

Секция «Юриспруденция»

**Положительные меры по охране имущественных авторских прав:
практический аспект**

Черкашина Оксана Викторовна

Кандидат наук

РПА МЮ РФ, Юридический факультет, Москва, Россия

E-mail: Shizuka.na.ike@yandex.ru

Обеспечение правомерного использования произведений традиционно является одним из важнейших вопросов авторского права.

Думается, что вред, наносимый созданием носителей произведений вопреки воле правообладателя и закону (далее также – контрафактной продукции[1]), велик не сам по себе.

Широко известно, что деятельность субъектов, создающих контрафактную продукцию, наносит значительный вред осуществлению имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Вместе с тем, можно предположить, что создание не разрешенных правообладателем экземпляров произведений еще не наносит значительного вреда: до тех пор, пока эти экземпляры не введены в оборот, они не создают конкуренции существующим по воле правообладателя.

Таким образом, меры по охране авторских прав, направленные на борьбу против «пиратства», можно рассматривать и с позиции соперничества за рынок. Думается, что успешность правообладателей в этой области подорвала бы основу неправомерного распространения произведений, позволив сделать менее острой проблему контрафакта даже вне применения карательных мер.

Такую борьбу "за, а не против" можно назвать положительными мерами по охране авторских прав в отличие от отрицательных (запрещающих и карающих неправомерное поведение)[2].

Каждая из сторон обладает своими преимуществами.

Правообладатели имеют известную фору в борьбе за рынок в части стремления потенциальных пользователей к правомерному поведению, которое, однако, наиболее выражено при прочих близких характеристиках легального и контрафактного продуктов.

К преимуществам правомерно созданных экземпляров можно в некоторых, хотя и не во всех, случаях отнести их качество.

Если возможно говорить о достоинствах нелегальной продукции, то к ним следует отнести сравнительно низкую стоимость и, что примечательно, большую доступность, и если снижение цены правомерно созданных и распространяемых экземпляров представляется весьма затруднительным (в частности, в связи с проблемой незаконного использования), то в части доступности возможны подходы, увеличивающие конкурентоспособность последних.

Доступность экземпляров произведений может рассматриваться с правовой, имущественной и организационной сторон. (В силу ограниченности объема работы мы остановимся подробно лишь на правовых аспектах).

Думается, что правообладатели в ряде случаев создают препятствия для выбора пользователями правомерно созданной и распространяемой продукции, и что в силах правообладателей, таким образом, стимулировать и правомерное поведение. Рассмотрим эти препятствия и возможные меры их преодоления.

К организационным и техническим проблемам относятся гипертрофированные меры по борьбе с контрафакт., затрудняющие правомерное использование, и организационные неудобства по приобретению пользователем экземпляра произведения. Последние могут быть, по-видимому, отчасти решены с использованием системы коллективного управления в интернете.

Неудобства правового характера связаны с необходимостью принятия потенциальным пользователем лицензионного соглашения. Проблемы содержатся не в наличии, а в специфике такого договора.

Первой проблемой является объем «правовой информации».

Так, для использования личного электронного устройства производства одной американской фирмы добросовестный потенциальный пользователь должен прочесть, понять и принять ряд уведомлений и соглашений общим объемом более 480 страниц ([2],[3],[4],[5],[6] и т.п.), при этом иногда крупные части текста разных документов совпадают дословно или по смыслу. Пример: разделы «Отказ от гарантий».

Второй проблемой правового характера является использование специальных терминов. Зачастую названные в примере документы не представлены на русском языке и требуют от конечного пользователя знания англоязычных юридических терминов.

Третья сложность состоит в системе ссылок: в крупном документе может содержаться некоторое количество ссылок на другие, а в тех – свои ссылки.

Четвертая сложность заключается в том, что – для компьютерных программ – за обновлением программы следует нередко требование повторно принять лицензионное соглашение, однако не сказано, есть ли в нем отличия от прежнего соглашения и если да, то в чем они состоят (пример: [7]). Кроме того, при изменении лицензионного соглашения, публикуемого на заранее названной странице в интернете, продолжение использования соответствующего объекта в силу ранее принятого соглашения считается согласием с новой редакцией. Примеры: пункт 3.2 [8], [9].

Пятая проблема связана с соблазном для правообладателя включить в соглашение, которое пользователь, вероятно, не прочтет, очевидно неудобные для последнего условия. «Компания iTunes оставляет за собой право в любое время изменять Услугу, приостанавливать или прекращать предоставление его услуг ... как с направлением Вам уведомления, так и без такового, не неся при этом никакой ответственности...» - из [2].

Все эти проблемы имеют место при очевидной осведомленности о них правообладателя. Они способствуют правовому нигилизму (как минимум, в виде привычки не читать лицензионные соглашения) и раздражению пользователей в адрес правообладателя. Эти факторы, в свою очередь, стимулируют развитие несанкционированного копирования, приобретения нелегальных копий, в конечном счете подрывая экономическое благополучие самих правообладателей.

Возможным решением названных проблем правового характера является стандартизация и формализация основных вариантов условий лицензионных соглашений, создание подобного ИНКОТЕРМС [10] свода наиболее распространенных условий, в перспек-

тиве всемирного, с обозначением каждого набора короткой последовательностью знаков. Нестандартные условия могут быть сформулированы полно, что не противоречит идее наиболее краткой формулировки стандартных договоров. С другой стороны, эту запись, представляющую для профессионала полные условия договора, целесообразно снабжать кратким описанием основных условий для конечного пользователя. Такого рода подход реализован для сходных целей: т.н. «свободные лицензии» - разрешения правообладателей неопределенному кругу лиц безвозмездно использовать произведение в установленных разрешением пределах – оформляется знаками Creative Commons: каждая из небольшого числа стандартных лицензий имеет на специальном сайте [11] юридический текст; краткое и легко понимаемое описание, название вида лицензии, его аббревиатуру и графический символ; машиночитаемую версию для поиска.

Думается, что такой подход может способствовать охране авторских прав, стимулируя правомерное поведение потенциальных пользователей и иных граждан (в т.ч., потенциальных нарушителей) и, опосредованно, даже рост правосознания в обществе.

[1] В случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результаты интеллектуальной деятельности . . . , приводят к нарушению исключительного права на такой результат или . . . , такие материальные носители считаются контрафактными. П. 4 ст. 1252 Гражданского кодекса РФ [1].

[2] Данные термины не несут оценочной нагрузки. «Положительные» и «отрицательные» меры могут применяться в комплексе.

Литература

1. Гражданский кодекс Российской Федерации Часть 4 от 18.12. 2006 г. № 230-ФЗ. //Российская газета 22.12. 2006 г. № 289.
2. Лицензионное соглашение Apple: <http://images.apple.com/legal/sla/docs/ios51.pdf>
3. Правовые уведомления Apple. (Доступны в «настройках» iPad)
4. Гарантия Apple: www.apple.com/legal/warranty/
5. Политика конфиденциальности Apple: <http://www.apple.com/privacy/>
6. Условия предоставления услуг электронного магазина: www.apple.com/legal/itunes/ru/terms
7. Лицензионное соглашение Adobe Acrobat XI: http://www.adobe.com/products/eulas/pdfs/Gcomb-20120712_1830.pdf
8. Почта Mail.ru, лицензионное соглашение: <http://help.mail.ru/mail-help/UA>
9. Юридическая информация (о сайте Apple): <http://www.apple.com/ru/legal/terms/site.html>
10. Текст ИНКОТЕРМС (пример): http://customs-cargo.narod.ru/catalog/INCOTERMS_2010.
11. Creative Commons: <http://creativecommons.ru/choose>