

Авторское право в цифровом книгоиздании: как защитить, и как не нарушить?

Денисова Алена Сергеевна

Приглашенный преподаватель Департамента медиа НИУ ВШЭ

Юрист в сфере медиа и интернета

Аспирантка Научно-методического центра "Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву
и другим правам интеллектуальной собственности» факультета права НИУ ВШЭ

adenisova@hse.ru

adeni7ova@gmail.com

План:

- ✓ Объекты авторского и смежного права в цифровом книгоиздании
- ✓ Объём прав автора
- ✓ Лицензионный издательский договор
- ✓ Ответственность за нарушения авторских прав на литературные произведения в цифровой среде
- ✓ Ответственность информационного посредника за предоставление доступа к пиратским книгам

Какие основные изменения произошли на рынке цифрового контента с т.з. авторского права?

- ✓ Популяризация механизма «очистки прав» на контент
- ✓ Действие механизма блокировки пиратского контента (с **1 мая 2015 года вступили в силу поправки, касающиеся литературных, музыкальных произведений и ПО**)
- ✓ Уточнена ответственность информационного посредника

Объекты авторского права в цифровом книгоиздании

- ✓ перечень объектов открытый (п. 1 ст. 1259 ГК РФ)

Авторское право (АП) охраняет:

- Права **автора** на произведения литературы, науки, искусства

Смежное право (СП) охраняет:

- Права **исполнителей, режиссеров-постановщиков, производителей фонограмм, вещателей, составителей баз данных, публикаторов**

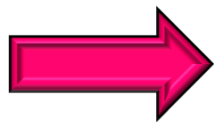
Также охраняются (ст. 1259, 1260 ГК РФ):

- **Отдельные части объектов АП и СП**, если они являются самостоятельным результатом творческого труда автора (*персонаж, название и др.*)
- **Переводы или иные переработки объектов АП и СП** (*переводы и др.*)
- **Составные произведения**, представляющие собой результат творческого труда по подбору и расположению материала (*энциклопедии, сборники, базы данных и др.*).

Авторское право не охраняет:

Почему не охраняется?	Что не охраняется?
Нет формы	Факты, идеи, сюжеты, правила игр, концепции, принципы, методы, способы, открытия
Неизвестен автор	Произведения народного творчества
Могут быть созданы при параллельном сотворчестве	Сообщения о фактах
В целях обеспечения доступа к информации	Законы, судебные решения и их официальные переводы

Критерии охраноспособности произведений



Произведение - результат
интеллектуальной деятельности
человека

! автор – только физическое лицо

*«Авторское право,
обеспечивая охрану
оригинального творческого
результата, не охраняет
результаты, которые
могут быть достигнуты
параллельно, т.е. лицами,
работающими независимо
друг от друга»*

*(Определение КС РФ от
20.12.2005 г. № 537-О)*



Критерий формы - произведение
выражено в объективной форме



Может применяться критерий
параллельного сотворчества (позиция
Конституционного Суда РФ)



Срок действия авторских и смежных прав

! Право авторства и право автора на имя охраняются бессрочно

Для объектов авторского права: **жизнь автора + 70 лет**

Для объектов смежного права:

➤ *Права исполнителя* = **жизнь исполнителя + 50 лет**

➤ *Права изготовителей фонограмм* = **запись/обнародование+50 лет**

➤ *Права организаций эфирного или кабельного вещания* =

сообщение радио- или ТВ передачи в эфир или по кабелю+ 50 лет

Электронная книга – особый объект права, может включать в себя:

- ✓ литературное произведение;
- ✓ программный продукт (автор - программист);
- ✓ рисунки и иллюстрации (автор - художник, дизайнер, фотограф);
- ✓ музыкальные произведения (автор –композитор+ смежные права исполнителей и производителя фонограммы).

*«аудиокнига - фонограмма литературного произведения»
(дело: № 2-2706/2013 от 20.01.2015 г.)*

*«аудиокнига- специальное издание на магнитных или
электронных носителях» (дело № 2-501/2014 от 23.12.2014 г.)*

Субъекты авторского права

- Автор произведения - гражданин, **творческим трудом** которого оно создано (ст. 1257 ГК РФ)
- Соавторы: обязателен **творческий вклад каждого** в произведение; **по закону доходы распределяются в равных долях**, если соавторы не предусмотрели иной порядок в **соглашении соавторов**

Субъекты смежного права

- Исполнитель (музыкант, певец, актер) - гражданин, **творческим трудом** которого создано исполнение (Ст. 1313 ГК РФ)
- Производитель фонограмм - лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за **первую запись звуков исполнения** или других звуков либо отображений этих звуков (Ст. 1322 ГК РФ)
- Публикатор - гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в **общественное достояние** (Ст. 1337 ГК РФ)

Объем прав автора

Личные права (неимущественные)

- Право считаться автором (ст. 1265 ГК РФ)
- Право на имя (ст. 1265 ГК РФ)
- Право на неприкосновенность произведения (ст. 1266 ГК РФ)
- Право на обнародование произведения (**и право на отзыв**) (ст.ст. 1268-1269 ГК РФ)

Исключительные права (имущественные)

(Ст. 1270 IV части ГК РФ)

- Воспроизведение (копирование)
- Распространение (продажа экземпляров)
- Публичный показ (демонстрация)
- Импорт оригинала или экземпляра
- Прокат оригинала или экземпляра
- Публичное исполнение (на сцене, в медиа)
- Сообщение в эфир или по кабелю
- Перевод или другая переработка
- Доведение произведения до всеобщего сведения (использование в Интернете)

- ✓ Авторские и смежные права на произведение возникают с момента его создания
- ✓ Автором будет считаться лицо, указанное на экземпляре произведения, пока не будет доказано иное

- Никаких формальностей
- Регистрация – в добровольном порядке
- В России авторские права регистрируют организации по коллективному управлению правами

Что такое организации по коллективному управлению правами?

- Действуют и создаются, когда осуществление авторских и смежных прав в индивидуальном порядке затруднено
- **Некоммерческие организации**, управляющие правами на коллективной основе
- **Собирают и распределяют вознаграждение правообладателям**
- В случае **государственной аккредитации** может действовать от имени всех правообладателей, даже от имени тех, кто не подписал договор на управление правами, **! пока произведение не будет добровольно изъято правообладателем из реестра такой организации.**
- **В России:**
 1. публичное исполнение музыкальных произведений (**РАО www.rao.ru**;
Всероссийская Организация Интеллектуальной Собственности – **ВОИС www.rosvois.ru**)
 2. воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (Российский Союз Правообладателей - **РСП**)

В издательском бизнесе чаще всего используются лицензионные договоры (ст.ст. 1235-1238, 1287 ГК РФ)

- ✓ Передаётся право использования «в предусмотренных договором пределах»
- ✓ Предмет и способы должны быть чётко определены
- ✓ Устная форма – только для периодических печатных изданий
- ✓ Исключительная (не может выдавать другим лицам)/неисключительная (может)
- ✓ С правом выдавать сублицензии/без права выдавать сублицензии
- ✓ Если срок не указан – то 5 лет
- ✓ Если территория не указана, то РФ
- ✓ По умолчанию – возмездный, если цена не указана, то считается незаключенным
- ✓ Вознаграждение – фикса или %
- ✓ «Существенное нарушение» срока выплаты – отказ от договора+возмещение убытков
- ✓ Если издатель (лицензиат) не начал использование произведения в срок, установленный в договоре, автор (лицензиар) вправе отказаться от договора в одностороннем порядке с выплатой причитающегося вознаграждения

Гражданин Ч. против ООО Изд-во “Научтехлитиздат”, ООО Изд-во “Композитор”

Обстоятельства дела:

- Статьи гражданина Ч. опубликованы в ряде журналов на основании устного лицензионного договора
- Ч. также обнаружил их в электронной библиотеке, доступ организован по платной подписке
- Библиотека разместила статьи на основании договора с издательствами
- Ч. обратился с иском о взыскании авторского вознаграждения, компенсации морального вреда

Гражданин Ч. против ООО Изд-во “Научтехлитиздат”, ООО Изд-во “Композитор”, Мосгорсуд (2013), апелляция

Решение суда

- По лицензионному договору право использования произведения предоставляется в установленных договором пределах
- Лицензионный договор заключается в письменной форме. Может быть заключен в устной форме договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании
- Как видно из определения периодического печатного издания в Законе о СМИ, Интернет-сайт не является печатным изданием
- Права на дальнейшую передачу произведений третьим лицам, сторонами не заключалось, передача статей для продажи их через интернет-ресурс методом платной электронной подписки на журналы и постатейной продажи без выплаты гонорара автору, является нарушением прав истца

Кейс-задание: какое решение принял суд?

- 16 сентября 2010 года между гражданином А и ИД «Заря» был заключен договор об издании книги, по условиям которого заказчик – гражданин А передает издателю право на издание и распространение книги сроком до 2012 года, тиражом 1000 экземпляров.
- ИД обязуется напечатать тираж произведения в течение шести месяцев с момента оплаты аванса и сдачи рукописи в издательство. Гр. А. передал издательству рукопись в электронном виде 16 сентября 2010 года.
- Гр. А. произвел оплату аванса ИД 20 сентября 2016 года, окончательный расчет предусмотрен после выхода книги в печать.
- В апреле 2016 года гр. А подал в суд на ИД с требованием о расторжении договора и возмещении убытков.

Ответ:

- Поскольку **условия договора издательством выполнены не были, книга не издавалась**, взыскание в пользу А. Убытков в размере, оплаченных истцом ответчику по условиям договора является законным. Равно как и возможность расторжения договора.

Случаи, когда можно нарушить авторское право:



Использование чужого контента без разрешения (без договора)



Нарушение случаев возможного свободного использования произведений по закону



Выход за пределы использования прав по договору с правообладателем

Случаи свободного использования чужих произведений по закону

- Свободное использование произведения **в информационных, научных, учебных или культурных целях** (ст. 1274 ГК РФ) допускается:
 - ✓ *Без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения*
 - ✓ *Только с обязательным указанием имени автора произведения и источника заимствования*
 - ✓ *Только в указанных целях*
 - ✓ *В объеме, оправданном целью **цитирования***
 - ✓ *Только в отношении правомерно обнародованных произведений*
- **Иллюстрирование** – только в учебных целях!
- Свободное использование **без указания автора и источника заимствования** допускается при создании произведения в жанре **пародии** либо в жанре **карикатуры**

Кейс - задание

- Группа независимых фотографов и авторов отправились в Чечню в целях сбора материала для электронной книги об общественной и политической жизни региона.
- Макет книги включает в себя немного повествования в текстовой форме, иллюстрированного множественными авторскими фотографиями. Объем – 150 стр. Выпуск книги планируется в европейских странах, возможно и в РФ
- В разделе «Персоны» размещены фотографии семейства Кадыровых, сделанных на различных мероприятиях, а также фотографии билбордов, сувенирной продукции и т.д.. Отдельно уделено внимание Рамзану Кадырову: в тексте говорится о клановости семьи, о культе личности и о запугивании населения. Авторы на нескольких «разворотах» книги использовали фотографии из аккаунта Кадырова, взятые из с/с «Инстаграм» в количестве 48 штук, указав ссылку в с/с «Инстаграмм». Разрешение не получали, так как считают, что указанные фотографии ими были процитированы.
- **ВОПРОС:** является ли законным подобное цитирование и почему?

Пределы использования прав по договору с правообладателем

См. в предмет договора!

«Автор (лицензиар) обязуется передать Издательству произведение под рабочим названием «Осенняя Москва» на исключительной основе (исключительная лицензия) с целью создания и издания Издательством (лицензиатом) аудиокниги на основе произведения Автора для использования следующими способами: создание и запись фонограммы произведения, распространение экземпляров фонограммы произведения, извлечение прибыли от распространения фонограммы произведения»

Вы – издатель. Автор подписал с Вами договор (см.выше предмет договора). Вы планируете издать его рукопись в формате электронной книги для продажи на Вашем сайте.

Вопрос: достаточный ли объем прав в договоре Вам передал автор для этого?

И еще несколько советов..

- ✓ Не откладывайте заключение договора с автором: договор постфактум – большой риск
- ✓ Не работайте без договоров
- ✓ Подписывайте договор с автором на каждой странице
- ✓ Не подписывайте договор «вслепую»
- ✓ Предмет договора – «ключ» к его пониманию
- ✓ Не забывайте про акты, отчеты и иные приложения к договору

Ответственность за нарушение авторских прав



Обеспечительные меры (антипиратский закон)

- Правообладатель, направляя заявление в Мосгорсуд, должен предоставить документы, подтверждающие :
 - ✓ Факт использования
 - ✓ Наличие прав
- Отсутствие необходимости находить реального нарушителя
- Нет возможности представить возражения потенциальному нарушителю

Что считать доказательством нарушения?

- Факт размещения
 - ✓ самого контента
 - ✓ файла с контентом
- **«Гиперссылка на книги автора является только указанием на то место, где может быть размещен некий объект. Но при отсутствии самого объекта суд не может установить факт незаконного распространения какого-либо произведения»**
- *из решения Кузьминского районного суда г. Москвы по иску «Рыбакова к ООО «Издательство Яуза» и ООО «ЛитРес», 2014*

Что особенного в статусе «информационный посредник»?

- **Источник получения прибыли**
 - Провайдер получил прибыль от деятельности, связанной с использованием исключительных прав других субъектов, которую осуществляли лица, пользующиеся услугами этого провайдера
- **Ответственность за размещение информации**
 - Провайдер сам размещает информацию на сайте
- **Наличие возможности по изменению и модерированию размещенной информации.**
 - Провайдер проверяет контент перед размещением пользователями (с технологической и (или) содержательной точки зрения) и должен соответствующую проверку осуществлять

! Соответствует хотя бы одному критерию => НЕ ИНФОРМАЦИОННЫЙ ПОСРЕДНИК

(Источник: <http://ipc.arbitr.ru/node/13619>)

Информационный посредник не несет ответственности при одновременном наличии условий (ст. 1253.1 ГК РФ)

- Не является инициатором передачи и не определяет получателя материала;
- Не меняет содержание материала после получения
- Не знал и не должен был знать о незаконности использования передаваемого материала
- Если правообладатель уведомил информационного посредника о нарушении, то он обязан принять необходимые и достаточные меры по пресечению нарушения

Основные нарушения исключительного права информационными посредниками. Позиция СИП

- **распространение контрафактных товаров (экземпляров) на сайте**
- **распространение легальных товаров, но при их предложении к продаже на сайте без согласия правообладателя используются результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (товарные знаки)**

Дело «Издательство Питер» vs «Аймобилко» (2011)

Позиция истца:

- 3 млн. руб. компенсации за нарушение исключительных прав на произведение Старикова Н.В. «Национализация рубля. Путь к свободе России» (победитель в номинации «Non-fiction. Выбор читателей-2011» книжной премии Рунета).
- Возможность приобретения на сайте «Аймобилко» подтверждено нотариально.

Позиция ответчика:

- книга доведена до всеобщего сведения путем размещения на сайте, не принадлежащем ООО «АЙМОБИЛКО» (Общество действовало в качестве агента администратора доменного имени lib.rus.ec Ильи Ларина)
- ответчик не воспроизводит и не распространяет экземпляры произведения, а лишь оказывает агентские услуги по приему платежей.

Позиция АС Санкт-Петербурга и Ленинградской области:

- Продажа ответчиком спорного произведения в виде электронных копий является нарушением исключительного права, поскольку ничем не отличается от продажи экземпляра, зафиксированного на материальном носителе. При этом не имеет значения, выступает владелец соответствующего информационного ресурса в качестве продавца или действует как агент от имени продавца.
- Согласно пользовательскому соглашению, представляющему собой публичную оферту, ООО «АИМОБИЛКО» распространяет электронные копии произведения **от своего имени**, декларируя при этом наличие интеллектуальных прав на «контент» сайта.
- Использование произведения в целях извлечения прибыли, форма которой (покупная цена или агентское вознаграждение) не является определяющей.
- Принята во внимание популярность книги, обеспечивающая высокий читательский спрос
- Компенсация – 3 млн. руб.