

Порядок использования объектов авторских прав, размещенных в сети Интернет

The procedure for using copyright objects posted on the Internet

Моргунова Е.А.,

канд. юрид. наук, доцент, доцент кафедры гражданского права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина

Morgunova E.A.,

Candidate of Law, Associate Professor, Associate Professor of the Department of Civil Law, O.E. Kutafin Moscow State Law University

Аннотация

В настоящей статье рассматривается порядок использования произведений, размещенных в сети Интернет, раскрываются заблуждения относительно существующего в обществе мнения о допустимости свободного использования произведений, которые были размещены в сети Интернет, объясняется неверность данного мнения, а также существо и пределы авторских прав, которые необходимо соблюдать при использовании произведений, в том числе размещенных в сети Интернет.

Ключевые слова: сеть Интернет, произведение, использование произведений, размещенных в сети Интернет, доведение до всеобщего сведения, лицензионный договор.

Abstract

This article discusses the procedure for using works published on the Internet, reveals misconceptions about the existing public opinion about the permissibility of free use of works that were posted on the Internet, explains the infidelity of this opinion, as well as the nature and limits of copyright that must be observed when using works, including those posted on the Internet.

Keywords: Internet, work, use of works published on the Internet, making available to the public, license agreement

В сети Интернет размещается очень много различных видов объектов авторских прав, это и научные, и литературные, и музыкальные, и аудиовизуальные произведения, и фотографии, и многие другие виды произведений. Некоторые полагают, что если произведение размещено в сети Интернет, то это означает, что теперь его можно использовать свободно, т.е. без заключения договора с обладателем исключительного права на данное произведение и без выплаты последнему вознаграждения. Сторонники такой позиции рассматривают сеть Интернет как место, открытое для свободного посещения, и со ссылкой на ст. 1276 ГК РФ отмечают, что использование произведений изобразительного искусства и фотографий, которые были размещены в сети Интернет, допустимо без согласия правообладателя. Иногда и суд ранее занимал такую позицию [1]. Так ли это? Что же указано в ст. 1276 ГК РФ? Согласно положениям упомянутой выше статьи, допускаются без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение и распространение изготовленных экземпляров, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения произведения изобразительного искусства или фотографического произведения, которые постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, если изображение произведения является основным объектом использования или изображение

произведения используется в целях извлечения прибыли. Допускается свободное использование путем воспроизведения и распространения изготовленных экземпляров, сообщения в эфир или по кабелю, доведения до всеобщего сведения в форме изображений произведений архитектуры, градостроительства и произведений садово-паркового искусства, расположенных в месте, открытом для свободного посещения, или видных из этого места.

Вместе с тем, конечно же, сеть Интернет не является местом, открытым для свободного посещения, и положения ст. 1276 ГК к данным отношениям не применяются. Под местом, открытым для посещения, понимается место, где физически может находиться человек, это может быть парк, сквер, улица и т.п. Еще в обзоре судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного Президиумом Верховного Суда от 23 сентября 2015 г., обращалось внимание, что информационно-телекоммуникационная сеть не является местом, открытым для свободного посещения (п. 13 Обзора судебной практики). В настоящее время такое же разъяснение ст.1276 ГК дано в п.100 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Есть и иное обоснование допустимости свободного использования произведений, размещенных в сети Интернет, оно заключается в следующем: если в сети Интернет правомерно распространено произведение, то дальнейшее распространение допускается без согласия правообладателя, так как с момента как произведение было правомерно размещено в сети Интернет, исключительное право на произведение исчерпало себя. В таком подходе содержатся грубые ошибки. В сети Интернет произведение не распространяется, а доводится до всеобщего сведения. Под распространением понимается отчуждение оригинала или экземпляра произведения, т.е. некоего материального носителя произведения. В сети Интернет не происходит перехода материального носителя произведения от одного лица к другому, как уже было упомянуто ранее, при размещении произведения в сети Интернет имеет место использование произведения посредством доведения до всеобщего сведения, т.е. таким образом, что любое лицо могло получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору.

Правило об исчерпании исключительного права на произведение закреплено в ст. 1272 ГК РФ и касается такого способа использования произведения как распространение. Согласно данной статье если оригинал или экземпляры произведения правомерно введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, то дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, за исключением случая, предусмотренного ст. 1293 ГК. Суть правила исчерпания исключительного права такова: если оригинал или конкретный экземпляр произведения введены в гражданский оборот, т.е., например, книга, диск были проданы с согласия правообладателя, то дальнейшая продажа именно проданного экземпляра книги, диска допускается без согласия правообладателя. При распространении произведения не происходит увеличений копий (экземпляров) произведений. При дальнейшем распространении произведения из рук в руки переходит тот экземпляр произведения, на распространение которого правообладатель дал свое согласие. Поэтому, если правообладатель дал согласие на распространение конкретных экземпляров произведения определенному лицу, дальнейшее распространение этих экземпляров допускается без согласия правообладателя. При распространении собственник экземпляра произведения передает экземпляр произведения другому лицу, и сам утрачивает возможность непосредственно лицезреть произведение. Что происходит, когда копируется произведение из сети Интернет и размещается, в частности, на другом сайте в сети Интернет? При размещении произведения в сети Интернет происходит запись произведения в память программы для ЭВМ, что рассматривается как воспроизведение

произведения. Если другое лицо копирует данное произведение из сети Интернет на свой компьютер или иное техническое устройство, то он также осуществляет воспроизведение произведения, т.е. создает еще одну копию произведения, при этом, как мы понимаем, произведение из сети Интернет не исчезает. При размещении на другом сайте произведения осуществляется еще одна запись, т.е. создается еще одна копия произведения. Таким образом, в рассматриваемом нами случае, связанном с сетью Интернет, происходит увеличение копий произведений и ни одно лицо, которое участвует в данных отношениях, не утрачивает доступа к произведениям, поэтому перенос правила об исчерпании исключительного права на данные отношения недопустим. Как правильно отмечает Сидоренко А.И., «вторичная продажа цифровых копий результатов интеллектуальной деятельности сегодня в России невозможна» [3].

Положения национального законодательства и международных договоров были разработаны для отношений, не связанных с использованием произведений в информационно-телекоммуникационных сетях. В настоящий момент ученые и законодатели пытаются разработать положения авторского права, адаптированные для новой информационной среды. Однако, как отмечают ученые, нельзя свободно брать и переносить нормы по авторскому праву, рассчитанные на одну среду использования произведений, на другую среду их использования. И это вполне понятно, ведь будет иметь место совершенно иная структура отношений. Выдающийся специалист в области интеллектуальной собственности В.Л. Этин замечает: «Многие естественные законы претерпевают изменения в зависимости от среды, в которой они действуют. Даже физическое время и пространство меняют свои характеристики в зависимости от свойств процессов, где они остаются релевантными. В виртуальное пространство, мультимедийные устройства сложно, а во многих случаях и некорректно механически переносить трафареты и алгоритмы действий по защите прав на объекты интеллектуальной собственности, которые были созданы с ориентацией на аналоговые способы использования и обеспечения доступа к произведениям» [4]. Вместе с тем, не следует забывать важное социальное значение авторского права. Социальное значение интеллектуальной собственности подробно рассматривал профессор Е.В. Богданов [5].

Таким образом, подходы о свободном использовании произведений, размещенных в сети Интернет, не основаны ни на букве, ни на духе действующей четвертой части ГК РФ.

Как же следует использовать произведения, которые размещены в сети Интернет?

В отношении данных произведений нет никакого особого правового режима, а это означает, что использование таких произведений должно осуществляться по общим правилам о порядке использования произведений с соблюдением авторских прав.

В ст. 1255 ГК РФ закрепляется три вида авторских прав на произведение:

- личные неимущественные права;
- исключительное право;
- иные интеллектуальные права.

К личным неимущественным правам законодатель относит:

- право авторства (п. 1 ст. 1265 ГК РФ);
- право автора на имя (п. 1 ст. 1265 ГК РФ);
- право на неприкосновенность произведения (п. 1 ст. 1266 ГК РФ);
- право на обнародование (ст. 1268 ГК РФ).

При использовании произведений в сети Интернет, а также при использовании произведений, скачанных из сети Интернет, данные личные неимущественные права должны обязательно соблюдаться. Это означает, что недопустимо присвоение авторства другому лицу или его отрицание; недопустимо за автора решать, каким образом его обозначить в качестве автора: поставить подлинную фамилию, псевдоним или использовать анонимно; недопустимо нарушать целостность и авторский замысел произведения. Обнародование произведения допускается только самим автором или с его согласия. Под обнародованием произведения понимаются действия, посредством которых

произведение впервые становится доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом, этим способом может являться и доведение произведения до всеобщего сведения. Когда автор разрешает другому лицу использовать произведение, он считается согласившимся обнародовать произведение (п. 2 ст. 1268 ГК РФ). После смерти автора произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и т.п.).

Одним из важнейших авторских прав является исключительное право, т.е. право использовать произведение любым не запрещенным законом способом (ст. 1270 ГК РФ). Лицо, обладающее исключительным правом, именуется правообладателем. Именно данное лицо и может использовать произведение и давать согласие на его использование, другие лица не могут этого делать, пока не получают согласие правообладателя. Первоначально с момента создания произведения обладателем исключительного права является автор, т.е. лицо, творческим трудом которого создано произведение, но затем исключительное право может перейти к другому лицу. Это может произойти в силу того, что произведение является служебным, или в силу того, что автор уступил данное право по договору об отчуждении исключительного права на произведение. Возможна уступка исключительного права на произведение и по договору авторского заказа, в котором прямо будет предусмотрена не только обязанность автора создать произведение, но и передать исключительное право на произведение заказчику. Если передача исключительного права на произведение по договору авторского заказа не предусмотрена, то исключительное право на произведение остается у автора. Передача исключительного права может произойти и при отчуждении автором оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и т.п.), при условии, что в договоре между автором и приобретателем оригинала произведения будет указана передача исключительного права (ст. 1291 ГК РФ).

Любое использование произведения допустимо только с согласия обладателя исключительного права. В ст. 1270 ГК РФ содержится неисчерпывающий перечень способов использования произведения. Таким образом, получается, что могут и иные действия, не указанные в ст. 1270 ГК РФ, рассматриваться как использование произведения. Поэтому очень важно уяснить, что следует понимать под использованием в авторском праве. Под использованием произведения принято понимать действия, посредством которых произведения доводятся до публики. Некоторые действия, указанные в ст. 1270 ГК РФ, рассматриваются как использование, хотя по своей природе таковыми не являются, это воспроизведение и переработка произведения. Данные действия законодатель отнес к способам использования для того, чтобы создать превентивную защиту от дальнейшего действительного нарушения авторских прав.

Исключительное право на произведение имеет пределы по территории действия и сроку действия.

Суть территориального предела исключительного права на произведение заключается в том, что произведение охраняется в силу национального законодательства в стране происхождения произведения и в стране, гражданином которого является автор. На территории других стран произведение охраняется, если государство происхождения произведения и государство, в котором предполагается использование произведения, участвуют в одном международном договоре, содержащем положения по авторскому праву. К таким договорам следует отнести Бернскую конвенцию по охране литературных и художественных произведений 1886 г., Всемирную конвенцию об авторском праве 1952 г., Договор ВОИС по авторскому праву 1996 г.

Исключительное право на произведение имеет определенный срок своего действия. По истечению данного срока произведение переходит в общественное достояние и может

свободно использоваться. Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Если произведение было создано в соавторстве, то исключительное право действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти. В качестве произведения, созданного в соавторстве, выступает аудиовизуальное произведение, авторами которого являются автор сценария, режиссер-постановщик и композитор, специально написавший музыкальное произведение к данному аудиовизуальному произведению. 70-летний срок на аудиовизуальное произведение будет исчисляться с момента смерти последнего пережившего других автора. Законодатель устанавливает и исключения из этого общего правила.

Согласно п. 2 ст. 1281 ГК РФ на произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования, т. е. за годом первого публичного исполнения, опубликования, передачи в эфир и другого способа использования, посредством которого произведение становится доступным третьим лицам. Однако, 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 соответствии с общим правилом: 70 лет будет исчисляться с 1 января, следующего за годом смерти автора.

Также, законодатель в четвертой части ГК установил ограничения исключительного права, т.е. установил случаи, когда произведение в исключительных случаях может использоваться без согласия правообладателя. Эти случаи предусмотрены в ст. 1273–1279 ГК РФ. Вопрос об ограничениях исключительного права на произведения является предметом не только судебных споров, но и научных исследований. Данный вопрос, в частности, рассматривался в рамках одной из последних диссертаций по авторскому праву Рахматуллиной Р.Ш. [5]. В остальных случаях использование охраняемого произведения должно осуществляться на основании согласия правообладателя. Правообладатель дает свое согласие на использование произведения посредством или заключения лицензионного договора, или одностороннего заявления, которое размещается Министерством культуры в сети Интернет [6].

Литература:

1. Определение Верховного Суда Рос. Федерации от 06 сент. 2013 г. № 86-АПГ13-10 //Консультант Плюс.
2. *Сидоренко А.И.* Судебная защита интеллектуальных прав в цифровую эпоху/ Журнал российского права. – 2019. – № 8. – С. 136–147.
3. *Энтин В.Л.* Авторское право в виртуальной реальности (новые возможности и вызовы цифровой эпохи). – Москва, 2017. (С. 14) – 216 с.
4. *Богданов Е.В.* Социальное значение интеллектуальной собственности в России//Юрист. – 2020. – № 3. – С. 2-9.
5. *Рахматуллина Р.Ш.* Концептуальные основы построения системы объектов авторского права//диссертация на соискание степени доктора юридических наук по специальности: 12.00.03. РГАИС. – Москва.2021.
6. Постановление Правительства РФ от 08.06.2019 N 745 "Об утверждении Правил размещения заявлений правообладателей о предоставлении любым лицам возможности безвозмездно использовать произведения науки, литературы, искусства либо объекты смежных прав на определенных правообладателем условиях и в течение указанного им срока//Консультант Плюс.