

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

Направление «Юриспруденция»

Форма обучения очная

Реферат

По учебной дисциплине

«АВТОРСКОЕ ПРАВО»

на тему: «Проблема охраны сиротских произведений»

Группа / курс 13ЮР11.2, 3 курс

Студент _____ Панферова О. В.
(подпись)

Преподаватель _____
(подпись)

Дата защиты «__» _____ 2016 года

Оценка _____

Москва 2016

Содержание

Введение.....	3
Глава 1. Общие положения сиротских произведений.....	5
1.1 Характеристика сиротских произведений.....	8
1.2 Открытый реестр сиротских произведений как инструмента защиты прав авторов....	11
Глава 2. использование сиротских произведений.....	12
2.1 Правовые принципы использования сиротских произведений.....	12
2.2 Публикация сиротских произведений.....	13
Глава 3. Охрана сиротских произведений.....	14
Заключение.	16
Список использованных источников.....	17

Аннотация: Реферат на тему «Проблема охраны сиротских произведений» выполнен студенткой Московского городского университета управления Правительства Москвы, направления «юриспруденция», Панферовой Ольги Владимировны. Реферат посвящен отрасли авторского права в Российской Федерации, предметом исследования являются сиротские произведения и особенности их использования.

Annotation: The theme of the abstract « The problem of the protection of orphan works » made student of Moscow City Government University of Management Moscow, direction "Jurisprudence", Panferova Olga Vladimirovna. The abstract dedicated to copyright industry in the Russian Federation, the subject of the study are orphan works, and especially their use.

Введение

С давнего времени многие люди создавая свои произведения, будь то скульптура, картина, рассказ, музыка и так далее, стремились как-нибудь защитить свои права. Именно поэтому понятие интеллектуальной собственности появилось достаточно давно. В течение долгого периода, начинало формироваться законодательство об авторском праве. Первый авторский закон появился в Англии в 1710 году. В России же авторское право начинало формироваться только в 1828 году.

Сначала итоги и результаты творческой деятельности приравнивались к праву собственности, но были случаи когда их относили и к движимому имуществу. Такой подход основывался во многом на теории естественного права, которая признавала за создателем произведения право собственности на достигнутый творческий результат. В настоящее же время авторское право представляет из себя отдельную отрасль.

Актуальность. Изучая историю о развитие авторского права, достаточно часто встречаются случаи, когда у произведений не находится творец. Такие работы носят название произведения-сироты.

В настоящий период стоит важный вопрос об охране сиротских произведений. Если рассматривать европейскую статистику, то можно увидеть, что более чем у трети охраняемых авторским правом произведений не найден правообладатель. А если учитывать что некоторые лица, могут использовать произведения-сироты без разрешения правообладателя, существует риск связанный с его вероятным появлением и обращением в суд по факту нарушения авторских и смежных прав, со всеми вытекающими последствиями.

Такой сценарий зачастую может препятствовать к доступу ко многим произведения. Если бы Доступ к таким произведениям был бы открыт, то возможно их можно было бы использовать в научных, исследовательских, образовательных

программах. Именно поэтому справедливое правовое решение по произведениям-сиротам является одной из серьёзных задач в мировой практике, регулирующей интеллектуальные права.

В других странах в охране сиротских произведений заинтересованы стороны и уже не первый год продолжается поиск оптимальной и справедливой стратегии охраны произведений. В данный момент, за рубежом последнее время появился наиболее значимый документ, который был одобрен Европарламентом Директива ЕС 2012/28/EU «О некоторых случаях разрешённого использования сиротских произведений». В России же этот вопрос практически обсуждался и не изучался экспертами, но постепенно начинает усовершенствовать действие нынешнего законодательства.

Объект исследования - общественные отношения, складывающиеся в области охраны произведений-сирот

Предмет исследования – проблема охраны сиротских произведений

Цель исследования - комплексный анализ понятия, а так же охрана произведений-сирот.

Для достижения поставленной цели в исследовании решались следующие задачи:

- рассмотреть общую характеристику сиротских произведений;
- исследовать инструмент охраны произведений-сирот;
- изучить правовые принципы использования сиротских произведений
- рассмотреть публикацию сиротских произведений
- изучить процесс легализации сиротских произведений
- проанализировать охрану сиротских произведений и дать правовую оценку

Глава 1. Общие положения сиротских произведений

1.1 Характеристика сиротских произведений

В настоящий момент существует большое количество произведений, у которых авторы неизвестны. Тенденция и направленность библиотек на использование произведений в отношении которых "правообладатель утратил интерес" или неизвестен (срок действия исключительного права на произведение еще не истек), отмечаются в странах Европейского союза. Определение сиротских произведений дается в положении Директива ЕС от 25 октября 2012 г. N 2012/28/ЕС "О некоторых случаях использования "произведений-сирот" , вступивший в силу 28 октября 2012 г.¹ К "произведениям-сиротам" относятся произведения, у которых правообладатель не определен либо один или более правообладателей определены, но не установлено его местонахождение, несмотря на тщательные поиски, проводимые в соответствии со ст. 3 Директивы, которая возлагает на государства соответствующие обязанности.²

Считается что в Великобритании такое законодательство более развито и учитывая оценку британской библиотеки, в Королевстве около 40% всех печатных работ являются "произведениями-сиротами". Точно так же и в Немецких библиотеках большое количество работ, не имеющие авторов. Проблема заключается в том, что отсутствует система регистрации произведений в соответствии с Бернской конвенцией 1996 г.

Если изучать и рассматривать российское законодательство, то термин сиротские произведения не будет определен, но его можно найти в менее формальных документах, которые связаны с авторским правом. Например, Московской конвенции по авторскому праву.

Законное использования произведения, автор которого неизвестен, отнесены к издателю, имя или наименование которого обозначены на произведении.

В отношении произведений, выпущенных анонимно или под псевдонимом, издатель, имя которого указано на произведении, признается, при отсутствии доказательств противоположного, представителем автора, и в этом качестве он правомочен защищать права автора и обеспечивать их соблюдение. Действие положений настоящего пункта прекращается, когда автор раскроет свою личность и заявит о своем авторстве на произведение. Данное положение прописано в Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (далее – Бернская конвенция). Из этого

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Авторское право. Права, смежные с авторскими. Постатейный комментарий к главам 69 - 71 / Б.М. Гонгало, В.О. Калятин, М.Я. Кириллова и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М: Статут, 2014. 510 с.

² положением Директива ЕС от 25 октября 2012 г. N 2012/28/ЕС "О некоторых случаях использования "произведений-сирот"ст 3

следует что отсутствие информации об авторе не является основанием для свободного использования произведения и требует от пользователей совершения определенных действий по получению разрешений, пока соответствующее произведение не перейдет в разряд общественного достояния.¹

Изучая настоящее законодательство авторского права, которое действует в большинстве стран, можно выявить объекты авторского права, такие как: любые произведения интеллектуального труда, которые имеющие конкретного автора или авторов, за исключением произведений, имеющих официальный характер нормативных актов, судебных документов, официальных документов международных организаций, а также их официальных переводов, государственных символов и знаков, а также символов и знаков муниципальных образований, сообщений, имеющих исключительно информационный характер новостных сообщений, программ телепередач, расписаний движения транспортных средств и тому подобного. Из этого следует, что авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, выраженные в различной форме: печатные и рукописные тексты, изображения в том числе фотографии, карты, схемы, иллюстрации, картины и рисунки, аудиовизуальные и кинематографические произведения. Фонограммы, зачастую являются объектами смежных прав но на них распространяются те же ограничения использования, что и на объекты авторских прав. Международные нормы в области авторского права требуют получения разрешения правообладателя автора, издателя, вещательной компании и пр., на копирование произведения и его публикацию в печатном или цифровом виде, то есть лицензии. Рассматривая правовые противоречия, можно прийти к выводу о том, что сиротские произведения технически невозможно использовать на законных основаниях. И тем не менее, в архивах, библиотеках, и других учреждениях культуры находится огромное количество произведений, авторы которых остаются до сих пор неизвестны.

В данный момент происходит развитие цифровой медиаиндустрии. Это приводит к тому, что проблема сиротских произведений только усугубляется. Если посмотреть законодательство об авторском праве, разрешение правообладателя требуется не только на воспроизведение, но и на оцифровку работы. Это означает что сиротское произведение не может на законных основаниях стать частью электронного фонда библиотеки, музея или архива и обречено храниться на своем первоначальном носителе с опасностью быть

¹ Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г. (ред. от 28.09.1979)

утраченным навсегда. Если рассматривать проблему сиротских произведений в Европе и США то она была осознана почти десятилетие назад, и на сегодняшний момент, они достигли больших успехов и результатов в урегулировании их правового статуса. К сожалению в России о защите произведений-сирот стали задумываться не так давно. Но тем не менее, уже стремятся произвести реформы в настоящем законодательстве с целью улучшения и создания условий для коммерческого и некоммерческого использования сиротских произведений.

1.2 Открытый реестр сиротских произведений как инструмента защиты прав авторов

Еще в начале 2000-х годов в Европе стали обсуждать концепцию создания единого открытого реестра сиротских произведений. Создание такого реестра могло бы упростить библиотекам возможность обмениваться данными о хранящихся у них сиротских произведениях, а пользователям — предоставить возможность получать доступ к этим произведениям на законных основаниях. Подобный проект был представлен в инициативе Минкомсвязи РФ о реестре сиротских произведений и возможности использования схемы опт-аут от 27 августа 2015 года. Создание реестра может обеспечить повышение прозрачности и эффективности деятельности по коллективному управлению авторскими и смежными правами. В качестве дополнением к реестру сиротских произведений должен стать реестр произведений, которые перешли в статус общественного достояния, поскольку в ФЗ «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации (в части совершенствования механизма коллективного управления авторскими и смежными правами)» от 27 августа 2015 года предлагается: «Если спустя 6 месяцев с момента внесения в реестр произведения, обладателя авторских прав на которое не удалось установить, правообладатель не идентифицирует себя путем направления обоснованного заявления в адрес федерального органа исполнительной власти, уполномоченного Правительством Российской Федерации на создание, формирование и ведение реестра, такое произведение переходит в общественное достояние». Из этого следует, что нужно создавать разные реестры, так как список сведений, которые относятся к сиротским произведениям, характерно отличается от перечня сведений, которые необходимы относительно произведений, перешедших в статус общественного достояния.

Просто работы реестра необходимо продумать его структуру. Она должна включать в себя такие параметры идентификации. К ним можно отнести название, предположительного автора, номер идентификации, описание произведения либо его критерии такие как кинопроизведение либо литературное произведение, или фотографии и так далее. Так же к параметрам идентификации можно было бы отнести дату ввода произведения в реестр и срок подачи заявления об авторстве, после подтверждения которого данное произведение могло бы перейти в статус общественного достояния.

Если рассматривать и реестр о б произведениях, признанными общественным достоянием, то там тоже можно было бы ввести различные параметры для идентификации, которые могли бы быть схожи за исключением наличия подаваемого заявления на авторство.

Для более удобного пользования для граждан, реестр должен быть открытым. Для этого можно организовать его через специальный сайт в сети интернет. В нем могут находиться форум и новостной портал, с необходимой информацией. По тематикам сиротские произведения и произведения, которые были признаны общественным достоянием. Создание такого реестра упростило бы доступ граждан к имеющейся информации и произведения. Так же на этом портале можно было бы оставить место для регистрации аккаунтов, что бы граждане могли оставлять свои отзывы, делиться мыслями, общаться или оставлять тематическую информацию. Сайт должен предоставлять возможность, авторам, своих произведений, отследить статус своей работы и связаться с уполномоченными органами, чтобы заявить о своем авторстве. Благодаря этому реестр смог бы пополняться новыми произведениями. В случаях. Когда гражданину будет необходимо использовать сиротское произведение, к примеру в качестве научного исследования, ему не обходимо будет оставить заявку на его использование, в случае если автор будет найден или если произведение перейдет в статус общественного достояния, с получением пользователем уведомления в случае одного из этих событий. Одной из основных задач такого реестра должна быть защита пользователей от злоупотребления авторами своими правами с целью ложного обвинения в нелегальном использовании сиротской работы.

Специальная категория «сиротские произведения» выводится с целью упорядочения правомерного доступа к произведениям в процессе масштабной оцифровки документов и информационных материалов.¹

Сиротские произведения являются значительной частью фондов европейских библиотек, музеев, кино- и аудио-архивов, а также архивов организаций общественного вещания. Отсутствие данных об их правообладателях часто является препятствием для их оцифровки и открытия к ним публичного доступа. Поэтому в соответствии с директивой Европейского Парламента и Совета от 25 октября 2012 года 2012/28/EU об определенных случаях разрешенного использования сиротских произведений была организована единая база данных сиротских работ для ЕС под названием Orphan Works Database . Кроме информации о самих работах, эта база данных содержит информацию о коллективных правообладателях на нее, что позволяет в рамках системы расширенного коллективного лицензирования получить разрешение использование цифровой копии работы в законных

¹ Леанович Е. Б. Статья «Развитие правового регулирования в отношении сиротских произведений в Европейском Союзе»

целях. Эта база данных создается объединенными усилиями сотрудников большинства крупнейших библиотек Европы.

Глава 2. Использование сиротских произведений

2.1 Правовые принципы использования сиротских произведений

В 2013 году количество участников Бернской конвенции составляло 166 участников, в том числе и Россия, которая присоединилась к ним в 1995 году.

В Бернской конвенции установлено ряд принципов международного авторского права такие как принцип независимости, принцип национального режима, принцип презумпции авторства и принцип автоматической охраны. Все они связаны с авторским правом и направлены на сотрудничество между участниками данной конвенции.

Если рассматривать каждый принцип по отдельности то можно прийти к выводу, что они играют роль в урегулировании вопросов по авторскому праву.

К примеру, принцип независимости охраны не зависит от охраны произведений в других странах, в том числе в стране происхождения произведения. Существует только одно исключение связанное с тем, что закон может предусматривать прекращение охраны произведения, срок охраны которого уже истёк в стране происхождения произведения.

В свою очередь принцип национального режима, и в соответствии с ним каждая страна, которая участвует в данной конвенции, предоставляет другим странам те же авторские права, что и своим собственным гражданам.

Принцип автоматической охраны не требует для использования каких-либо предварительных формальностей такие как регистрации, особого заявления о претензиях на копирайт, разрешения властей и т. д. и возникает автоматически в момент фиксации произведения в материальной форме для граждан стран-членов конвенции или первой публикации (для опубликованных в этих странах произведений иностранных авторов)

Презумпция авторства: в отсутствие доказательств обратного автором считается тот, чьё имя или псевдоним указаны на обложке книги. Конвенция не содержит определения авторства, поэтому в разных странах представления об авторстве некоторых произведений могут отличаться. Например, в России автором может быть только человек, за исключением отдельных и строго определённых видов произведений, созданных в СССР, в то время как США признаёт авторство юридических лиц. Авторство произведения определяется по законам страны происхождения.

Выше перечисленные принципы являются базовыми в Бернской конвенции и в соответствии с ним публикация произведений без прямого разрешения правообладателей будет запрещена.¹

¹ Трансформация авторского права в интернете: зарубежные тенденции, бизнес-модели, рекомендации для России / Под ред. И. Засурского и В. Харитонova. М.: НП «Ассоциация интернет-издателей»; Кабинетный учёный, 2013. — С. 58

В авторском праве существует основополагающий принцип. Он заключен в том, что предоставление охраны произведению осуществляется без предъявления требования о выполнении какого-либо рода формальностей, в соответствии с пункт 2 статьи 5 Бернской конвенции. В этом коренное отличие охраны объектов авторского права и промышленной собственности. На мой взгляд, оно должно остаться в неизменном виде, и все попытки связать возникновение авторско-правовой охраны или обусловить возможность коммерческого использования произведения некими формальными процедурами (например, регистрацией и/или депонированием произведения) являются совершенно неприемлемыми.¹

¹ Московская конвенция по авторскому праву

2.2 Публикация сиротских произведений

Законодательство Российской Федерации предоставляет авторам произведений ряд прав, которыми они пользуются. В права авторов входят право на опубликование, воспроизведение и распространение своего творчества всеми возможными способами, которые не запрещены законодательством Российской Федерации, под своим именем, под псевдонимом или же анонимно, а так же право на неприкосновенность произведения.

Судя по правам авторов, можно сделать вывод о том, что законодательство РФ так же охраняет и произведения-сироты, которые изданы анонимно, независимо от того к какому способу опубликования решил прийти автор.

Можно проследить сравнение авторского права в СССР и в Российской Федерации.

В современной России публикация произведений, которые были написаны анонимно, разрешено и охраняется законом. В советский период, публикация анонимных произведений была возможна только при условии публикации результата интеллектуального труда через официальные издательства после прохождения государственной цензуры на соответствия произведения требованиям реалий советского общества.

Авторское право Российской Федерации характеризуется такими чертами как:

- правовая охрана распространяется на произведения в любом случае, анонимно они публикуют произведения или нет;
- нет цензуры, произведение может быть только полностью удалено в случае, если его содержание противоречит законным правам и интересам граждан;
- автор может публиковать свой труд через государственные, частные издательства или просто размещать свой труд в сети любым не запрещенным законом способом

В современной России точно так же как и в странах Европейского союза, в основу законодательства в области авторского права лежит подход opt-in, при котором для использования произведения необходимо явное согласие автора, оно же используется при анонимных произведениях или произведениях-сиротах. На пользователя, распространяется бремя поиска автора и получения его согласия, выраженного установленным законом способом. Подход opt-in приводит к невозможности использования произведений авторов, которые не заинтересованы в том, чтобы решать, будет использоваться произведение или нет.

Современный российский закон, работающий по методу opt-in, так же распространяется ни защищает даже тех правообладателей, которые не желают такой защиты.

Глава 3. Охрана сиротских произведений

Вопрос охраны сиротских произведений часто встречающийся в наше время. В соответствии с пунктом 3 ст. 7 Бернской конвенции существуют сроки охраны произведений которые выпущены анонимно или под псевдонимом. Из за неизвестного автора произведения срок охраны не может быть основан на дате смерти, и начинает исчисляться с момента правомерного доведения произведения до всеобщего сведения:

"Для произведений, выпущенных анонимно или под псевдонимом, срок охраны, истекает спустя пятьдесят лет после того, как произведение было правомерно сделано доступным для всеобщего сведения. Если автор произведения, выпущенного анонимно раскроет свою личность в течение вышеуказанного срока, то применяется срок охраны. Страны Союза не обязаны охранять произведения, выпущенные анонимно или под псевдонимом, в отношении которых есть все основания предполагать, что со времени смерти их автора прошло пятьдесят лет".

В соответствии с бернской конвенцией все произведения доводятся до всеобщего сведения без согласия автора (например, после его смерти), а также произведения фольклора. Произведения- сироты подлежат охране в течение 50 лет после смерти автора, в случае раскрытия своей личности в течение 50 лет. Помимо этого пункт 3 Бернской конвенции позволяет ее участникам не охранять анонимные произведения, если конечно же есть основания полагать что его автор умер не менее 50 лет назад. Именно благодаря этому условию появляется возможность публиковать древние рукописи и различные произведения искусства.¹

Охрана исключительных прав правообладателя и их произведений, таких как, художественная литература, кинематография, фотографии, скульптуры и так далее, регулируются в соответствии с Директивой 2001/29/ЕС Европейского Парламента и Совета от 22 мая 2001 года «О гармонизации определенных аспектов авторских и смежных прав в информационном обществе». В соответствии с этим директивом, произведения требуют обязательного согласия правообладателей на оцифровку или сообщение для всеобщего сведения произведений или иных охраняемых объектов.²

Каждому правообладателю, то есть автору творчества, предоставляется возможность изменить статус своего произведения. А именно лишить свое произведение

¹ Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г. (ред. от 28.09.1979)

² Директива 2001/29/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О гармонизации некоторых аспектов авторских и смежных прав в информационном обществе»

статуса произведения-сироты. Для этого автору нужно заявить о своих правах на произведение или иной охраняемый объект. После того как правообладатели, то есть авторы, изменили статус своего произведения, должны получить вознаграждение, которое установлено государством-членом ЕС.

Что бы вознаграждение было справедливым необходимо провести точную оценку произведения. В случае, если возникает вследствие поиска автора сиротской работы, произведение или фонограмма была признана сиротской вследствие допущенной ошибки, законодательство государства-члена ЕС будет предусматривать средства защиты против нарушений авторских прав, соответствующие национальным нормам или праву Союза.

Заключение

В своей работе, мною были рассмотрены ряд задач. Во время изучения, мною были сделаны выводы о том, что современное законодательство в области авторского права по охране сиротских произведений в Российской Федерации менее развито, чем страны Европы. Это связано с тем, что проблема сиротских произведений в нашей стране стало возникать только лишь в 1828 году, когда в странах Европы с 1710 годов. Тем не менее существуют международные проекты, которые направлены на охрану произведений, не имеющие автора.

Мною были рассмотрены: Директива 2001/29/ЕС Европейского парламента и Совета; Европейского Союза «О гармонизации некоторых аспектов авторских и смежных прав в информационном обществе»; Всемирная конвенция об авторском ; Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений и др.

Во время изучения данной работы, были сделаны выводы о том, что нормативно-правовые акты являются прогрессивным шагом и помогают в развитие авторского права в эпоху цифровых технологий. В первую очередь, директивы и конвенции помогают обществу, защитить их авторские права и представляют из себя нормативно-правовые акты, нацеленные на решение проблем незаконного использования произведений.

В результате развития цифровых технологий и интернета не путем повышения уровня охраны, ужесточения наказания и расширения средств защиты, предоставленных правообладателю, а за счет налаживания легитимного порядка использования произведений был создан Директива 2012/28. Он базируется на ответственном поведении правообладателя, который должен проявлять заинтересованность в правовой охране своего произведения. На наш взгляд, госудаство, обства по коллективному управлению и третьи лица могут действовать вместо правообладателя только в крайних случаях, когда нарушение авторских прав существенным образом нарушает интересы общества,

Список использованных источников и литературы

Нормативные правовые акты

- 1) Директива 2001/29/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О гармонизации некоторых аспектов авторских и смежных прав в информационном обществе»
- 2) Всемирная конвенция об авторском праве от 06.09.1952 г.
- 3) Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г. (ред. от 28.09.1979)
- 4) Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)" от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 28.11.2015, с изм. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // «Собрание законодательства РФ», 25.12.2006, N 52 (1 ч.), ст. 5496.
- 5) Московская конвенция по авторскому праву

Учебная литература

- 1) Леанович Е. Б. Статья «Развитие правового регулирования в отношении сиротских произведений в Европейском Союзе»
- 2) Левова И. Ю., Винник Д.В., Моисеева А. Ю. Научное исследование «Сиротские произведения в России: статус, пути решения, проблемы», 2016.
- 3) Трансформация авторского права в интернете: зарубежные тенденции, бизнес-модели, рекомендации для России / Под ред. И. Засурского и В. Харитонов. М.: НП «Ассоциация ин-тернет-издателей»; Кабинетный учёный, 2013. — 384 с