрат;
- Копирование объектов авторских и смежных прав в цифровой форме осуществляется без потери качества оригинала или даже копии оригинала произведения;
- Цифровая форма объектов авторских и смежных прав является оптимальной для передачи в электронных сетях, что делает возможным существование объектов авторских и смежных прав в цифровой форме не только на стационарных носителях, но и на локальных или сетевых устройствах.

Значение и последствия последнего обстоятельства стали особенно очевидны с внедрением глобальной коммуникационной сети Интернет, с его неисчерпаемыми возможностями передачи и размещения информации и объектов авторского и смежных прав, доступностью множеству пользователей независимо от месторасположения. Указанное обстоятельство, а также тот факт, что большинство государств и мировое сообщество рассматривают глобальную информационную инфраструктуру в качестве одного из средств для экономического, культурного и социального развития, становится очевидным потребностью в достижении баланса между новыми техническими возможностями, упрощающими доступ и функционирование информации, в том числе и объектов авторского права и смежных прав в сети и правовыми гарантиями их создателям и иным правообладателям.

К основным объектам авторского права в контексте компьютерных технологий (цифровых форм представления произведений) применительно к литературным, музыкальным, аудиовизуальным и другим произведениям творческого труда, компьютерных программ.

Как известно, авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения. Иначе говоря, любой продукт творчества независимо от того насколько он корректен, этичен и вообще интересен окружающим, а также каким образом он выражен создателем, попадает под действие и защиту авторского права. Авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме: письменной, устной, звуко- или видеозаписи (например, механической,

магнитном, цифровой, оптической), изображения (например, рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр) и любых других формах выражения.

Помимо широко известных объектов авторского права (литературные, музыкальные, аудиовизуальные, фотографические (и аналогичные) произведения, программы для ЭВМ, произведения живописи, скульптуры, графики и дизайна), к объектам авторского права также относятся производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры и другие переработки произведения пауки, литературы и искусства) и различные творческие составные произведения (в том числе различные сборники (энциклопедии и антологии). При этом необходимо напомнить, что авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты, что впрочем, не мешает защищать эти объекты посредством, например, патентного права, а также не являются объектами авторского права официальные документы (и их официальные переводы), государственные символы и знаки, произведения народного творчества и сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер. Последнее, пожалуй, является наиболее тонкой категорией, поскольку грань между сообщением и творческим изложением сообщения иногда очень расплывчата. Но я не буду раскрывать подробно изъятия из авторского права, поскольку речь о них пойдет ниже.

В последние годы в области интеллектуальной собственности появились новые объекты и субъекты прав. Возникли новые права, относящиеся к авторскому праву, - от прав, признаваемых за производителями фонограмм и видеографических записей, до специальных прав на базы данных. Эти новые права свидетельствуют о тревожащих переменах в области прав интеллектуальной собственности, начиная с системы, призванной охранять творческие произведения, и заканчивая системой, склонной охранять инвестиции. Так, производители фонограммы или первой копии кинофильма получили право, близкое к авторскому праву, потому что они сделали вложения в кинопроизводство или изготовление записи. Радиостанциям предоставлены сходные права по той причине, что вещание требует инвестирования. И именно капиталовложениями, неразрывно связанными со сбором информации, обусловлено признание права интеллектуальной собственности за производителями баз данных.

Эти перемены противоречат самим основам права интеллектуальной собственности и - особенно - авторского права, призванного охранять интеллектуального произведения, имея в виду содействие прогрессу в науках и искусстве. Подобные права и особое право производителей баз данных отходят от этих фундаментальных основ, поскольку открыто

признается, что основанием для их существования является желание обеспечить через монопольное право отдачу от инвестиций.

Фактически, особое право позволяет создателю базы данных запретить поиск и повторное использование входящих в нее материалов в течение 15 лет. Единственным критерием предоставления охраны является необходимость существенных количественных и качественных инвестиций в получение, проверку или представление содержания базы данных. Таким образом, в рамках особого права "размещение финансовых ресурсов и/или затраты времени, усилий и энергии" заменяет подразумеваемый в авторском праве критерий оригинальности. Следовательно, просто собранной в одном месте информации достаточно, чтобы придать базе данных характер монополии в рамках права интеллектуальной собственности. Судебным и арбитражным органам придется определиться с критерием существенных инвестиций. В любом случае сюда следует включать наем персонала для подготовки базы данных и сбора данных.

Кроме того, следует заметить, что это вновь созданное право, позволяющее его обладателям контролировать и, следовательно, запрещать доступ к самой информации, по существу, предоставляется как бессрочное право, поскольку начальный 15-летний период охраны, начинающийся с даты производства, возобновляется каждый раз, когда в базе данных происходит значительное изменение. Поэтому, достаточно регулярно обновлять базу данных, чтобы продлевать срок охраны на последующие 15 лет.

Принятие закона об охране баз данных за пределами авторского права или через специальное право, как это имеет место в Европе, либо через другой механизм, предназначенный для охраны содержания базы данных, вызвало волну возмущения. В отношении этого нового вида права интеллектуальной собственности можно выделить два основных подхода: с одной стороны, могут возражать, что критерием охраны служит экономическое вложение, а не интеллектуальная деятельность, а с другой стороны, могут не соглашаться с тем, что право на базы данных позволяет *de facto* присваивать собственно содержание информации, что может стать препятствием в распространении информации и в доступе к ней.

Оба этих следствия охраны базы данных пагубны главным образом для образовательных и научных отраслей развивающихся стран, поскольку на практике они влекут за собой создание экономических барьеров ко всякому доступу к информации.

Производители баз данных могут применить законные санкции против любого присвоения осуществляемой ими работы по сбору и систематизации данных. Если базы данных содержат в себе оригинальность выбора и структурирования содержания, они,

конечно, охраняются авторским правом в соответствии с Европейской директивой 1996 г., Договором ВОИС по авторскому праву и Соглашением ТРИПС.

Кроме того, общее право предлагает определенные средства возмещения через закон, защищающий от недобросовестной конкуренции. Вопрос об использовании закона о недобросовестной конкуренции как системы охраны баз данных обсуждался при разработке Европейской директивы 1996 г. Оригинальная идея фактически заключалась в том, чтобы использовать закон о недобросовестной конкуренции для пресечения присваивания усилий и инвестиций со стороны создателя базы данных. Это решение основывается на теории паразитической конкуренции, которая рассматривает как недобросовестный тот факт, что конкуренты могут избавить себя от денежных хлопот, дословно скопировав произведение другого человека и получив тем самым незаконное преимущество в конкурентной борьбе. Достоинство такого выбора заключается в том, что он ограничивает возможности законных действий в случаях буквального и систематического копирования результатов труда создателя базы данных и, кроме того, дает право предпринимать законные действия только против конкурентов (в отличие от пользователей). Таким образом, эта система избегает риска монополизации информации.

2.2. Круг лиц, допускаемых к цифровой форме произведений науки, литературы, искусства

Субъектами авторского права являются создатели произведений науки, литературы и искусства, их правопреемники, наследники, работодатели и другие лица, приобретающие по закону или договору исключительные авторские права. Авторами признаются лица, творческим трудом которых создано произведение (ст. 1257 ГК РФ). В отношении всех произведений действует правило, которое устанавливает факт авторства того, кто указан на оригинале или экземпляре произведения, если не доказано иное. Право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения и защита его от искажения являются личными неимущественными правами и охраняются бессрочно. Особое значение личное неимущественное право на имя приобретает при использовании произведений в среде Интернет. Нередко многочисленные "скачивания" приводят к потере имени автора и к потере знака охраны авторским правом. Статья 1300 ГК РФ предусматривает право автора на информацию, которая позволяет идентифицировать произведение автора, иного правообладателя, информацию об условиях использования произведения. Согласно ст. 1281 ГК РФ имущественные права охраняются в течение всей жизни автора и в течение семидесяти лет после его смерти. Право на использование произведения (которое является имущественным правом), в том числе право на доведение до всеобщего сведения сети Интернет, может предоставить только его автор. В этих целях заключается письменный договор. Договор может быть заключен с иным правообладателем в следующих случаях:

- переход исключительного права на произведение по наследству (ст. 1283 ГК РФ);
- произведение создано в результате договора авторского заказа с условием отчуждения заказчику исключительного права (ст. 1288 ГК РФ);
- произведение принадлежит работодателю автора и было создано работником в результате выполнения служебного задания, в соответствии с трудовым договором и должностной инструкцией.

Из этого правила закон устанавливает некоторые исключения:

цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования (пп. 1 п. 1 ст. 1274 ГК РФ); воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, кинематографии, путем сообщения в эфир или по кабелю произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью (пп. 5 п. 1 ст. 1274 ГК РФ). Тут надо сделать оговорку, что данное правило действует при

одновременной трансляции телевизионного вещания и потокового видео на сайтах телеканалов; истечение срока действия исключительного права и перехода произведения в общественное достояние. Во всех остальных случаях использование произведений в сети Интернет подчиняется общим правилам, предусмотренным ст. 1270 ГК РФ, и их несоблюдение ведет к признанию использования незаконным. Надо отметить, что большинство нарушений совершаются пользователями, не имеющими никаких злых намерений и не преследующими цели извлечения дохода. Просто подобное поведение стало обычным для Сети и следствием мнения, что Интернет является внеправовым пространством. Российским законодательством предусмотрены нормы, защищающие права авторов. Помимо требований по пресечению действий, нарушающих права автора или иного правообладателя, и возмещению убытков можно взыскать компенсацию в размере от 10 тыс. до 5 млн. руб. за каждое нарушение (ст. 1301 ГК РФ). Оборудование, прочие устройства и материалы, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя (п. 5 ст. 1252 ГК РФ). Новеллой части четвертой Гражданского кодекса РФ является норма, предусматривающая ликвидацию юридического лица, в случае неоднократного или грубого нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке (ст. 1253 ГК РФ). В Уголовном кодексе РФ также предусмотрена ответственность за хищение охраняемой законом информации. При этом способ хищения может влиять на тяжесть совершенного преступления и его квалификацию. С точки зрения уголовного законодательства совсем не одно то же - простое копирование произведений без согласия автора или иного правообладателя посредством обычного сохранения последующим незаконным ее использованием (ст. 146 УК РФ) и те же самые действия, но с несанкционированным доступом и с изменением существующих программ (ст. ст. 272, 273 УК РФ) ¹

¹ Шестаков Е. Указ. соч.
20

Заключение

Подведя итог, творческий характер произведения по-разному толкуется российскими юристами, однако наиболее распространенным является мнение, по которому творческой признается самостоятельная деятельность, в результате которой создается произведение, отличающееся новизной. Утверждение о том, что новизна является неотъемлемым признаком творческого произведения, не является бесспорным. Действительно, в подавляющем большинстве случаев творческое произведение будет новым, то есть будет содержать оригинальные мысли, идеи, художественные образы, композиции, которые раньше не существовали. Произведение будет рассматриваться в качестве творчески нового и в том случае, если по-новому выражены замысел и художественные образы, что имеет место при переработке повествовательного произведения в драматическое и наоборот. Наконец, новым произведение будет и в том случае, если используется чужое опубликованное произведение для создания нового творчески самостоятельного произведения. Так, например, пьеса М. Булгакова "Полоумный Журден" повторяет основные сюжетные линии пьесы Мольера "Мещанин во дворянстве".

Если права автора были нарушены путем размещения принадлежащей ему информации на сайте без получения согласия автора или иного правообладателя, перед обращением в суд следует зафиксировать полученную информацию. Статьи 102, 103 Основ законодательства РФ о нотариате предусматривают досудебную фиксацию доказательств, находящихся в Интернете. Для этого нотариус должен провести осмотр страниц сайта и зафиксировать возможное нарушение в протоколе. Защита авторских прав в сети Интернет ставит не только юридические, но и технические вопросы. В настоящее время контролировать использование произведений в Интернете очень сложно, в связи с чем самые удачные нормы авторского права не смогут работать в полную силу без применения дополнительных, нерегулируемых методов защиты. Перспективы развития законодательства об авторском праве применительно к Интернету в значительной степени зависят от того, будут ли созданы технические средства, позволяющие ограничивать и отслеживать использование произведений в Интернете.¹

¹ Власенко А. Самозащита авторских прав в сети Интернет // www.Law-n-Life.ru/arch/130/130-6.doc (11.12.2009).

Особую проблему составляют пиринговые сети. Обычно они используются для обмена музыкальными, аудиовизуальными и литературными произведениями, программами для ЭВМ. Определить круг участников такой сети невозможно. При этом каждый участник, скачивая файл, закачивает его другому равноправному участнику. В некоторых наиболее распространенных в настоящее время пиринговых сетях существуют специальные серверы - трекеры, которые по запросу заинтересованных пользователей передают в сеть списки файлов, доступ к которым открыл пользователь.¹ С помощью трекера осуществляется техническая поддержка связей между участниками, координируются их запросы и пожелания, но в обмене данными раздаваемых файлов он не участвует. На трекере хранятся IP-адреса участников, входящие порты клиентов и т. д. Также трекер может хранить некоторые файлы или их описание, предоставлять статистику закачек по разным файлам, показывать количество подключенных участников и пр. Одним из способов защиты авторских прав является предъявление требований к владельцу трекера.

¹ Волков А. Анализ структуры авторского права использования произведения пользователями пиринговых сетей // Интеллектуальная собственность: авторское право и смежные права. 2009. N 7. С. 42.

Список источников

1. Власенко А. Самозащита авторских прав в сети Интернет // [www. Law-n-Life. ru/ arch/ 130/ 130-6.doc](http://www.Law-n-Life.ru/arch/130/130-6.doc) (11.12.2009).
2. Волков А. Анализ структуры авторского права использования произведения пользователями пиринговых сетей // Интеллектуальная собственность: авторское право и смежные права. 2009. N 7
3. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 23.05.2016)
4. Иоффе О. С. Советское гражданское право: В 3-х т. Т. 3. Л., 1965.
5. Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2007
6. Серебровский В. И. Вопросы советского авторского права. М., 1956.
7. Советское гражданское право. Т. 2. М.: Высшая школа, 1985.
8. Хозяйство и право. 2000. N1