

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

Направление «Юриспруденция»

Форма обучения очная

РЕФЕРАТ

на тему: «Сиротские произведения »

Группа / курс 13ЮР11.2, 3 курс

Студент _____ Чкония Т.Т. *(подпись)*

Научный руководитель _____
(подпись)

Москва 2016

Содержание

Введение

Глава 1

1. Анализ проблемы сиротских произведений

1.1 Определение сиротского произведений

1.2. Причины появления сиротских произведений

Глава 2

Анализ проблем распространения и использования произведений с неустановленным авторством (сиротских произведений) в России

2.1. Оценка объемов сиротских произведений в РФ (в частности по схеме оценке объёмов сиротских произведений в исследовании NathiTrust)

2.2. Анализ существующих правовых средств легализации сиротских произведений (слабые места легализации через «вымороченное имущество»)

Заключение

Библиографический список

Введение

Данный реферат посвящен актуальной проблеме охраняемых, но не нуждающихся в охране так называемых сиротских произведений. Авторы исследования предпринимают концептуальный анализ проблемы и исследуют подходы к корректному юридическому определению сиротского произведения, рассматривая причины появления сиротских произведений, коренящиеся в основах современной системы авторского права, а также изучают размах проблемы сиротских произведений на примере крупных зарубежных библиотечных коллекций и проводят оценку масштаба проблемы для произведений, входящих в состав библиотечного фонда Российской Федерации. Кроме того, авторы анализируют используемые в современной системе права принципы справедливого использования и исключений для свободного использования (а также процедуру легализации через признание имущества вымороченным) как возможные варианты решения проблемы.

Авторы приходят к выводу, что существующих подходов недостаточно, для того, чтобы решить проблему сиротских произведений, которая требует принципиального дополнения авторского права и введения регистрации для таких произведений. Опираясь на уже существующий опыт правовой реформы Евросоюза и подходы к решению проблемы сиротских произведений в США, авторы исследования детально разбирают предложенный Министерством связи РФ законопроект по введения статуса сиротского произведения и соответствующего реестра, и формулируют рекомендации по процедурам реализации новой правовой нормы на основе схемы opt-out.

Глава 1

1. Анализ проблемы сиротских произведений

1.1 Определение сиротского произведения

Сиротское произведение – это охраняемая авторским правом работа, для использования которой по закону требуется разрешение правообладателя, но добросовестному пользователю невозможно идентифицировать автора или связаться с ним для получения лицензии.

По европейской статистике, более чем у трети охраняемых авторским правом произведений не найден правообладатель.

При этом лицо, использующее сиротское произведение без разрешения правообладателя, идёт на риск, связанный с его вероятным появлением и обращением в суд по факту нарушения авторских и смежных прав (со всеми вытекающими последствиями).

Однако подобный сценарий препятствует доступу читателей к миллионам произведений, которые могли бы использоваться в научных исследованиях, образовательных программах, документальных фильмах и т.д.

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

За рубежом поиск оптимальной и справедливой с точки зрения всех заинтересованных сторон стратегии продолжается уже не первый год. Наиболее значимым документом последнего времени стала одобренная Европарламентом Директива ЕС 2012/28/EU «О некоторых случаях разрешённого использования сиротских произведений». В России же этот вопрос практически не рассматривался и не обсуждался экспертами. С учётом принятых поправок в ГК РФ, расширения действия ФЗ-187 на литературные и музыкальные произведения, всё более понятным становится правовой ландшафт, в котором должны действовать игроки рынка. Однако и в этих документах правовые основы использования сиротских произведений не рассматриваются.

С учётом развития научно-технического прогресса, расширения сегмента электронного контента, появления новых участников рынка очевидно, что необходимо выработать единые стандарты по порядку учёта, правилам оцифровки и добросовестного использования таких произведений.

Объектами авторского права, действующего в большинстве стран мира, законодательство признает любые произведения интеллектуального труда, 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). Таким образом, авторское право действует 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, как правило, признаются объектами смежных прав и на них распространяются те же ограничения использования, что и на объекты авторских прав.

Международные нормы в области авторского права требуют получения лицензии — разрешения правообладателя (автора, издателя, вещательной компании и пр.) на копирование произведения и его публикацию в печатном или цифровом виде. Существующее правовое противоречие заключается в том, что сиротские произведения технически невозможно использовать на законных основаниях. Между тем, количество сиротских произведений, хранящихся в различных библиотеках, архивах и других учреждениях культуры, огромно. По приблизительной оценке Британской библиотеки, 40% защищенных авторским правом произведений в ее коллекции — 150 млн произведений в общей сложности — являются сиротскими. Многие из них не имеют реальной коммерческой ценности, однако имеют культурную и образовательную ценность. Письма, дневники, карты, учебные и научные тексты попадают именно в эту категорию. По оценкам Центра по изучению общественного достояния в Юридической школе университета Дюка (The Center for the Study of the Public Domain at Duke Law School), сиротские произведения, возможно, составляют большинство материалов о культуре XX века⁵. С развитием цифровой медиаиндустрии проблема сиротских произведений усугубляется, поскольку, согласно законодательству 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 утраченным навсегда.

В Европе и США проблема сиротских произведений была осознана почти десятилетие назад, и сегодня достигнуты значительные успехи по урегулированию их правового статуса. В России сиротскими произведениями начали интересоваться лишь недавно и в основном по

инициативе представителей интернет-сообщества. Тем не менее, уже предложены меры по реформированию законодательства РФ и организации.¹

1.2. Причины появления сиротских произведений

Основной причиной появления сиротских произведений является *утрата информации об авторе не по воле самого автора*. Существует несколько обстоятельств, которые могут вызвать утрату такой информации:

1. Информация об авторе отсутствует в силу действия объективных факторов. Это происходит в тех случаях, когда произведение было выпущено давно и существует в единственном экземпляре, а информация об авторе стерлась в связи с повреждением/неправильным хранением.

2. Произведение скопировано (полностью или частично) без указания автора, а оригинал утерян. В этом случае информация об авторе, возможно, сохранилась в каких-либо иных документах, если издатель копии документировал свои действия на момент копирования. С принятием законодательства об авторском праве издание копий без указания авторства незаконно, однако возможны случаи халатного отношения издателя к своим обязанностям по защите авторских прав вплоть до потери самих данных об авторе.

3. Отсутствуют площадки обнародования результатов творческого труда, при котором возможна защита прав автора. В этом случае автор может опубликовать свое произведение в самиздате или в открытом доступе в сети, если он все же желает обнародовать его. Очевидно, что в самиздатовских копиях или свободно распространяемых и редактируемых электронных копиях информация об авторе может на каком-то этапе быть утрачена или искажена. Публикуя свое произведение, таким образом, автор изначально идет на этот риск. Вторая причина появления сиротских произведений состоит в том, что *произведение является результатом творческого труда множества авторов, не знающих друг о друге*. Интернет дает возможность множеству пользователей копировать чужие произведения полностью или частично, переиначивать их форму и содержание на свое усмотрение, а также соединять их друг с другом, получая новое произведение. В таком случае затруднительно не только узнать имя или псевдоним всех авторов, но даже установить какие бы то ни было четкие критерии авторства. При этом изъять из сети или реального мира распечатанный из

1

http://www.copyright.ru/news/main/2014/06/23/proizvedenie_ohrana (дата обращения 22.02.2016).
Какие авторские произведения являются сиротскими и как их использовать? //

сети результат творческого труда практически невозможно, поскольку копирование в сети осуществляется свободно, буквально по клику мыши. Впоследствии добросовестному пользователю очень трудно или невозможно найти автора или авторов работы, что приводит к огромному массиву сиротских работ.

Еще одной причиной можно считать *безответственное отношение авторов к своим правам*. Безразличие, проявляемое авторским сообществом к результатам своего труда, имеет негативные последствия для пользователей и свободного, законного культурного оборота результатов интеллектуального труда в целом. Безразличие автора к судьбе своего творения оборачивается юридической незащищенностью и риском для пользователя. Пользователь подвергается чрезмерному риску стать правонарушителем, если не предпримет мер для поиска автора, однако автору защита его авторских прав может быть неинтересна. Автор же не несет никакой ответственности за подобное отношение к своему труду, поскольку его в любом случае защищает закон, принудительно наделяющий автора практически абсолютной монополией на распоряжение своим произведением.

В качестве последней причины можно назвать *усиленный контроль государства за содержанием интернет-пространства*. Естественно, государство следит за контентом, циркулирующим в сети, так как в Российской Федерации запрещено разжигание ненависти по религиозным, гендерным, национальным и иным признакам. Существует запрет на рекламу и пропаганду наркотиков, психотропных веществ, оружия, нетрадиционных отношений среди несовершеннолетних. Однако такой запрет не останавливает многих авторов от создания произведений, нарушающих закон. Очевидно, что таких авторов государство имеет право привлекать к административной или уголовной ответственности в случае же доказанности их деяния и признания судом их вины, но найти таких авторов — зачастую задача не самая простая. Попытки уйти от юридической ответственности в рамках действующего законодательства толкают недобросовестных авторов на создание произведений со спорным или незаконным содержанием. Опасаясь преследования или блокировки аккаунта в сети, они выкладывают свои произведения анонимно, не снабжая их сопроводительными данными для последующей связи пользователя с автором (авторами). В то же время автор не лишен и не должен быть лишен права на анонимное опубликование своего произведения, если это не нарушает закон. Более того, законодательство должно осуществлять защиту прав добросовестного анонимного автора, если в том есть необходимость.

Глава 2

Анализ проблем распространения и использования произведений с неустановленным авторством (сиротских произведений) в России

2.1. Оценка объемов сиротских произведений в РФ (в частности по схеме оценке объёмов сиротских произведений в исследовании HathiTrust)

Статистика, представленная в исследовании HathiTrust утверждает, что более чем у 45% произведений отсутствует или не найден автор, поэтому ранее было довольно сложно установить их правовой статус при необходимости перевода результатов интеллектуального труда в электронный формат⁵¹. Эта оценка может быть неточной, об этом прямо говорится в докладе, представленном HathiTrust. На отсутствие точных данных про истинное количество сиротских произведений указывается в документе “Bibliographic Indeterminacy and the Scale of Problems and Opportunities of 'Rights' in Digital Collection Building”⁵².

Метод подсчета объема сиротских произведений, применяющийся в исследованиях HathiTrust, включает в себя следующие процедуры:

- учет момента создания произведения (Effort Date);
- учет информации о месте хранения произведения: HathiTrust стало центральным обменным пунктом информации о хранящихся в различных библиотеках материалах;
- анализ всей приходящей из иных библиотек информации на различных языках, он позволяет оценить масштабы ситуации;
- систематизация произведений по дате (с какого срока в правовом поле произведение оценивается как общественное достояние).

Необходимо отметить, что в США, где применялась описанная методика, существует дифференциация дат по годам опубликования произведения. В зависимости от даты публикации меняется правовой режим охраны авторских прав. В России же, согласно гражданскому законодательству, произведение становится общественным достоянием по истечении семидесяти лет с 1 января года, следующего за годом смерти автора. На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение срока его жизни и семидесяти лет после смерти.

Основным залогом успеха NuthiTrust было создание базы, насчитывавшей около 5 млн произведений. Был произведена систематизация произведений. Для оценки объемов сиротских произведений в России можно было бы использовать ресурс Российской государственной библиотеки, объем фонда, которой составляет около 44,8 миллиона экземпляров. Если оценивать этот или другой крупный фонд в России, то необходимо систематизировать исследуемый материал по следующим критериям:

- издано произведение в России или нет;
- год издания (можно исследовать материал по каждому десятилетию XX века, чтобы отследить динамику изменения объема сиротских работ).

Однако к российской ситуации трудно применять методы оценки объема сиротских произведений, разработанные для Запада. Так, существенным препятствием для повторения исследования, проведенным NuthiTrust является отсутствие строгой зависимости правового статуса произведения и даты его опубликования, как например, в США, где систематизирование материалов шло в зависимости от даты их опубликования (издания) и от даты уже шло определения правового режима работы. Определяющим фактором в России считается смерть автора, после которой семьдесят лет спустя произведение переходит в статус общественного достояния. Таким образом, в каждом конкретном случае необходимо не только выяснять дату издания произведения, но и жив ли автор, что в сущности приводит к неопределенному правовому статусу произведения и затруднению исследования объемов сиротских и не только работ. В случае, если бы правовой статус произведения зависел бы от даты издания (опыт США), то это существенно бы облегчило работу по систематизации и анализу результатов интеллектуального труда и не возлагало бы на исследовательский фонд необходимости разыскивать неизвестного автора.

Используя метод, представленный в “Bibliographic Indeterminacy and the Scale of Problems and Opportunities of ‘Rights’ in Digital Collection Building”, можно предположить, что общий объем книг и изданий, защищенных авторским правом и представляющих актуальный интерес, исчисляется миллионами. Если говорить только о советской книгоиздательской продукции (а в среднем в СССР выпускалось не менее 70 тыс. изданий ежегодно), то, за вычетом дублей, брошюр и всего остального, даже 30% от этой цифры — это почти 1,5 млн изданий.² Используя тот же множитель, условную цифру в 2,5 млн актуальных книг мы получаем из статистики Книжной палаты, согласно которой в год выпускается в среднем

² 54 URL: <http://leninka.ru/index.php?doc=3026> (дата обращения 22.02.2016).

55 См.: История книги / Под ред. А.А.Говорова и Т.Г.Куприяновой. — М. 1998. 56 См.: Книжный рынок России. Отраслевой доклад ФАПМК. — М., 2013.

около 100 тысяч книг, после вычета брошюр. Таким образом порядка 4 млн книг в настоящее время представляют актуальный интерес. Если хотя бы 10% из них являются сиротскими, то это уже 400 тыс. книг, к которым читающая аудитория не может получить свободного доступа. А ведь реальный процент сиротских произведений, скорее всего, значительно выше. Если добавить к этому произведения всех других видов, то ситуация вырисовывается крайне удручающая.

Можно назвать несколько причин, почему не представляется возможным установить точный объем сиротских произведений в РФ. Согласно докладу Федерального агентства по печати и массовым коммуникациям «Книжный рынок России», большинство современных авторов предпочитают публиковать свои произведения в электронном формате. Западное пространство масс-медиа предлагает услуги ресурса Amazon.com (и менее известных аналогичных сайтов), на котором, автор имеет возможность опубликовать результат интеллектуального труда. Публикация на специально предназначенных ресурсах защищает произведение от незаконного копирования и распространения, тем самым предотвращая ситуацию возможной потери информации о правообладателе на результат интеллектуального труда. В докладе отмечается, что российский сегмент интернета не предлагает аналогичных доступных и востребованных пользователями ресурсов. Работающие в российской части интернета площадки для обнародования результатов творческого труда не пользуются широкой популярностью среди авторов и пользователей в целом. Отсутствие популярности и необходимости таких площадок для обнародования результатов труда приводит к двум последствиям:

1. Опубликование произведений в свободном доступе более привлекательно для авторов, поскольку выше шанс доведения до пользователей нового произведения.
2. Возможна потеря информации об авторе произведения в связи с незаконным копированием и распространением произведения.

Например, российская автоматическая издательская система Ridero58 предлагает пользователям создать собственную книгу и отправить ее на продажу в интернет-магазины. Пользователь может сделать верстку своей книги, загрузив текст (в форматах .doc, .docx, .txt, .rtf и .odf). Процесс верстки с помощью Ridero очень прост и доступен даже тем, кто не разбирается в создании книг. В системе можно сверстать книгу, разместить в интернет-магазинах и скачать в форматах ePub, fb2 и mobi, а также скачать все необходимые файлы для печати книги в типографии. Среди партнеров Ridero — интернет-магазины Ozon, GooglePlay и «ЛитРес»⁵⁹. Стоит заметить, что публикация произведения через электронный сайт снижает вероятность потери или стирания информации об авторе произведения. Непопулярность, согласно информации Федерального агентства по печати и массовым

коммуникациям, заключается в не заинтересованности российского пользователя платить за результат интеллектуального труда, выложенного в сеть. Иными словами, пользователи сети предпочитают скачивание пусть и неполных произведений, но бесплатно, иногда далее распространяя в сети скаченную информацию без указания информации об авторе.

Можно заключить, что для осуществления точного расчета процента сиротских произведений в РФ необходимо:

- установить обмен о поступающей информации о произведениях между библиотеками, музеями, галереями иными учреждениями культуры;
- популяризовать общедоступные платные или бесплатные площадки в реальном и интернет пространстве с целью создания возможности отслеживать ситуации появления и исчезновения результатов интеллектуального труда.

2.2. Анализ существующих правовых средств легализации сиротских произведений (слабые места легализации через «вымороченное имущество»)

В Законе содержится презумпция, согласно которой автором произведения науки, литературы или искусства является гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения либо иным образом считается его автором, если не доказано иное. Таким образом, если у автора произведения возникнет необходимость в заявлении о своем имени и реализации своего неотчуждаемого права на имя, то он имеет возможность любым не запрещенным законом способом заявить о своем авторстве. Если автор желает оставаться в тени и не хочет быть доступным пользователям его права может защищать издательство, которое может быть по закону его представителем.

Однако в случае сиротских произведений, по определению, автор или неизвестен или не может быть найден, следовательно, невозможно испросить его согласия на то, чтобы его представляло издательство. Поэтому для легализации использования сиротских произведений требуются специальные законодательные механизмы. В настоящее время правоотношения по поводу сиротских произведений регулируются следующим образом:

1. Авторское право устанавливает механизм легализации произведений, чей автор не может быть найден добросовестным пользователем. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого указано на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность

и не заявит о своем авторстве. Тем самым российское законодательство позволяет автору сохранять свою личность в тайне и предоставляет защиту результату его интеллектуального труда³. Издатель, обладая правами и обязанностями представителя автора произведения, имеет право отстаивать право автора на опубликование произведения. Произведение, изданное анонимно, может быть представлено в различных библиотеках, хранилищах, музеях и иных учреждениях, специализирующихся на опубликовании и представлении результатов интеллектуального труда. Согласно российскому законодательству, отсутствие имени и псевдонима автора не является основанием лишения правового статуса авторского произведения без указания автора. Такой механизм легализации сиротского произведения хоть и не требует указания имени/псевдонима автора, но указывает на обязательное существование издателя этого произведения. В соответствии с российским законом, ст. 1287 ГК РФ, издателем является лицо, на которое в соответствии с договором возлагается обязанность издать произведение (издательский лицензионный договор). Лицензиат обязан начать использование произведения не позднее срока, установленного в договоре. При неисполнении этой обязанности лицензиар вправе отказаться от договора без возмещения лицензиату причиненных таким отказом убытков. Если лицо с которым заключен издательский лицензионный договор, выполнило свои обязательства по добросовестному опубликованию произведения в сроки, оговоренные в сделке, оно является издателем. Преимущества такого способа: (1) добровольная анонимность автора произведения, (2) защита авторских прав третьим лицом. Недостатки: (1) обязательное наличие издателя, (2) заключение издательского лицензионного договора.

2. Наследственное право также обладает правовыми механизмами регулирования правоотношений, связанных с сиротскими произведениями. Однако далеко не любое право может входить в состав наследственной массы. Согласно гражданскому законодательству ст.1112 ГК РФ, в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. Не входят в состав наследства личные неимущественные права и другие нематериальные блага⁴. В тоже время гражданское законодательство устанавливает, что право признаваться автором произведения и право автора на имя — право использовать или

³https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/01cf40c9e42efacdb8dff7cdd410e2542bbbdf4
/ (дата обращения 22.02.2016)

⁴
URL:
https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/5974980bb11fb5c75e99ac0cf647038fc393376f
/ (дата обращения 22.02.2016)

разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения⁵. Личные неимущественные права (также обозначены в Бернской конвенции как «моральные права») включают в себя: право признаваться автором произведения (право авторства); право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя); право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв, право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора). Неимущественные авторские права действуют бессрочно. В России они могут принадлежать только физическому лицу и являются неотчуждаемыми. Отказ от этих прав ничтожен. Авторские права, признанные по закону неотчуждаемыми от личности автора не могут входить в состав наследственной массы, что, в свою очередь, делает совершенно невозможным переход таких прав в категорию выморочного имущества. Однако в состав наследственной массы могут входить интеллектуальные права. Согласно ст.1226 ГК РФ, на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) распространяются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом⁶. В соответствии со ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом. Правообладатель может сделать публично, то есть путем сообщения неопределенному кругу лиц, заявление о предоставлении любым лицам возможности безвозмездно использовать принадлежащие ему произведение науки, литературы или искусства либо объект смежных прав на определенных правообладателем условиях и в течение указанного им срока. Он может распорядиться им в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении

5

https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/01cf40c9e42efacdb8dff7cdd410e2542bbbdfd4/ (дата обращения 22.02.2016)

⁶URL:https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/4f084f0ca9455af0c226715f0cc1ca3059d43411/ (дата обращения 22.02.2016)

исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующего результата интеллектуальной деятельности⁷. Данная норма предоставляет правообладателю право завещать по наследованию исключительные права, поскольку односторонняя сделка — завещание — не является сделкой, противоречащей законодательству, и ее сущность не противоположна существу исключительного права в силу его имущественной природы. Легализация через наследственное право может быть нескольких видов. Если правообладатель является физическим лицом и завещает исключительные права иным лицам, то они переходят наследнику в порядке, установленном наследственным законодательством. К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства. К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации, а к наследованию по закону — Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Если правообладатель не составил завещания, то наследственное право предусматривает процедуру наследования по закону, в рамках которой к наследству призываются лица в порядке очередности. Согласно ст.1141 ГК РФ, наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, то есть если они отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от него⁸. Однако возможна ситуация, когда нет лиц, способных принять наследство. Ст. 1151 ГК РФ устанавливает, что в случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается

7

https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/2ef636aadd9bee02a47d69d5393d32dbd576797d/(дата обращения 22.02.2016).

⁸https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/fccb811aaff0a78d6f1f77517a72c0063a807a7e/(дата обращения 22.02.2016).

выморочным⁹. Исключительные права определяются законом как иное имущество, входящее в наследственную массу. Наследником такого типа имущества выступает Российская Федерация, которой переходят исключительные права на результат интеллектуальной деятельности. Наследник, вне зависимости от его вида, обладает правом использовать не противоречащим закону способом наследуемые права. Преимущества легализации сиротского произведения через правовые механизмы наследственного права: (1) возможность предопределить наследника в случае наследования по завещанию, (2) защита прав авторства, которое охраняется законом бессрочно. Недостатки: (1) если исключительные права становятся выморочным имуществом, реализация и защита таких прав может быть осуществлена без учета интересов наследодателя.

Заключение

Рекомендации по регулированию правоотношений в сфере прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации можно выразить в нескольких пунктах, которые отражают направления деятельности способные сбалансировать отношения между авторами сиротских произведений и пользователей, защитить обе стороны правоотношения от злоупотребления своими правами.

- Переработка законодательства в сфере авторского права с целью достижения баланса в защите прав сторон, участвующих в обозначенных выше правоотношениях, совершенствование внедоговорного (расширенного) коллективного управления и переход к модели управления авторскими правами на основе договоров, добровольно заключаемых правообладателем с обществами по коллективному управлению.
- Отход от схемы opt-in и переход к схеме opt-out, снимающей с пользователя бремя поиска анонимного автора или автора, не оставившего данных для связи с ним.
- Законодательное определение срока с момента прекращения попыток налаживания связи с потенциальным автором (группой авторов) добросовестным пользователем (пользователями), который считается достаточным для того, чтобы произведению был присвоен статус сиротского. С момента присвоения этого статуса должен отсчитываться, согласно инициативе Минкомсвязи, шестимесячный срок, по истечении которого сиротское произведение официально переходит в категорию общественного достояния.
- Пошаговая процедура создания реестра сиротских произведений по принципу opt- out: 1) объявление списка произведений, в отношении которых есть основания предполагать, что

⁹URL:https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/5646edf4af763454a22ff6e4e5a9846cc7f4215f/ (дата обращения 22.02.2016)

они являются сиротскими, 2) обнародование списка и полугодовой срок ожидания реакции авторов, 3) внесение в реестр сиротских произведений тех произведений, авторы которых не объявили о своем желании исключить их из реестра.

- Дополнение инициативы следующим положением: если потенциальное сиротское произведение создано несколькими авторами, то в случае розыска одного из них и его заявления о своем авторстве в уполномоченный государственный орган в установленный законом срок произведение не может быть признано сиротским.
- Создание правового механизма оспаривания автором, не имевшим реальной возможности заявить о своем авторстве в положенный законом срок, признания его произведения общественным достоянием. Изъятие из данной категории произведения в случае наличия доказательств реальной невозможности автором уведомить уполномоченные органы о своем авторстве. Описанный правовой механизм позволит также предотвратить возможные случаи злоупотреблением своими правами авторов, например, когда у ранее пассивного автора возник умысел незаконно обогатиться путем возмещения вреда за якобы незаконное использование добросовестным пользователем произведения, к судьбе которого, автор не проявлял интереса.
- Создание реестра сиротских произведений и произведений, переведенных в категорию общественного достояния. Доступ к реестрам должен быть открытым, целесообразно организовать его через специальный сайт в сети интернет. Такого рода сайт должен быть площадкой для размещения любой информации о сиротских произведениях и произведениях в статусе общественного достояния, в том числе новостей и статей по заявленной тематике. Авторы, пользователи и иные лица, интересующиеся данной проблемой, должны иметь возможность регистрации аккаунтов на таком сайте, что упростило бы общение между участниками форума и поиск необходимой тематической информации. Авторы должны иметь возможность отследить правовой статус своей работы и связаться с уполномоченными органами, чтобы заявить о своем авторстве. Пользователи должны иметь возможность оставить заявку на использование сиротского произведения, если его автор будет найден или если произведение перейдет в статус общественного достояния, с получением уведомления в случае одного из этих событий.

Нормативно правовые акты

1. "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)
2. Постановление от 11 декабря 2012 г. No1281 «Об отзыве заявления, сделанного при присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и

художественных произведений» // URL: <http://m.government.ru/docs/6705/> (дата обращения 22.02.2016).

3. Распоряжение Правительства РФ от 21.07.2008 N 1052-р «О присоединении Российской Федерации к Договору Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву, принятому Дипломатической конференцией по некоторым вопросам авторского права и смежных прав в г. Женеве 20 декабря 1996 года» // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_106301(дата обращения 22.02.2016).

Библиографический список

1. Атанасов С. Исключения или ограничения по авторскому праву // URL: http://www.i2r.ru/static/504/out_23439.shtml (дата обращения 22.02.2016).
2. 10 главных мифов об авторском праве // URL: http://www.triz-ri.ru/market/?id=569&name=10_glavnyh_mifov_ob_avtorskom_prave (дата обращения 22.02.2016).
3. Краткая статистическая справка РГБ [Электронный ресурс], 2013. — Режим доступа: <http://leninka.ru/index.php?doc=3026>, свободный.
4. История книги. Под ред. А.А.Говорова и Т.Г.Куприяновой. М., 1998.
5. Книжный рынок России. Отраслевой доклад ФАПМК. Москва, 2013.
6. Ленский В. П. Книжный рынок России. Отраслевой доклад ФАПМК / В. П. Ленский. — М.: Федеральное агентство по печати и массовым коммуникациям, 2013. — 92 с.
7. Соболев М. Н. Истоки доктрины добросовестного использования произведений в книгопечатании и журналистике Англии и США // URL: <http://www.mediascope.ru/node/1765> (дата обращения 22.02.2016).
8. Трифонов Е. Как нам реорганизовать копирайт? [Электронный ресурс], 2013. — Режим доступа: <https://vc.ru/p/reorganize-copyright>, свободный.
9. Трансформация авторского права в интернете: зарубежные тенденции, бизнес-модели, рекомендации для России / Под ред. И. Засурского и В. Харитонова. М.: НП «Ассоциация интернет-издателей»; Кабинетный учёный, 2013.