

ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

Научная статья

УДК 349

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ «СИРОТСКИХ ПРОИЗВЕДЕНИЙ» В ПРАВЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ: ПРОБЛЕМА ЛЕГАЛИЗАЦИИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Наира Ашотовна Бабалян

Санкт-Петербургский институт (филиал) ФГБОУ ВО «Всероссийский государственный университет юстиции (РПА Минюста России)», г. Санкт-Петербург, Россия, naira.babalyan@gmail.com

Аннотация. В статье рассматривается правовое регулирование произведений, авторов которых невозможно установить ни потенциальным пользователям, ни государству – «сиротских произведений». Автор статьи поднимает проблему легализации таких объектов авторского права в Российской Федерации.

Ключевые слова: авторское право, сиротские произведения, личность автора, законопроект

Для цитирования: Бабалян Н.А. Правовое регулирование «сиротских произведений» в праве интеллектуальной собственности: проблема легализации в Российской Федерации // Вестник Санкт-Петербургского военного института войск национальной гвардии. 2021. № 4 (17). С. 99–102. URL: <https://vestnik-spvi.ru/2021/12/021.pdf>

JURIDICAL SCIENCES

Original article

LEGAL REGULATION OF "ORPHAN WORKS" IN INTELLECTUAL PROPERTY LAW: THE PROBLEM OF LEGALIZATION IN THE RUSSIAN FEDERATION

Naira A. Babalian

Saint-Petersburg Institute (branch) All-Russian State University of Justice, Saint-Petersburg, Russia, naira.babalyan@gmail.com

Abstract. This article examines the legal regulation of works whose authors cannot be identified by either potential users or the state – "orphan works". The author of the article raises the problem of legalization of such copyright objects in the Russian Federation.

Keywords: copyright, orphan works, identity of the author, draft law

For citation: Babalian N.A. Legal regulation of "Orphan Works" in intellectual property law: the problem of legalization in the Russian Federation // Vestnik of Saint-Petersburg Military Institute of the National Guard Troops. 2021. № 4 (17). P. 99–102. (In Russ.). URL: <https://vestnik-spvi.ru/2021/12/021.pdf>

Проблема «сиротских произведений» вызывает большой интерес специалистов авторского права не только в Российской Федерации (далее – РФ), но и во всем мире.

Произведения, где невозможно идентифицировать личность автора, стали актуальным предметом обсуждения для пользователей, которые хотят использовать такие работы как в коммерческих, так и в некоммерческих целях. Например, создатель фильма, который хочет включить музыкальное произведение, защищенное авторским

правом, в документальный фильм, не сможет этого сделать без нарушения авторского права, если владелец авторских прав на музыку либо неизвестен, либо не может быть идентифицирован.

Проблема затрагивает библиотеки, архивы и музеи, авторов и других создателей новых или производных произведений, издателей и производителей звукозаписей, фильмов и передач. Между тем, количество сиротских произведений растет, особенно в Интернете, когда материалы размещаются на веб-сайтах без метаданных, идентифицирующих правообладателя, или без ин-

ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

формации о том, как связаться с представителем автора.

Согласно ст. 2 Директивы Европейского парламента и Совета Европейского Союза от 25.10.2012 г. 2012/28/ЕС (далее – Директива) об использовании сиротских произведений (*Directive 2012/28/EU of the European Parliament and of the Council of 25 October 2012 on certain permitted uses of orphan works*) произведение или фонограмма определяются, как «сиротское произведение» (*orphan work*), если ни один из правообладателей такого произведения или фонограммы неизвестен или не обнаружено местонахождение ни одного из известных правообладателей в результате добросовестного поиска [6]. Директива устанавливает общие правила использования произведений-сирот (книги, журналы, письменные произведения, кинематографические и аудиовизуальные произведения, звукозаписи) организациями культуры с целью оцифровки этих произведений в некоммерческих целях без нарушения авторских прав. Оцифровка или распространение произведений-сирот может быть только с разрешения автора или его наследников.

Директива также способствует принятию государствами-членами мер, необходимых для обеспечения регистрации информации о сиротских произведениях в онлайн реестре. С этой целью Ведомство по интеллектуальной собственности Европейского союза (EUIPO) обрабатывает базу данных Европейского союза о бесхозных произведениях, в которой каждый компетентный национальный орган может зарегистрировать информацию, необходимую для идентификации произведения как «сиротского» в стране, чтобы оно получило такое же признание по всему Европейскому Союзу. На 2018 год общее количество произведений-сирот, заявленных и зарегистрированных в реестре сиротских произведений Европейского Союза, составляет 5 142 объекта.

Можно дать следующее определение «сиротским произведениям», «произведениям-сиротам» или, как их еще называют, «бесхозным произведениям»: это такие произведения, защищенные авторским правом, однако саму фигуру автора невозможно установить, а также связаться с правообладателем [1, с. 228].

Какие же проблемы следует выделить в регулировании «сиротских произведений»? Поскольку произведение публикуется анонимно или под псевдонимом, не могут быть установлены полные данные автора, которые позволили бы идентифицировать его. Также представляется затруднительным установить законного представителя автора. Следовательно, те, кто хотел бы использовать такие произведениями, могут не решиться сделать это из опасения, что впоследствии их могут привлечь к ответственности за нарушение авторских прав из-за того, что они не получили разрешения у автора.

Авторские права обладают свойством абсолютной защиты, которое выражается в том, что законодательно закреплен общий запрет на использование результатов творческой деятельности третьими лицами без разрешения правообладателя. На практике чаще всего прибегают к гражданско-правовым способам защиты (ст. 12, 1251, 1252, 1301 Гражданского кодекса РФ [далее – ГК РФ]), хотя существуют и публично-правовые способы, закрепленные в Кодексе об Административных правонарушениях РФ и Уголовном Кодексе РФ.

Причины, по которым работа становится сиротской, как правило, являются следующими: владелец авторских прав не знает о своем праве собственности или владелец авторских прав умер или прекратил свою деятельность (если это компания), и невозможно установить, к кому перешли исключительные права на произведение.

Вследствие данных проблем участилось нарушение прав на «сиротские произведения» в интернете: многие пользователи копируют и размещают такие произведения неумышленно, считая, что поскольку нет указаний на копирайт, то такие произведения будут считаться общественным достоянием [5, с. 153].

В соответствии с п. 2 ст. 1265 ГК РФ при опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом издатель 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 раскрывает свою личность и не заявит о своем авторстве.

Данная норма права позволяет автору оставаться неизвестным, а его интеллектуальный труд будет защищен. Однако, минусы данного механизма состоят в обязательном наличии издателя и издательского лицензионного договора (ст. 1287 ГК РФ).

Второй способ защиты «сиротского произведения» реализуется через механизм наследственного права: автор сам определяет наследника по завещанию, которому будут переданы исключительные права на произведения [2, с. 46].

Согласно 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, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу или предоставления другому лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Проблема «сиротских произведений» поднималась в 2015–2016 годах, что нашло отражение в проекте Федерального закона «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации в части совершенствования механизма коллективного управления авторскими и смежны-

ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

ми правами». В соответствии с законопроектом Минкомсвязи РФ¹ предлагалось введение реестра «сиротских произведений» для их свободного использования любым лицом без выплаты вознаграждения. Согласно законопроекту, в реестр будут вноситься произведения, правообладателей которых не удалось установить либо найти. Произведение будет включено в реестр до тех пор, пока правообладатель не заявит о своих правах, предоставив подтверждение (в течение полугода).

Если правообладатель не обнаружится, то такое произведение приобретает статус «сиротского». А его использование будет разрешено на условиях открытой лицензии (ст. 1286.1 ГК РФ), допускающей свободное использование произведения без разрешения правообладателя и выплаты ему вознаграждения.

По мнению Министерства экономического развития РФ и Российской ассоциации электронных коммуникаций, предлагаемое правовое регулирование неправомерно, так как в соответствии с ГК РФ произведение переходит в общественное достояние после того, как закончился срок действия исключительного права на него – а оно действует в течение всей жизни автора и еще 70 лет после его смерти (п. 1 ст. 1281, п. 1 ст. 1282 ГК РФ). В соответствии же с законопроектом переход произведения в общественное достояние обусловлен фактом включения его в специальный реестр. Законопроект на настоящий момент так и не доработан и остался на стадии предложения.

Еще одна попытка законодательного урегулирования «сиротских произведений» была принята в марте 2021 года, по поручению Правительства РФ Министерством культуры РФ был подготовлен проект Федерального закона «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации» (17 марта 2021) [4].

Согласно законопроекту, устанавливается уполномоченная организация, которая собирает с пользователей компенсационное вознаграждение за использование указанных объектов авторских и смежных прав для передачи его правообладателям. Принятое от пользователей компенсационное вознаграждение вносится уполномоченной организацией на номинальный счет. Для того, чтобы установить правообладателей, имеющих право на получение компенсационного вознаграждения, уполномоченная организация размещает на своем официальном сайте в сети «Интернет» и общедоступной информационной системе информацию об объекте авторского права, а также о пользователях такого объекта.

Авторы самостоятельно направляют в уполномоченную организацию уведомление о правах на произведение с подтверждающими

документами.

Если лицо хочет использовать «сиротское произведение», то помимо выплаты компенсационного вознаграждения, оно должно представить в уполномоченную организацию документально подтвержденную информацию о необходимых и достаточных мерах, принятых пользователем для установления правообладателя.

Получается, чтобы использовать сиротскую работу, потенциальный пользователь должен вложить значительные ресурсы в поиск автора. Остается вопросом, что будет считаться необходимыми и достаточными мерами, предпринятыми для поиска автора? Процесс поиска может быть дорогостоящим и трудоемким и часто не дает никаких результатов полученных результаты. В результате стоимость поиска в сочетании с перспективой привлечения к ответственности за нарушение интеллектуальных прав пугает многих артистов. Таким образом, ученые, художники, авторы, музыканты и другие создатели будут избегать использования сиротских произведений, даже если во многих случаях авторов произведений-сирот не существует, либо они не возражали бы против использования их произведений.

Возникает ситуация, когда произведением не пользуются ни автор, ни пользователь – потенциальный пользователь упускает возможность создавать и получать прибыль от новой работы, правообладатель теряет возможность получить вознаграждение, а общество лишается новых творческих работ. По оценкам Британской библиотеки, например, 40 процентов всех печатных работ – сиротские произведения. Более того, их количество будет продолжать расти, поскольку со временем все больше и больше произведений «стареют» и становятся сиротами, и постоянно создаются новые произведения, потерянные в цифровом виде.

На данный момент согласно федеральному portalу проектов нормативных правовых актов проект Федерального закона «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации» находится на стадии завершения разработки проекта нормативного правового акта и формирования окончательного варианта текста проекта.

Произведения-сироты составляют большую часть творчества XX–XXI вв., однако, их нельзя использовать в новых творческих произведениях или сделать доступными для общественности из-за неопределенности их правового статуса. Таким образом, проблема «сиротских произведений» будет актуальна еще долгое время, количество таких произведений только увеличивается, а существующие способы легализации не обеспечивают надлежащее правовое регулирование.

Представляется, что существует пробел в части защиты таких объектов авторского права, и предложенные изменения в ГК РФ уменьшат злоупотребление пользователями произведений-сирот, а правообладатели смогут получить компенсационное вознаграждение.

¹ На базе Министерства связи и массовых коммуникаций Российской Федерации Указом Президента Российской Федерации от 15 мая 2018 г. № 215 создано Министерство цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации (официальное сокращенное название – Минцифры России).

ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

Список источников

1. Кочевцева Н.И. Правовой режим сиротских произведений в Российской Федерации // Вопросы российского и международного права. 2020. Т. 10. С. 226–229.

2. Левова И. Ю., Винник Д. В., Моисеева А. Ю. Сиротские произведения в России: статус, пути решения проблемы. Как открыть доступ к произведениям, авторов или законных правообладателей которых установить невозможно. М., 2016. 66 с.

3. Проект Федерального закона «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации (в части совершенствования механизма коллективного управления авторскими и смежными правами)» (подготовлен Минкомсвязью России). URL: <https://base.garant.ru/56644961/> (дата обращения: 24.10.2021).

4. Проект Федерального закона «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации» (подготовлен Минкультуры России). URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=PRJ&n=208511#3qdykmS6iwZkOvvh> (дата обращения: 24.10.2021).

5. Пузин Р.С. Проблема перехода сиротских произведений в общественное достояние // Вестник Самарской гуманитарной академии. 2018. № 1. С. 152–160.

6. Anna Vuopala. Assessment of the Orphan works issue and Costs for Rights Clearance. URL: http://www.ace-film.eu/wp-content/uploads/2010/09/Copyright_anna_report-1.pdf (дата обращения: 15.10.2021).

Статья поступила в редакцию 16.11.2021;
одобрена после рецензирования 14.11.2021;
принята к публикации 27.12.2021.

*The article was submitted 16.11.2021;
approved after reviewing 14.11.2021;
accepted for publication 27.12.2021.*