

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.

Автор: Бурдюжа Екатерина. Контакт с автором: karitte@bk.ru

Пожалуй, никого не затруднит объяснить, что включает в себя понятие «общественное достояние» – это произведения науки, литературы, искусства, архитектурные ансамбли, памятники и многое другое, то, в чем выражены достижения человечества и то, что принадлежит человечеству. Как отмечает С. Дюсолле, основная ценность общественного достояния в том, что оно является сырьем для творчества, инноваций и развития.¹ Значимость таких объектов огромна и неоспорима, и относиться к ним необходимо с особым вниманием.

Видится логичным начать исследование с рассмотрения правового механизма, регулирующего переход произведений в общественное достояние в России. Ряд таких положений содержится в международных соглашениях в сфере авторского права, участником которых является Российская Федерация. К таким договорам относятся: Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (ст.18) и соглашение ТРИПС (ст.9).² Однако нормы, содержащиеся в упомянутых актах достаточно узкие по содержанию и суть их сводится скорее к констатации того факта, что вышеуказанные международные соглашения действуют в отношении произведений еще не ставших общественным достоянием. По словам С. Дюсолле, отсутствие четкого правового определения, а также режима охраны произведений, являющихся общественным достоянием, говорит о негативной концепции в отношении общественного достояния, глубоко заложенной в законы об авторском праве, и является одним из главных препятствий на пути его развития и сохранения.³

Что касается отечественного законодательства, то основной объем правовых норм, регулирующих правоотношения в данной сфере содержится в ст.1282 Гражданского кодекса РФ «Переход произведения в общественное достояние»:

1. После прекращения действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние.

2. 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.

3. Перешедшее в общественное достояние необнародованное произведение может быть обнародовано любым лицом, если только обнародование произведения не противоречит воле ав-

¹Дюсолле С. Обзорное исследование по авторскому праву и смежным правам и общественному достоянию// Женева, 2011. – 94 с. – с.4;

²Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г.// URL: <http://base.garant.ru/2540350/> (дата обращения: 25.04.2016); Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности от 15.04.1994 г.// URL: <http://base.consultant.ru/cons/CGI/online.cgi?req=doc;base=INT;n=5160> (дата обращения: 25.04.2016);

³См. подробнее вышеуказанное сочинение – с.6;

тора, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).⁴

Исходя из п.1 ст.1282 ГК РФ можно определить момент перехода произведения в общественное достояние: таковым является момент прекращения срока действия исключительных прав, который устанавливается ст.1281 ГК РФ. Изложение сроков действия исключительных прав в форме таблицы видится более простым для восприятия, изучения и анализа (Таблица № 1).

Таблица №1.

Условие	Срок охраны
Общее правило	Жизнь автора + 70 лет <i>(с 1 января года, следующего за смертью автора)</i> .
Соавторство	Жизни всех авторов + 70 лет после смерти последнего соавтора <i>(с 1 января года, следующего за смертью последнего соавтора)</i> .
Обнародовано анонимно или под псевдонимом	С момента обнародования 70 лет <i>(считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования)</i> ; Если личность автора раскрыта и не вызывает сомнений – по общему правилу.
Обнародовано после смерти автора	70 лет с момента обнародования, если обнародовано в течение 70 лет после смерти автора <i>(считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования)</i> .
Автор репрессирован и посмертно реабилитирован	70 лет с момента реабилитации <i>(с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения)</i> .
Автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней	Жизнь автора + 70 лет + 4 года <i>(с 1 января года, следующего за смертью автора)</i> .

Итак, согласно общему правилу через семьдесят лет после смерти автора произведения, данный объект авторского права переходит в общественное достояние, при этом законодатель отдельно подчеркивает, что факт обнародования или не обнародования произведения в данном случае не является юридически значимым.

В п.2 ст.1282 ГК РФ описываются последствия перехода произведения в общественное достояние: произведение может использоваться любым желающим и без выплаты авторского вознаграждения. При этом такие неимущественные права как право авторства, право на имя и право на неприкосновенность произведения остаются неизменными, что корреспондируется с

⁴Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006г. № 230-ФЗ //Парламентская газета. 2006. № 214-215.

положением п.1 ст.1267 ГК РФ, согласно которому: «Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно».

П.3 рассматриваемой статьи предусматривает возможность доведения до всеобщего сведения ранее неизвестных произведений автора, творчество которого стало общественным достоянием. Данная возможность реализуется путем предоставления права любому лицу, обнаружить необнародованные ранее произведения. В таком случае лицо обнародовавшее произведение, согласно ст.1337 ГК РФ будет считаться публикатором, и будет обладать исключительными правами на обнародованное произведение, в течение 25 лет считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования (п.1 ст.1340 ГК РФ). Стоит отметить, что в данном случае объем прав, предоставляемых публикатору практически идентичен объему исключительных прав, принадлежавших автору произведения. Публикатор обладает теми же правами, что и автор за исключением права на перевод и иную переработку, а также практическую реализацию архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта, согласно п.1 ст.1339 ГК РФ. Также в п.3 ст.1282 Гражданского кодекса указано, что произведение не может быть обнародовано, в случае если это противоречит воле автора, определенно выраженной им в письменной форме.

В дополнение к ст.1282 ГК РФ, содержащей общие правила перехода произведения в общественное достояние, стоит также рассмотреть ст.1283 ГК РФ «Переход исключительного права по наследству». В соответствии с п.2 данной статьи, если после смерти автора выясняется, что отсутствуют наследники (по любой причине, в т.ч. отказ от наследства и прочее), то произведение переходит в общественное достояние. Однако, если произведение было создано в соавторстве, то согласно п.2 ст.1283 ГК РФ: «... в случае смерти одного из соавторов исключительное право прекращается в части принадлежащего ему права, если произведение состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение, либо, если произведение образует неразрывное целое, доля умершего соавтора в исключительном праве переходит ко всем пережившим соавторам в равных долях».

Обобщая вышеизложенный материал можно сделать следующие выводы:

1. Можно выделить два правила перехода произведения в общественное достояние:
 - Общее правило: по истечению срока действия исключительных прав автора предусмотренного ст. 1281 ГК РФ.
 - В исключительных случаях: когда отсутствуют наследники, произведение переходит в общественное достояние до истечения вышеуказанного срока.
2. Особенности использования произведения, перешедшего в общественное достояние:
 - Допускается свободное использование произведения любым лицом без чье-либо согласия и без каких-либо выплат.
 - Охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется бессрочно. Таким образом, лицо, свободно использующее произведение, перешедшее в общественное достояние, обязано эти права соблюдать.
3. Смежные права, возникающие в связи с обнародованием произведения, перешедшего в общественное достояние:

– Необнародованное ранее произведение, может быть обнародовано любым лицом, за исключением случаев, когда автор в письменной форме выразил волю против обнародования.

– Обнародовав произведение, ставшее общественным достоянием, лицо станет публикатором, и приобретет права схожие с исключительными авторскими правами, которые будут охраняться в течение 25 лет после обнародования.

Как показывает анализ действующего законодательства, нормативное регулирование в сфере перехода произведений в общественное достояние, представляет собой достаточно слаженный механизм, и на первый взгляд какие-либо правовые коллизии в этой области отсутствуют. Однако изучение научной литературы и судебной практики свидетельствует об ином. Стоит отметить, что в периодической литературе, авторы в основном сосредотачивают своё внимание на различных аспектах использования исключительных прав правообладателями, их сроках действия, способах охраны и защиты. При этом вопросы, связанные с переходом произведений в общественное достояние рассматриваются реже, что обусловлено рядом причин. Во-первых, исследователи полагают, что, так как исключительные права в отношении данной категории произведений более не применяются, то охрана таких объектов менее актуальна. Во-вторых, в связи с истечением срока действия имущественных прав авторов и их правопреемников, количество возникающих судебных споров ниже, чем, к примеру, в области использования произведений, в отношении которых исключительные права действуют, а, следовательно, меньше судебных решений, которые можно изучить и проанализировать. Тем не менее, детальное изучение данной темы показывает, что такие предположения ошибочны. Несмотря на прекращение срока действия исключительных прав, остается ряд прав (право авторства и т.д.) которые и далее необходимо охранять. Также актуальны вопросы защиты объектов общественного достояния от незаконного использования, т.к. некоторые недобросовестные лица, совершают обманные действия по получению выплат за их использование.

Изучение научной литературы позволяет выделить ряд вопросов, наиболее часто обсуждаемых в связи с переходом произведения в общественное достояние:

- Конфликт интересов общества и имущественных интересов автора произведения.
- Зависимость активности авторской деятельности от охраны имущественных прав автора.
- Перевод произведения в общественное достояние как способ борьбы с производством и распространением контрафактных экземпляров произведений.
- Технические меры защиты объектов авторских прав, препятствующие использованию произведений, перешедших в общественное достояние.
- Перевод в общественное достояние «сиротских произведений».

Конфликт интересов общества и имущественных интересов авторов вызывает активные дискуссии в периодических изданиях. Суть данного разногласия заключается в следующем: автор, создавший произведение, обладает как неимущественными, так и исключительными правами, реализуя которые он имеет возможность получить доход от использования созданного объекта, а также ограничить доступ к произведению, что делает невозможным использование произведения всеми членами общества в свободном порядке. При этом в интересах общества иметь свободный доступ к любым произведениям науки, литературы и искусства, что

становится возможным после их перевода в общественное достояние. С. Дюсолье справедливо отмечает, что: «...важность общественного достояния – исходя из общественных интересов – является многогранной с точки зрения образования, демократических и экономических процессов и свободной конкуренции».⁵ А.А. Карцхия указывает, что: «...взгляды некоторых современных исследователей, основанные на концепции всеобщего достояния, исходят из того, что культурные и природные ресурсы должны быть доступны всем членам общества, включая такие природные ресурсы как воздух, вода, леса, земля, которые принадлежат всем и не могут находиться в частной собственности. К числу всеобщего достояния относятся, в том числе, интеллектуальные достижения, т.е. результаты творческой деятельности в различных сферах интеллектуального труда человека: литература, живопись, музыка, телевидение и радио, информация и программные продукты, культурное наследие».⁶ Сторонников данной позиции можно понять: согласно законодательству многих стран, в том числе и России, имущественные права автора (и его наследников) охраняются в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти, и только после этого произведение становится общественным достоянием. Однако 70 лет – это очень длительный срок, почти век, а обновляемость информации в современном мире составляет значительно меньший период. Человека, являющегося представителем нынешнего общества, можно смело охарактеризовать всем известным высказыванием П.А. Вяземского: «И жить торопится, и чувствовать спешит».⁷ Очевидно, что мы живем в эпоху сверхбыстрого развития всех сфер человеческой деятельности. Необходимо своевременно предоставить обществу возможность свободного использования произведений, которые могут содержать в себе сведения связанные с различными технологическими, медицинскими и другими социально значимыми достижениями. Стремление к уменьшению срока охраны исключительных прав авторов и ускорению перехода произведений в общественное достояние видится вполне логичным. В связи с этим наиболее верной позицией видится следующая: автор должен обладать имущественными правами на созданное произведение, но объем и срок действия данных прав должен быть четко лимитирован и велик пропорционально скорости развития современной науки.

Также в научной литературе рассматривается зависимость между сроком охраны исключительных прав автора и активностью авторской деятельности. Дискуссии на данную тему разделили исследователей в сфере авторского права на две группы: первые придерживаются точки зрения, согласно которой, именно обеспечение эффективной и длительной охраны исключительных авторских прав приводит к заинтересованности авторов в создании новых произведений. А.А. Карцхия отмечает: «В отсутствие законодательного закрепления исключительного права на охраноспособные результаты интеллектуальной деятельности, которые обеспечивают правообладателям получения дохода от применения инноваций и компенсацию инвестированных в новые исследования и разработки финансовых средств, материальных и трудовых ресурсов, приведет к сокращению предложения новой высокотехнологичной продукции, минимизирует стимулы к созданию новаторских решений и передовых результатов интеллектуаль-

⁵Дюсолье С. Обзорное исследование по авторскому праву и смежным правам и общественному достоянию// Женева, 2011. – с.14;

⁶Карцхия А.А. Права интеллектуальной собственности и концепция всеобщего достояния // Мониторинг правоприменения, 2013, №3, с.8–23 – с.16.

⁷Вяземский П.А. Стихотворения. Библиотека поэта. Большая серия // Ленинград: Советский писатель, 1986. URL: <http://rupoem.ru/vyazemskij/pust-nezhnyj-baloven.aspx> (дата обращения: 09.04.2016);

ной деятельности».⁸ Согласно другой позиции именно сокращение срока действия исключительных авторских прав приведет к активной деятельности авторов. Одним из сторонников такой теории является Ф. Наук, который считает, что свободный, конкурентный рынок приводит к стимулированию инновационной деятельности, а исключительные права, предоставляемые на различные объекты интеллектуальной собственности (в том числе и авторские произведения) способствуют монополизации и могут препятствовать развитию науки и техники.⁹ N. Netanel также утверждает, что чрезмерно широкий объем авторских прав препятствует технологическим инновациям.¹⁰ В данном случае стоит отметить, что, конечно же, совершенная отмена исключительных прав авторов на произведения невозможна и бессмысленна. Однако чрезмерная охрана приводит к ослаблению авторской активности, в то время как разумное сокращение срока охраны исключительных прав, способствует созданию более совершенных и актуальных произведений (т.к., во-первых, автор будет заинтересован в создании новых охраняемых объектов, а во-вторых, упростится доступ к уже созданным произведениям).

Активно обсуждается перевод произведений в общественное достояние в качестве способа борьбы с производителями контрафактных экземпляров. Согласно положениям Гражданского кодекса РФ любое изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности, без согласия обладателя исключительных прав, является незаконным, а такие материальные носители считаются контрафактными. Как известно, с каждым годом все сложнее противодействовать производству и распространению контрафактной продукции. Данное утверждение подтверждается словами директора Всемирной организации интеллектуальной собственности, который заявил, что система защиты прав интеллектуальной собственности теряет уважение и общественное признание, а пиратство достигло «угрожающих размеров».¹¹ Рассматривая вопрос незаконного использования объектов авторского права, N. Netanel заметил, что активное развитие полномочий авторов началось в Великобритании в 18-19 веках и привело к тому, что в наше время, объем прав авторов стал слишком широким, а любое не санкционированное использование рассматривается как воровство или «пиратство».¹² Очевидно вышеуказанный автор пытается подчеркнуть, что причина незаконного использования произведений заключается не в недостаточно активном противодействии правонарушителям, а в слишком обширном круге правомочий предоставляемых авторам. Именно сокращение объема исключительных прав и предоставление возможности свободного использования произведения широкому кругу лиц приведет к уменьшению количества противоправных действий связанных с производством и распространением контрафактных экземпляров. Также важно отметить, что далеко не все лица, использующие произведения без разрешения правообладателя получают от этого прибыль. Например, лицо, незаконно скачавшее книгу в электронном виде или человек, который приобрел контрафактный экземпляр книги прибыли никакой не получают,

⁸Карцхия А.А. Права интеллектуальной собственности и концепция всеобщего достояния // Мониторинг правоприменения, 2013, №3, с.8–23 – с. 15;

⁹См. подробнее вышеуказанное сочинение – с. 16;

¹⁰ Netanel N. Why Has Copyright Expanded? Analysis and Critique // New Directions in Copyright Law, 2008, Vol. 6, UCLA School of Law Research Paper №07-34 – с.33. URL: <http://ssrn.com/abstract=1066241> (дата обращения: 25.04.2016).

¹¹ Карцхия А.А. Права интеллектуальной собственности и концепция всеобщего достояния // Мониторинг правоприменения, 2013, № 3, с.8-23 - с.19-20;

¹² Netanel N. Why Has Copyright Expanded? Analysis and Critique // New Directions in Copyright Law, 2008, Vol. 6, UCLA School of Law Research Paper №07-34 - с.12-13, 33. URL: <http://ssrn.com/abstract=1066241> (дата обращения: 25.04.2016);

но действия противоправные совершат. В таком случае, очевидно, что перевод произведения в общественное достояние будет способствовать снижению объемов такого рода правонарушений.

В сфере противоправного использования объектов авторского права на сегодняшний день, несомненно, одним из наиболее широких каналов незаконного распространения произведений является электронная среда и сеть Интернет. А. А. Карцихия отмечает: «Система защиты авторских прав не соответствует реальности человеческого поведения в Интернете. Люди хотят обмениваться информацией, новостями, музыкой, фильмами, но в соответствии с действующим международным правом (также как и многими национальными законами) такой обмен часто считается пиратством. Во всем мире растет число сторонников (граждан и компаний) изменения законов, которые запрещают или ограничивают обмен информации в Интернете».¹³ Однако, несмотря на общественное мнение, наказания за такие правонарушения лишь ужесточаются. Параллельно с развитием законодательства в сфере борьбы с незаконным использованием объектов интеллектуальной собственности в электронной среде совершенствуются и меры технической защиты, предотвращающие незаконный доступ к охраняемым произведениям. С. Дюсолье отмечает: «Такие технические средства все чаще встраиваются в цифровое материальное воплощение произведений, таких как DVD-диски, программное обеспечение и видеоигры, а также в онлайн-распространение музыки, новостей, фильмов, книг или изображений. Они направлены на обеспечение контроля за использованием произведения, например, путем предотвращения доступа к ним посторонних лиц, предотвращения изготовления копии, либо позволяя только то использование, которое было оплачено, либо путем ограничения просмотра или прослушивания произведения на конкретном устройстве или в определенном регионе».¹⁴ Проблема в данном случае заключается в применении, мер технической защиты ко всему объему произведений расположенных на защищаемом объекте. В результате блокируется доступ, как к охраняемым, так и к неохраняемым объектам, что затрудняет, а порой делает невозможным свободное использование произведений, ставших общественным достоянием.

Особо значимой является проблема перевода в общественное достояние так называемых «сиротских произведений». Данный термин, а также его определение отсутствуют в отечественном законодательстве, однако достаточно полно и четко это понятие раскрывается в п.1 ст.2 Директивы Европейского парламента и совета «Об определенных случаях разрешенного использования сиротских произведений»: «Произведение или фонограмма признается сиротским произведением, если ни один обладатель прав на такое произведение или фонограмму не установлен или, ни один не может быть обнаружен, несмотря на проведение должного поиска правообладателя...».¹⁵ Затруднения, возникающие в связи с отсутствием установленной личности автора, состоят в том, что, могут быть неизвестны время и место создания произведения, дата его обнародования, а также жив автор или нет. Цель перевода таких произведений в общественное достояние состоит в получении возможности их свободного использования. Отечественное законодательство, частично регламентирует порядок перехода «сиротских произ-

¹³ См. вышеуказанное сочинение - с.19-20;

¹⁴ Дюсолье С. Обзорное исследование по авторскому праву и смежным правам и общественному достоянию// Женева, 2011. - с.46.

¹⁵ Директива 2012/28/EU Европейского парламента и Совета от 25.09. 2012г. «Об определенных случаях разрешенного использования сиротских произведений» // URL: <http://lexdigital.ru/2012/070/> (дата обращения: 29.05.2016);

ведений» в общественное достояние. Так в ГК РФ указывается срок действия исключительных прав в отношении произведений с неизвестным автором, в соответствии с п.2 ст.1281 ГК РФ: «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...». Однако в вышеуказанной норме предусмотрен порядок признания общественным достоянием лишь некоторых «сиротских произведений», потому как довольно часто неизвестен не только автор, но и дата обнародования произведения, следовательно, срок охраны исключительных прав в таком случае не прекратится, хотя фактически, произведение возможно уже будет объектом общественного достояния. Решением данной проблемы может стать дополнение норм отечественного законодательства положением, согласно которому, в случае, если автор произведения неизвестен и не предоставляется возможным установить его личность, а также неизвестна дата обнародования произведения, срок действия исключительных прав будет исчисляться с момента издания произведения. Таким образом, появится возможность перевести в общественное достояние значительное количество «сиротских произведений».

Анализ отечественной судебной практики по спорам в области перевода произведений в общественное достояние показывает, что основной объем дел связан с определением момента прекращения охраны исключительных прав. Как правило, лицо ошибочно считает, что произведение перешло в общественное достояние, и использует его, не получив соответствующего разрешения правопреемников автора и не выплачивая полагающееся вознаграждение. Либо наоборот субъекту известно о том, что объект является общественным достоянием, и он предполагает, что за доступ к такому произведению взимание платы незаконно. Однако, как отмечает С. Дюсолле: «...произведения, ставшие общественным достоянием, не всегда свободны от каких-либо затрат или вознаграждения. Было бы наивно предполагать, что в книжных магазинах сочинения Сервантеса будут предлагаться бесплатно. Статус общественного достояния, который распространяется на такие произведения, делает возможным их свободное воспроизведение и распространение в обществе, что, будем надеяться, обеспечит их бесплатный или дешевый выход на рынок и позволит дальнейшее развитие творческого выражения на их основе. Но отсутствие охраны произведений не может само по себе обеспечить свободный доступ к копиям произведениям, ставшим общественным достоянием».¹⁶ То есть произведение, ставшее общественным достоянием, может свободно использоваться любым способом (распространяться, воспроизводиться и т.п.), однако будет ошибкой предполагать, что, например, книги напечатанные издательством, включающие такие произведения, не могут быть проданы. Стоит отметить, что правильное вычисление сроков действия исключительных прав является не самым простым занятием и порой даже мнения различных судебных инстанций разнятся. Причиной такого рода разногласий чаще всего является продление сроков охраны исключительных прав авторов, а также случаи ретроактивной охраны. Ряд оснований для продления сроков действия исключительных прав рассматривался выше, также при разрешении данного вопроса стоит учитывать нормы, предусмотренные международными актами, участником которых является Россия.

Если обратиться к судебной практике зарубежных стран, то бесспорно заслуживает внимания развитие прецедентного права в области препятствия монополизации и повторному

¹⁶ Дюсолле С. Обзорное исследование по авторскому праву и смежным правам и общественному достоянию// Женева, 2011. – с.7.

присвоению объектов, являющихся общественным достоянием. С. Дюсолье в качестве примера приводит случай из прецедентного права Франции. В описываемом споре два автора провели реставрацию одной из общественных и исторических площадей в Лионе (здания, формирующие площадь являлись общественным достоянием). Также они добавили произведение современного искусства, после чего потребовали соблюдения авторских прав на свои оригинальные реставрационные работы, а также на вновь возникший объект, охраняемый авторскими правами от компании, продающей открытки, на которых изображена эта площадь. Если рассматривать данное дело с позиции приоритетности охраны общественного достояния, то вновь возникшие авторские права должны быть частично ограничены, если же предположить, что преимущественное положение принадлежит вновь возникшим авторским правам, то возникнет необходимость восстановления ряда прав в отношении объектов находящихся в общественном достоянии. Французский суд посчитал приоритетной защиту права на свободу использования объекта общественного достояния, при этом отметил: «охрана, предоставляемая авторам нового дизайна площади, не должна наносить ущерба общему пользованию».¹⁷ Такая позиция подчеркивает значимость объектов, являющихся общественным достоянием. При этом если исключительные авторские права в таком случае необходимо ограничить, то это допустимо только в части, связанной с устранением препятствий для свободного использования объектов общественного достояния. Именно в вопросе разграничения правовых интересов и заключается основная сложность при рассмотрении дел такого характера.

В завершении исследования видится правильным подвести итоги и сделать следующие выводы:

– Произведения, ставшие общественным достоянием, играют огромную роль в повышении уровня культуры в социуме, способствуют развитию науки и техники, подстегивают прогрессивное развитие общества. В связи с этим особенно важно обеспечить возможность свободного использования объектов общественного достояния всеми желающими, а также защитить их от незаконных посягательств.

– Произведение может стать объектом общественного достояния, в случае если истек срок охраны исключительных прав автора в отношении данного произведения, либо если наследники автора по каким-либо причинам не приняли унаследованные права.

– В отечественном законодательстве существует ряд правовых норм регламентирующих порядок и условия перехода произведений в общественное достояние. Однако, как показывает анализ судебной практики, споры в данной сфере все же возникают и связаны по большей части с определением факта перехода объекта в общественное достояние, и выплатами вознаграждений за использование либо за получение доступа к произведениям. Отдельного внимания заслуживают прецедентные случаи, связанные с попыткой повторного присвоения авторских прав в отношении объектов, являющихся общественным достоянием в случае их доработки или переработки. Правильным решением в таких спорах может стать частичное ограничение вновь возникших исключительных авторских правах для сохранения права на свободное использование объектов общественного достояния. Как верно отмечает С. Дюсолье, относительно ограничения исключительных прав авторов в таких случаях: «Его не следует понимать как

¹⁷ См. подробнее Дюсолье С. Обзорное исследование по авторскому праву и смежным правам и общественному достоянию// Женева, 2011. – с.72–73;

сведение на нет исключительных и легитимных прав авторов любого произведения, созданного на основе материала общественного достояния».¹⁸

– В научной литературе наиболее активно обсуждаются следующие темы: Конфликт интересов общества и имущественных интересов автора произведения. Зависимость активности авторской деятельности от охраны имущественных прав автора. Перевод произведения в общественное достояние как способ борьбы с производством и распространением контрафактных экземпляров. Технические меры защиты объектов авторских прав как препятствие к использованию произведений, являющихся общественным достоянием. Перевод в общественное достояние «сиротских произведений».

– Изучение судебной практики и научной литературы показывает, что существующий в области перевода произведений в общественное достояние правовой механизм требует определенных доработок.

– *Целесообразно рассмотреть изменение действующих правовых норм в следующих направлениях:*

- Сокращение срока охраны исключительных прав автора (ускорит возможность свободного использования всеми членами общества произведений науки литературы и искусства, обеспечит повышение активности авторской деятельности, а также уменьшит объем правонарушений в сфере авторского права).

- Разграничение мер технической защиты в отношении охраняемых произведений и объектов общественного достояния (обеспечит возможность свободного использования объектов общественного достояния в электронной среде).

- Законодательное закрепление перехода в общественное достояние «сиротских произведений» с неизвестной датой обнародования (так произведение сможет «служить» на благо общества). Норму ст. 1281 ГК РФ следует дополнить следующим образом: *«В случае если произведение обнародовано автором анонимно, и не предоставляется возможным установить личность автора, а также дату обнародования произведения, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его издания»* (такая норма упростит переход «сиротских произведений» в общественное достояние).

- Перевод произведений в общественное достояние делает возможным свободное использование достижений человечества каждым из нас в равной мере. Это, безусловно, способствует повышению уровня образованности населения не только нашей страны, но и всей планеты. Возможно, именно осознание этого факта приводит к тому, что многие авторы добровольно отказываются от исключительных прав и переводят произведение в общественное достояние. Отечественное законодательство предусматривает право автора на предоставление так называемой открытой лицензии. Согласно положениям ст. 1286.1 ГК РФ такой договор заключается на безвозмездной основе и все его условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц. Однако в данном случае, несмотря на то, что произведение фактически становится общедоступным, статус общественного достояния оно не приобретает. В связи с чем видится необходимым дополнение законодательства положениями, позволяющими автору отказаться от исключительных прав в отношении произведения и переводе его в общественное достояние.

¹⁸ См. вышеуказанное сочинение – с.74.

Список литературы и источников:

- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г.// URL: <http://base.garant.ru/2540350/> (дата обращения: 25.04.2016);
- Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности от 15.04.1994 г.// URL: <http://base.consultant.ru/cons/CGI/online.cgi?req=doc;base=INT;n=5160> (дата обращения: 25.04.2016);
- Директива 2012/28/EU Европейского парламента и Совета от 25.09. 2012г. «Об определенных случаях разрешенного использования сиротских произведений» // URL: <http://lexdigital.ru/2012/070/> (дата обращения: 29.05.2016);
- Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006г. № 230-ФЗ //Парламентская газета. 2006. № 214-215;
- Вяземский П.А. Стихотворения. Библиотека поэта. Большая серия // Ленинград: Советский писатель, 1986. URL: <http://rurоem.ru/vyazemskij/pust-nezhnyj-baloven.aspx> (дата обращения: 09.04.2016);
- Дюсолле С. Обзорное исследование по авторскому праву и смежным правам и общественному достоянию// Женева, 2011. - 94 с.// URL: https://docviewer.yandex.ru/?url=http%3A%2F%2Fwww.wipo.int%2Fedocs%2Fmdocs%2Fmdocs%2Fru%2Fcdip_7%2Fcdip_7_inf_2.pdf&name=cdip_7_inf_2.pdf&lang=ru&c=5757de1b3471&page=1 (дата обращения: 25.04. 2016);
- Карцхия А.А. Права интеллектуальной собственности и концепция всеобщего достояния // Мониторинг правоприменения, 2013, №3, с.8-23;
- Netanel N. Why Has Copyright Expanded? Analysis and Critique // New Directions in Copyright Law, 2008, Vol. 6, UCLA School of Law Research Paper №07-34. URL: <http://ssrn.com/abstract=1066241> (дата обращения: 25.04. 2016).