

МГУ имени М.В. Ломоносова

Реферат

«Нормативно-правовое регулирование в части перевода произведений в общественное достояние и открытый (свободный) доступ в России: возможности применения существующего нормативно-правового регулирования в области авторских и смежных прав, прецедентные случаи и рекомендации концептуального характера»

Выполнил: студент III курса 304 группы
Локшин Александр Игоревич

**Москва
2016**

Содержание

Введение.....	3
1. Общие сведения о категории «общественное достояние» в сфере авторских и смежных прав.....	4
2. Проблема ретроактивной охраны в законодательстве РФ.....	6
3. Проблема исчисления сроков отдельных категорий произведений.....	9
3.1 Произведения, созданные в соавторстве.....	10
3.2 Проблема «сиротских произведений».....	11
3.3 Произведения, обнародованные после смерти автора.....	12
3.4 Произведения репрессированных авторов.....	13
3.5 Произведения, авторы которых работали во время Великой Отечественной войны или участвовали в ней.....	14
Заключение.....	16
Список использованной литературы.....	17

Введение

Актуальность исследования. Не вызывает сомнений, что сегодня, в начале XXI века, информация стала самым ценным ресурсом. Хотя понятие «информационное общество» в полной мере применимо к современному миру лишь с оговорками, вряд ли можно спорить с тем, что переход к нему уже идёт. Вследствие этого государство неизбежно приобретает новые обязанности перед обществом. Так, оно должно обеспечить гражданам доступ к знаниям и культурным ценностям. Однако в последнее время, благие, на первый взгляд, намерения защитить интеллектуальную собственность, интересы создателей произведений, привели к перекосу, который поставил под угрозу свободный доступ общества к объектам культурного наследия. Не отрицая важность защиты авторских прав, нельзя не присоединиться к мнению В.В. Путина о том, что такие законы должны приниматься «не для того, чтобы закрыть людям дорогу к прекрасному и вечному, а для того, чтобы защитить интересы тех, кто этот продукт создаёт».¹ Значит, необходимо искать компромисс, который будет учитывать интересы обеих сторон и не станет препятствием распространению культуры.

В связи с этим необходимо тщательно изучить существующее законодательство, судебную практику, которая нередко оказывала решающее значение для выбора одного из диаметрально противоположных толкований норм закона, а также взглянуть на существующие в данной сфере проблемы с позиции теории права, что необходимо для выбора вектора совершенствования действующего регулирования.

Цель исследования. Рассмотрение нормативно-правового регулирования в части перевода произведений в общественное достояние и открытый (свободный) доступ в России.

Задачи исследования.

1. Изучение общих положений о категории «общественное достояние» в сфере авторских и смежных прав в РФ.
2. Изучение особенностей законодательства РФ в сфере перевода произведений общественное достояние и открытый доступ.
3. Выявление основных проблем существующего регулирования в части перевода произведений в общественное достояние и открытый доступ.

Предмет исследования. Действующее законодательство, регулирующее отношения в сфере авторского права, судебная практика по спорам в данной сфере.

Объект исследования. Правоотношения, возникающие при переводе произведения в общественное достояние.

¹ <http://tass.ru/obschestvo/1507336> Дата обращения 17.06.2016

1. Общие сведения о категории «общественное достояние» в сфере авторских и смежных прав

Общественное достояние (Public Domain) – все объекты интеллектуальной собственности, срок охраны которых истёк либо никогда не существовал.¹ Согласно п. 2 ст. 1282 ГК РФ произведение, перешедшее в общественное достояние, может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются авторство, имя автора и неприкосновенность произведения.²

В ГК понятие «общественное достояние» применяется не только к авторским и смежным правам на объекты, указанные в ст. 1259 и ст. 1304, но и к правам на селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, а также патентным правам. Однако в данном исследовании оно будет рассматриваться применительно лишь к авторским и смежным правам.

Выделяются следующие категории общественного достояния:³

1. Произведения, на которые истёк срок охраны авторских прав.

По общему правилу, установленному п. 1 ст. 1281 исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.⁴ Простая и понятная на первый взгляд норма вызывает серьёзные проблемы на практике. Это происходит из-за большого количества исключений из общего правила, многократным продлением сроков в прошлом, установления особого порядка исчисления сроков в некоторых случаях.

Стоит отметить, что в любом случае личные неимущественные права продолжают охраняться бессрочно.

2. Произведения, на которые не распространяется авторское право.

Согласно пп. 5-6 ст. 1256 ГК РФ, авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Кроме того не являются объектами авторских прав:

¹ Сударинов С.А. Право интеллектуальной собственности: Учебник. Проспект, 2010// СПС «Консультант +»

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть Четвёртая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (ред. от 13.07.2015)// СПС «Консультант +»

³ Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015 С.7-9

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть Четвёртая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (ред. от 13.07.2015)// СПС «Консультант +»

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).

3. Произведения, перешедшие в общественное достояние после смерти автора ввиду отсутствия наследников.

Согласно ст. 1283 и 1151 ГК РФ, в общественное достояние переходят произведения, 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.

4. Произведения, переданные в общественное достояние правообладателем, путём заявления о досрочном отказе от авторской охраны произведения.

В России это стало возможно с 1 октября 2015 года, когда вступила в силу ст. 1286.1 ГК РФ, вводящая институт «открытых лицензий». Согласно данному договору, автор или иной правообладатель предоставляет лицензиату неисключительную лицензию на использование произведения науки, литературы или искусства. Открытая лицензия является договором присоединения и по общему правилу безвозмездна. Для этого используются различные инструменты (Creative Commons Zero (CC0), Unlicense и др.)¹

¹ Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015 С. 10-11

2. Проблема ретроактивной охраны в законодательстве РФ

При определении срока охраны любого произведения необходимо учитывать то, что данные сроки неоднократно менялись. После присоединения СССР к Женевской конвенции по авторскому праву, в 1973 г. был установлен минимальный срок охраны на все время жизни автора и 25 лет после его смерти (вместо прежних 15 лет, считая с 1 января года смерти автора). В 1993 г. был принят Закон «Об авторском праве и смежных правах»,¹ который подтвердил срок 50-летнего срока, введенного Основами гражданского законодательства 1991 г., однако устанавливал, что он применяется тогда, «когда 50-летний срок действия авторского права не истёк к 1 января 1993 года»². Через некоторое время после этого, 13 марта 1995 г. Россия присоединилась к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г. – важнейшему международному акту в области интеллектуальной собственности.

Норма Закона 1993 г. толковалась неоднозначно: имеет ли срок обратную силу, восстанавливая охрану произведений, авторы которых умерли после 31.12.1942 (ретроактивное действие), или же он просто продлевает сроки произведений, которые и без того охраняются на данный момент?

Практика пошла по первому пути. основополагающим в толковании неоднозначной нормы стало решение по делу А.Н. Толстого. Наследники писателя предъявили иск к издательству «Республика», споря об авторских правах на сборник сказок «Поди туда – не знаю куда...». А.Н. Толстой умер в 1945 г., т.е. согласно прежнему законодательству, срок охраны его произведений истёк 31.12.1959. Исходя из этого, суд первой инстанции отказал в иске наследникам писателя, считая, что все его произведения перешли в общественное достояние. Однако кассационная инстанция Московского городского суда решила, что срок охраны произведений А.Н. Толстого восстановлен принятием Закона 1993 г. В результате, иск наследников писателя был удовлетворён.³

Точку в споре поставил Пленум ВС РФ, установив, что 50-летний срок применяется «в том числе и для произведений на которые истёк 25-летний срок охраны»⁴

В 2004 году Россия, выполняя Соглашение о партнёрстве и сотрудничестве (СПС) РФ и ЕС, продлила срок охраны произведений до 70 лет после смерти автора. При этом

¹ Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // СПС «Консультант +»

² п. 3 Постановления Верховного Совета РФ от 09.07.1993 №5352-1 «О порядке введения в действие Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»» // СПС «Консультант +»

³ Бузанов В.Ю. Авторское право: сага о сроках // Проблемы современной цивилистики: Сборник статей, посвящённых памяти профессора С.М. Корнеева. Статут, 2013// СПС «Консультант +»

⁴ п. 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 №15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» // СПС «Консультант +»

новый срок не применялся к уже перешедшим в общественное достояние произведениям. Такую позицию занял Пленум ВС РФ, установив, что «если... 50-летний срок охраны авторского права истёк до 26 июля 2004 г. – даты официального опубликования изменений, внесённых в Закон... «Об авторском праве и смежных правах», то 70-ти летний срок охраны к этим произведениям не применяется»¹.

После принятия части четвертой ГК РФ длина срока не изменилась. Однако в ст. 6 ФЗ от 18 декабря 2006 года «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» было установлено, что сроки охраны прав, предусмотренные ст. 1281, 1318, 1327, 1331 ГК применяются в случаях, когда 50-летний срок действия авторского права или смежных прав не истёк к 1 января 1993 года. Данная статья вступала в силу с 1 января 2008 года.

Вновь возникла ситуация неопределённости и потребовалось вмешательство высших судов. В совместном постановлении Пленумов ВС и ВАС проблема была решена следующим образом: если 50-летний срок действия авторского права истёк после 31.12.1992 (но до вступления в силу ФЗ 2004 г., установившего 70-ти летний срок) и это произведение перешло в общественное достояние, то с 01.01.2008 действие исключительного права на это произведение возобновляется и исчисляется по правилам, предусмотренным ст. 1281 ГК.²

При этом суды обратили внимание на то, что действия лиц, использовавших произведения, которые находились до 01.01.2008 в общественном достоянии, несмотря на возобновление действия исключительного права, не могут считаться нарушением. Однако с 01.01.2008 срок рассчитывается уже по новым правилам.³

Таким образом, с 1 января 2008 в результате ретроактивного действия закона была восстановлена охрана всех произведений, авторы которых ушли из жизни после 31 декабря 1942 года. Насколько это дестабилизирует определенность правоотношений, стабильность гражданского оборота можно проследить на судьбе творческого наследия В.И. Вернадского. В.И. Вернадский умер в 1945 г. Следовательно, в 1960 г. его произведения перешли в общественное достояние. Законом 1993 г. срок охраны был восстановлен. В 2000 (с учетом продления сроков из-за того, что В.И. Вернадский работал во время Великой Отечественной войны) его произведения второй раз перешли в общественное достояние. Однако с 2008 г. его произведения вновь поставлены под охрану

¹ п. 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 №15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» // СПС «Консультант +»

² п. 3 Постановления Пленума ВС РФ №5, Пленума ВАС РФ №29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ» // СПС «Консультант +»

³ Там же

до 1 января 2020 года. Та же ситуация касается и произведений А.Н. Толстого, упомянутого выше. Из-за подобных проблем издателю приходится постоянно следить за изменениями законодательства и решениями высших судов, ведь в случае пропуска поправок, существует опасность признания изданного тиража произведений контрафактным. Остаётся надеяться на то, что в будущем в законодательство не будут внесены очередные поправки, имеющие ретроактивное действие.

Печально известная экранизация Юрия Кары «Мастер и Маргарита» была долгое время недоступна для зрителя из-за ретроактивного действия закона 1993 г. Создатели фильма приступили к его созданию в то время, когда действовал старый закон, и произведение М.А. Булгакова считалось перешедшим в общественное достояние. Однако ко времени предполагаемого выхода фильма наследники писателя, пользуясь тем, что закон 1993 г. распространялся даже на уже перешедшие в общественное достояние произведения, заявили о своих правах на роман. Это вылилось в судебные тяжбы, потребовавшие много времени и денег, что не оставило средств на тиражирование и распространение фильма.¹

Представляет интерес мнение С.А. Сударикова насчёт необходимости увеличения сроков охраны исключительного права: «Ложная забота об интересах наследников используется, чтобы скрыть основную причину увеличения срока охраны исключительного права. Срок охраны увеличивается не столько в интересах наследников, сколько в интересах правообладателей, которым автор... передал исключительное право... Увеличение срока действия исключительного права не соответствует интересам общества...».² Не видим причин не согласиться с таким замечанием учёного.

¹ <https://rg.ru/2006/11/24/margarita.html> Дата обращения 19.06.2016

² Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: Учебник. Проспект, 2010// СПС «Консультант +»

3. Проблема исчисления сроков отдельных категорий произведений

ГК РФ предусматривает ряд исключений из общего правила определения сроков охраны произведения (ст. 1281 ГК РФ)¹:

1. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

2. 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 определяется по общему правилу.

3. Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение семидесяти лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение семидесяти лет после смерти автора.

4. Если автор произведения был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным и семьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения.

5. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права, установленный настоящей статьёй, увеличивается на четыре года.

Каждое из таких исключений порождает определённые проблемы, существенно осложняя процесс перехода произведений в общественное достояние. В науке верно отмечается, что «... при определении в соответствии с российским законодательством срока охраны любого произведения требуется изучить целую совокупность влияющих на его длительность факторов, связанных как с биографией автора... так и с особенностями создания и обнародования произведения».² Очевидно, что подобная ситуация значительно осложняет гражданский оборот, не говоря уже о неоправданном создании препятствий для доступа граждан к культурным ценностям.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть Четвёртая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (ред. от 13.07.2015)// СПС «Консультант +»

² Близнач И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права. 2-е издание. Учебник. Проспект, 2015. С.103

3.1 Произведения, созданные в соавторстве

Следует отметить, что правила, установленные ст. 1281 ГК РФ применяются ко всем видам соавторства вне зависимости от его вида. На этом настаивает Пленум ВС РФ: «Исчисление срока действия авторского права на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни авторов и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов. Данное положение применяется к произведению в целом независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, имеющих самостоятельное значение».¹

При этом данный порядок определения сроков охраны не применяется в отношении части целого произведения, которая используется независимо от него (например, издание текста песни в виде поэтического сборника).²

Отмечается, что установленный законом порядок, во-первых, усложняет определение сроков охраны, а во-вторых, необоснованно их увеличивает. Например, чтобы определить сроки перехода фильма С. Эйзенштейна «Броненосец Потёмкин» в общественное достояние, нужно изучить биографии 10 человек, поскольку по ст. 1263 ГК авторами художественных фильмов являются режиссёр-постановщик, автор сценария и композитор. При этом получается, что фильм, созданный в 1925 году, перейдёт в общественное достояние лишь в 2058 (через 133 года после создания).³

Авторами первого советского художественного звукового фильма «Путёвка в жизнь», созданного в 1931 г. являются 4 человека. Последним из них в 1979 г. умер А.Б. Столпер – один из авторов сценария. Кроме того, необходимо более подробно изучить биографию Александра Борисовича и выяснить, что он работал в годы Великой Отечественной войны, в связи с чем сроки охраны продлеваются ещё на 4 года. То есть, фильм «Путёвка в жизнь» переходит в общественное достояние лишь в 2054 г. (т.е. через 123 года с момента создания). Под данную ситуацию подпадает почти всё колоссальное наследие советского кинематографа. Думается, что существующие правила нуждаются в изменении.

Кроме того, возможна ситуация, когда ранее соавтор был неизвестен, а затем внезапно появился. Так, недавно разгорелся скандал относительно «Дневника Анны Франк». Изначально считалось, что с 1 января 2016 года книга станет общественным

¹ п. 35 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 №15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» // СПС «Консультант +»

² Бузанов В.Ю. Авторское право: сага о сроках // Проблемы современной цивилистики: Сборник статей, посвящённых памяти профессора С.М. Корнеева. Статут, 2013// СПС «Консультант +»

³ Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015 С. 48

достоянием. В таком случае гораздо больше людей могли бы ознакомиться с её содержанием. Однако нынешний правообладатель, швейцарский некоммерческий фонд, неожиданно заявил, что отец девочки, Отто Франк, является соавтором «Дневника», поскольку тот якобы редактировал записи, вследствие чего появилась новая работа. Он умер в 1980, а значит, действие авторских прав должно быть продлено до 2050 года. Данный пример является иллюстрацией того, как на первый взгляд продвинутые положения закона на самом деле являются лазейкой для недобросовестных бизнесменов, наживающих несметные состояния на человеческой трагедии. Не говоря уже о том, что при таком раскладе может получиться, что издатели лгали, будто «Дневник» был написан самой Анной.¹

Вызывает беспокойство, что такая ситуация может возникнуть и в России: есть сведения, что после смерти М.А. Булгакова над романом «Мастер и Маргарита» работала его вдова Е.С. Булгакова. А значит не исключено, что впоследствии её объявят соавтором романа, что продлит сроки охраны произведения.²

3.2 Проблема «сиротских» произведений

В Директиве ЕС от 25.10.2012 «об определённых случаях использования сиротских произведений» даётся следующее определение: «Произведение, на которое распространяется авторское и смежные права, признаётся сиротским в том случае, если его правообладатель не установлен либо установлен, но не обнаружен в результате добросовестного поиска, который был выполнен и задокументирован в соответствии со Статьёй 3 настоящей Директивы».³

К примеру, может возникнуть ситуация, когда научная статья подписана: «И. Семёнов», однако установить, кто этот человек конкретно, жив ли он, перешли ли его произведения в общественное достояние невозможно. Из-за этого данное произведение нельзя опубликовать, включать в антологии и т.д.

При этом по европейской статистике более чем у трети охраняемых авторским правом произведений не найден правообладатель. Другими словами, настоящая ситуация препятствует доступу к миллионам произведений, а значит, развитию науки и культуры.⁴

¹ <http://fb.ru/news/literature/2016/1/31/4064> Дата обращения: 18.06.2016

² Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015 С. 49

³ http://www.copyright.ru/news/main/2012/9/24/proizvedenie_ocifrovka/ Дата обращения 18.06.2016

⁴ <http://www.unkniga.ru/freemic/3146-proizvedeniya-siroty.html> Дата обращения 18.06.2016

Стоит отметить, что в Европе вышеупомянутой Директивой установлен простой и, как видится, эффективный порядок введения произведений в оборот: в случае, если после добросовестного поиска автора, он не был найден (что подтверждается выдачей специального разрешения), можно использовать сиротское произведение без авторского согласия, однако предусматривается выплата авторского вознаграждения в пользу обществ по коллективному использованию прав. В случае появления правообладателя, он получает вознаграждение от авторского общества, либо отзывает своё произведение. Однако, поскольку в современной России слишком неразвит институт коллективных авторских сообществ, данный механизм заимствовать не получится.¹

3.3. Произведения, обнародованные после смерти автора

До принятия части четвертой ГК РФ Закон 1993 г. говорил не об обнародованных, а об опубликованных («впервые выпущенных в свет»²) произведениях. Разница существенная, поскольку произведение является обнародованным уже после публичного исполнения, показа и т. п. В связи с этим могла возникнуть ситуация, когда уже ставшее широко известным произведение было впервые опубликовано после смерти автора, то оно получало дополнительную охрану в течение 50 лет (с 2004 – 70 лет) после опубликования. ГК исправил ситуацию, и сегодня если произведение было обнародовано при жизни автора, то применяются общие правила о 70-летнем сроке после смерти, вне зависимости от даты опубликования.³

Согласно п. 1 ст. 1282 необнародованные произведения могут переходить в общественное достояние после прекращения действия исключительного права. Таким образом, бессрочная охрана таких произведений невозможна.

Нетрудно подсчитать, что максимальный срок охраны произведений, обнародованных после смерти автора, может продлиться до 140 лет после смерти автора. Необходимость такого длительного срока вызывает сомнения, поскольку доходы от произведения уже будет получать не просто не сам автор, но и даже не его дети и внуки.

М.А. Булгаков умер в 1940 году. С 2011 года все его произведения перешли в общественное достояние. Однако роман «Мастер и Маргарита» был обнародован только в 1967 г. При этом полная версия вышла только в 1973 г. в издательстве «Художественная литература», т.е. можно говорить том, что разные части романа имеют различный срок

¹ Костюк К.Н. Проблема введения сиротских произведений в пространство легального рынка электронных книг // <http://www.aselibrary.ru/blogs/archives/1203/> Дата обращения 18.06.2016

² п. 5 ст. 27 Закона РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // СПС «Консультант +»

³ Бузанов В.Ю. Авторское право: сага о сроках // Проблемы современной цивилистики: Сборник статей, посвящённых памяти профессора С.М. Корнеева. Статут, 2013// СПС «Консультант +»

охраны. Похожая ситуация сложилась с повестью «Собачье сердце». Она была написана в 1925 году, однако опубликована в СССР лишь в 1987. При этом известно, что повесть ходила в Самиздате ещё в 1930х годах. В 1975 г. итальянский режиссёр Альберто Латтуада даже снял фильм по произведению Булгакова. Поэтому не совсем корректно отсчитывать срок охраны от 1987 г. Стоит отметить, что в США и Европе подобной нормы не существует, и эти произведения считаются общественным достоянием – следовательно, использовать их можно свободно, чего нельзя сказать о Родине писателя.¹

3.4 Произведения репрессированных авторов

В данном случае год смерти автора условно говоря «заменяется» годом его реабилитации, и начиная со следующего года в течение 70 лет его на его произведения распространяются исключительные права. Действие закона можно проиллюстрировать на примере творчества Даниила Хармса. Он умер в 1942 г. и был реабилитирован в 25 июля 1960 г. В соответствии с установленным сроком охраны произведений, срок продлевался до 25 июля 1975 г. После присоединения СССР к Всемирной конвенции об авторском праве охрана произведений Хармса продлили во второй раз до 25 июля 1985. После этого произведения перешли в общественное достояние. После принятия Закона 1993 г. вновь восстановлена охрана произведений писателя, и срок продлили в третий раз до 2011 г. С поправками 2004 г. срок увеличился в очередной раз до 1 января 2031 года. Стоит обратить внимание на то, что если бы не существовало специальных правил для произведений репрессированных авторов, то наследие Даниила Хармса стало бы окончательно общественным достоянием ещё в 1957 году. Думается, что если бы всё было именно так, произведения Даниила Хармса были гораздо более известны широкой публике, чем сейчас.

Однако если Д. Хармс ещё более-менее знаком читателю, то другой член ОБЭРИУ А. Введенский известен только в очень узких кругах. Такая ситуация возникла из-за того, что правообладатель, требуя огромных гонораров, запрещал все публикации и цитирования. Из-за этого произведения А. Введенского стали доступны читателю лишь недавно.²

Таким образом, возникает ситуация, когда вместо того, чтобы обеспечить максимально благоприятные условия для распространения литературы, которая была

¹ Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015 С. 50-51

² <http://os.colta.ru/literature/projects/176/details/8412/> Дата обращения 19.06.2016

недоступна на протяжении долгого времени, законодатель фактически обрекает на писателей на вечное забвение.

Кроме того, совершенно абсурдная ситуация возникает в случае, когда между датой смерти и датой реабилитации проходит значительное количество времени. Это касается, к примеру, произведений Н.С. Гумилёва. Он был расстрелян в ночь на 26 августа 1921 г. Соответственно, через 15 лет, в 1936 г. его творчество перешло в общественное достояние. 30 сентября 1991 г. Н.С. Гумилёв был реабилитирован. Авторские права вновь стали охраняться, и будут охраняться до 2062 г., несмотря на то, что до этого произведения автора уже более полувека находились в общественном достоянии.¹ Такое положение извращает весь смысл института охраны авторских прав, поскольку получается, что дети поэта, в том числе Л.Н. Гумилёв, почти всю жизнь не были обладателями прав на его произведения, в то время как люди, которые Николая Степановича совершенно не знали, ими являются. Более того, впоследствии права могут перейти к людям, которые родятся позднее, чем через 100 лет после смерти поэта. Подобная ситуация не может быть признана нормальной.

В литературе справедливо отмечается и другая проблема. По закону «О реабилитации жертв политических репрессий», документы о реабилитации или о признании лиц пострадавшими от политических репрессий, выданные в государствах – бывших республиках СССР имеют силу в РФ. Следовательно, п. 4 ст. 1281 ГК распространяется и на авторов, реабилитированных в странах всего бывшего СССР. То есть, для определения сроков охраны произведений может понадобиться изучить акты о реабилитации 14 государств помимо России.²

Не менее серьёзная проблема заключается в том, что в России не существует официальной государственной базы данных о реабилитированных гражданах. Существующие базы данных не в состоянии дать даже приблизительную информацию.³

3.5 Произведения, авторы которых работали во время Великой Отечественной войны или участвовали в ней.

Исходя из норм ГК, срок охраны произведений таких авторов составляет 74 года. На самом деле надобность такой нормы сомнительна, поскольку выигрывают от неё не сами авторы, а их наследники или иные правообладатели.

¹ Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015 С. 43

² Указ. соч. С. 44

³ Там же

Иногда дополнительные 4 года оказываются столь значительным, что косвенно продлевают срок охраны произведений на десятилетия. Например, вопрос о том, работал ли автор во время войны, имел решающее значение в споре о правах на произведения А.Р. Беляева. Писатель погиб в 1942 г. В соответствии с законами того времени, охрана имущественных прав прекратилась 31 декабря 1956 г. Однако в 2010 г. издательство «Терра» обратилось с иском к издательству «Астрель» с требованием выплаты более 7,5 млн. рублей за незаконное распространение произведений писателя. Ответчик полагал, что к 1 января 1993 срок охраны произведений истёк, а значит, на него не распространяется ретроактивное действие закона и сроки охраны не восстанавливаются. Дело дошло до Президиума ВАС РФ, который признал действия ответчика незаконными, поскольку срок охраны произведений Беляева не истёк.¹ Президиум ВАС обосновал это следующим образом: «А. Беляев являлся сотрудником газеты «Большевицкое слово»... его последняя статья опубликована 26.06.1941... и продолжал работать в этой газете до трагической гибели (06.01.1942) на оккупированной территории, что подтверждается частично сохранившимся архивом. Таким образом, срок действия авторского права А. Беляева подлежит исчислению с 01.01.1943 и истекает 31.12.1997, поскольку подлежит исчислению не по общему правилу, а с учётом исключения из него, предусматривающего увеличение общего срока на четыре года... поэтому с 01.01.2008 действие исключительного права на произведения писателя возобновляется и его срок исчисляется по правилам, предусмотренным статьёй 1281 Гражданского кодекса»².

Данное решение Президиума ВАС РФ является спорным. Из закона не вытекает, что при определении того, истёк ли 50-летний срок охраны к 1 января 1993 года необходимо применять правило о продлении срока, если автор работал во время войны.³ В постановлении о порядке введения ЗоАП был прямо написано, что он применяется тогда, «когда 50-летний срок действия авторского права не истёк к 1 января 1993 года»⁴. Таким образом, решение Президиума ВАС видится необоснованным.

¹ Маньшин С.В. Определение срока охраны произведений авторов, умерших до 1 января 1943 года: соотношение юридической теории и судебной практики. Электронный научный журнал Курского государственного университета. 2014. №1. С.8

² Постановление Президиума ВАС РФ от 04.10.2011 №4453/11 по делу № А40-99593/09-110-659 // Вестник ВАС РФ. 2012. №1

³ Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015 С. 39

⁴ п. 3 Постановления Верховного Совета РФ от 09.07.1993 №5352-1 «О порядке введения в действие Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»» // СПС «Консультант +»

Заключение

Согласно ч. 2 ст. 44 Конституции РФ «Каждый имеет право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям».¹ Однако настоящее исследование позволяет с уверенностью утверждать, что существующее нормативно-правовое регулирование в части перевода произведений в общественное достояние и свободный доступ нельзя назвать удовлетворительным. Оно не только не позволяет обеспечить надлежащий доступ общества к культуре и науке, а порой даже чинит неустранимые препятствия к этому. В результате авторы и их произведения зачастую оказываются преданными забвению.

Порядок перевода произведений в общественное достояние в России является крайне сложным. Его упрощение должно стать приоритетной задачей в области совершенствования законодательства об авторских и смежных правах.

Следует обратить внимание на необходимость создания непротиворечивого и недвусмысленного законодательства, которое обеспечит единое возможное толкование. Это позволит предотвратить недопустимое вмешательство судебной власти в сферу законотворчества и возникновения судебной практики, противоречащей закону. Пренебрежение принципами верховенства закона и разделения властей недопустимо для правового государства.

¹ ч. 2 ст. 44 Конституции Российской Федерации // СПС «Консультант +»

Список использованной литературы

I. Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации // СПС «Консультант +»
2. Директива ЕС от 25.10.2012 «об определённых случаях использования сиротских произведений» http://www.copyright.ru/news/main/2012/9/24/proizvedenie_ocifrovka/
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть Четвёртая) от 18.12.2006 №230-ФЗ (ред. от 13.07.2015)// СПС «Консультант +»
3. Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // СПС «Консультант +»
4. Постановление Верховного Совета РФ от 09.07.1993 №5352-1 «О порядке введения в действие Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»» // СПС «Консультант +»

II. Судебная практика

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2006 №15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» // СПС «Консультант +»
2. Постановление Пленума ВС РФ №5, Пленума ВАС РФ №29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвёртой ГК РФ» // СПС «Консультант +»
3. Постановление Президиума ВАС РФ от 04.10.2011 №4453/11 по делу № А40-99593/09-110-659 // Вестник ВАС РФ. 2012. №1

III. Научная и учебная литература

1. Близнец И.А., Леонтьев К.Б. Авторское право и смежные права. 2-е издание. Учебник. Проспект, 2015.
2. Бузанов В.Ю. Авторское право: сага о сроках // Проблемы современной цивилистики: Сборник статей, посвящённых памяти профессора С.М. Корнеева. Статут, 2013// СПС «Консультант +»
3. Маньшин С.В. Определение срока охраны произведений авторов, умерших до 1 января 1943 года: соотношение юридической теории и судебной практики. Электронный научный журнал Курского государственного университета. 2014. №1.

4. Судариков С.А. Право интеллектуальной собственности: Учебник. Проспект, 2010// СПС «Консультант +»
5. Общественное достояние. Произведения и авторы, работы которых переходят в режим общественного достояния с 2016 года. Доклад группы экспертов НП «Викимедиа РУ» - М.: Ассоциация интернет-издателей, 2015

IV. Интернет-источники

1. Костюк К.Н. Проблема введения сиротских произведений в пространство легального рынка электронных книг // <http://www.aselibrary.ru/blogs/archives/1203/>
2. <http://tass.ru/obschestvo/1507336>
3. <https://rg.ru/2006/11/24/margarita.html>
4. <http://fb.ru/news/literature/2016/1/31/4064>
5. http://www.copyright.ru/news/main/2012/9/24/proizvedenie_ocifrovka/
6. <http://www.unkniga.ru/freemic/3146-proizvedeniya-siroty.html>
7. <http://os.colta.ru/literature/projects/176/details/8412/>