

**МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования

«ПЕНЗЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Историко-филологический
факультет
ПИ им. В. Г. Белинского
Направление подготовки

Кафедра «Всеобщая история и
обществознание»

44.03.05 – Педагогическое
образование

Профиль

История. Обществознание

Форма обучения

Очная

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему:

**Правовое регулирование интеллектуальной собственности в рамках видео-
и фотоиндустрии**

Студент


(подпись, дата)

Оськина Октябрина
Владимировна

Руководитель


(подпись, дата)

Ставицкий В.В.

Нормоконтролёр


(подпись, дата)

Ставицкий В.В.

Работа допущена к защите (протокол заседания кафедры от
01.06.2020 № 12)

Заведующий кафедрой


(подпись, дата)

Белоусов С.В.

Работа защищена с отметкой удовлетворительно (протокол заседания ГЭК от
25.06.2020 № 8)

Секретарь ГЭК

 25.06.2020
(подпись, дата)

Семина Н.В.

Пенза, 2020

ПЕНЗЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
Педагогический институт имени В.Г. Белинского

Историко-филологический факультет

*Кафедра «Всеобщая история и
обществознание»*

Направление подготовки:
44.03.05 Педагогическое образование
(с двумя профилями подготовки)
профиль: История. Обществознание

УТВЕРЖДАЮ:
Зав. кафедрой _____
« 01 » октября 2019 г.

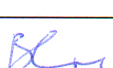
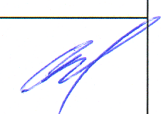
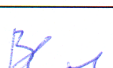
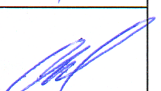
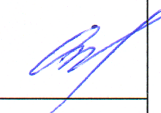
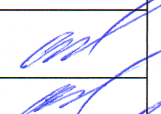
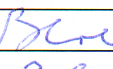
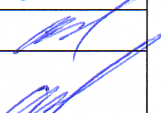
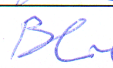
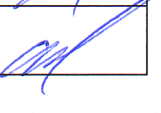
ЗАДАНИЕ
ПО ВЫПУСКНОЙ КВАЛИФИКАЦИОННОЙ РАБОТЕ

Оськиной Октябрины Владимировны

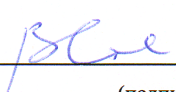
1. Тема выпускной квалификационной работы: Правовое регулирование интеллектуальной собственности в рамках видео- и фотоиндустрии
2. Руководитель: Ставицкий В.В.
3. Срок сдачи студентом законченной работы «01» июня 2020 г.
4. Перечень подлежащих разработке вопросов:

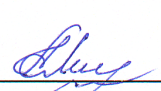
1. Рассмотреть, что такое интеллектуальная собственность, какими нормами права она регулируется;
2. Выяснить к каким объектам интеллектуальной собственности относится видео- и фотоиндустрия;
3. Проанализировать историю возникновения правового регулирования интеллектуальной собственности;
4. Разработать урок по праву «Правовое регулирование интеллектуальной собственности»;
5. Проанализировать практику защиты прав интеллектуальной собственности в рамках видео- и фотоиндустрии.

5. График выполнения выпускной квалификационной работы

№ п/п	Вид деятельности	Срок выполнения раздела	Подпись рук.	Подпись зав. кафедрой
1	Написание заявления на выбор темы выпускной квалификационной работы; составление плана выпускной квалификационной работы; подборка библиографического списка по теме выпускной квалификационной работы (не менее 30 источников)	16.09.2019-31.10.2019		
2	Сдача на проверку 1 главы выпускной квалификационной работы	01.03.2020		
3	Сдача на проверку 2 главы выпускной квалификационной работы	02.04.2020		
4	Подготовка выступления на ежегодной научно -практической конференции	01.04.2020-30.04.2020		
5	Написание не менее одной статьи по теме выпускной квалификационной работы и публикация	01.04.2020-30.04.2020		
6	Прохождение предзащиты, получение допуска к защите	11.05.2020-04.06.2020		
7	Представление завершенной работы	01.06.2020		
8	Проверка на оригинальность в системе «Антиплагиат.ВУЗ»	08.06.2020-16.06.2020		

6. Дата выдачи задания «07» октября 2019 г.

Руководитель  В.В. Ставицкий
(подпись) (ФИО)

Задание принял к исполнению студент  Скрянина О.В.
(подпись) (ФИО)

Оглавление

Введение.....	2
Глава 1. Законы по регулированию интеллектуальной собственности	4
1.1. Развитие регулирования интеллектуальной собственности за рубежом и в отечественном законодательстве.....	4
1.2. Оценка российского законодательства об авторском праве в зарубежной юриспруденции.	12
2.1. Фотографические и аудиовизуальные произведения как объекты интеллектуальной собственности.....	33
2.2. Защита прав на интеллектуальную собственность.....	36
2.2.1. Основные причины нарушения прав интеллектуальной собственности ..	36
2.2.2. Виды нарушения прав интеллектуальной собственности	39
2.2.3. Административная и уголовная защита прав.....	45
Глава 3. Методическая разработка применения результатов исследования в образовательных организациях	50
Заключение	59

Введение

Актуальность темы. Интеллектуальная сфера деятельности человека в современных условиях жизни приобретает все большее значение.

В бурного развития фото и видеоиндустрии, продукты которой занимают все большее место в жизни современного человека особенно актуальными стали вопросы нормативно-правового регулирования отношений в области интеллектуальной собственности.

В условиях глобализации и широкого распространения интернет-технологий на повестку дня вышли новые виды нарушения в области авторского права, которые получили буквально всеобщий характер, а сама интеллектуальная собственность все чаще становится объектом незаконного использования. Сложившееся положение требует более глубокого и всестороннего анализа проблем, связанных с правовым регулированием отношений, связанных с использованием предметов фото и видеоиндустрии.

В нашей стране становление законодательства, связанного с вопросами регулирования интеллектуальной собственности началось позже, чем за рубежом. Первые законодательные акты, устанавливающие правоотношения в сфере произведений искусства появились лишь середине XIX века. Наиболее важным из них был Закон 1911 г., в котором произведения изобразительного искусства были выделены в особую группу объектов. К ним в то время были отнесены и фотографические работы.

Основная законодательная база по правовой охране предметов интеллектуальной собственности в Российской Федерации была заложена в начале 1990-х годов. С 1 января 2008 г эти вопросы относятся к 4-ой ГК Российской Федерации).

Хронологические рамки исследования охватывают период становления и развития в России законов, регулирующих вопросы интеллектуальной собственности с середины XIX века по настоящее время.

Источниковая база работы основана на анализе законов Российской империи, Советского Союза и Российской Федерации. Кроме того, проанализированы научные издания, посвященные изучению данных проблем.

Целью исследования является рассмотрение правового регулирования интеллектуальной собственности в рамках видео и фотоиндустрии.

Задачи

1. Рассмотреть, что такое интеллектуальная собственность, какими нормами права она регулируется;
2. Выяснить к каким объектам интеллектуальной собственности относится видео - и фотоиндустрия;
3. Проанализировать историю возникновения правового регулирования интеллектуальной собственности;
4. Разработать урок по праву «Правовое регулирование интеллектуальной собственности».
5. Проанализировать практику защиты авторского права на продукцию фото и видеоиндустрии.

Объектом исследования являются статьи Российского законодательства о правовом регулировании интеллектуальной собственности

Предметом исследования является правовое регулирование интеллектуальной собственности в рамках видео — и фотоиндустрии.

Методологической разработкой является урок в 8 классе по праву.

Выводы. В условиях современного развития права ИС нуждается в эффективной правовой защите. Лица, незаконно использующие чужую интеллектуальную собственность, не только причиняют материальный ущерб авторам, но и нарушают законные интересы общества и государства, подрывают основополагающие принципы экономики. Сложность доказывания данной категории дел в судах, незначительная мера наказания, предусмотренная за преступления в сфере

Интеллектуальная собственность, несомненно, требует внесения изменений в действующее законодательство, чтобы санкции за нарушение прав на интеллектуальную собственность приобрели превентивное (предупреждающее) значение.

В начале XXI века остаются актуальными вопросы классификации творений изобразительного искусства. В современных правовых актах содержится только примерный перечень видов изобразительного искусства, классификация которых не проводится.

Глава 1. Законы по регулированию интеллектуальной собственности

1.1. Развитие регулирования интеллектуальной собственности за рубежом и в отечественном законодательстве.

Первое упоминание права интеллектуальной собственности датируется еще средневековой Европой. В те времена «гильдии» или ассоциации ремесленников в конкретной отрасли были наделены правительствами полномочиями контролировать регулирование различных отраслей. Эти гильдии контролировали какие предметы можно было импортировать, продавать и производить, а также каким образом новые изобретения, устройства и процедуры могли быть введены в поток торговли. Так как, полномочия для гильдий были предоставлены правительствам, и поскольку они сконцентрировали эти полномочия по регулированию отрасли в избранных, и не были заслужены инновациями, навыками или творчеством, эти гильдии сделали гораздо больше, чтобы подавить творчество и изобретение, чем поощрять это. Право интеллектуальной собственности в то время было обусловлено не интересом к творчеству и инновациям, а скорее политическими и религиозными мотивами. Например, установление монополии Канцелярских компаний в Англии в 1556 году было в значительной степени направлено на то, чтобы ограничить власть протестантской Реформации. Предоставив контроль

над этой компанией всей полиграфической промышленности, правительство и церковь могли бы предотвратить распространение идей.¹

Хотя монополия компании «Канцтовары» истекла в 1694 году, только в начале 18-го века система гильдий была окончательно разрушена в Англии.

В 1623 году был принят «Устав монополий». Этот закон остановил предоставление монополий правительством. Кроме того, закон предоставил «истинному и первому изобретателю» интеллектуальной собственности срок в 14 лет, в течение которого он мог бы иметь исключительный контроль над своим изобретением при соблюдении определенных условий. Смотрите полный текст Устав монополий, С этого момента более конкретные законодательные акты и британское общее право продолжали развивать и совершенствовать право интеллектуальной собственности.

В частности, Устав Анны был принят в 1710 году, предоставляя начальный 14-летний период защиты и возможное 14-летнее продление. Среди прочих интересных моментов, закон не защищал авторов от импорта их произведений на иностранные языки и позволял людям подавать официальные жалобы, если печатники или продавцы книг пытались установить слишком высокие цены.²

Право интеллектуальной собственности в Соединенных Штатах. Когда колонии получили независимость от Англии, каждая колония (кроме Делавэра) приняла собственный закон об авторском праве. Кроме того, до принятия Конституции Соединенных Штатов каждая из 13 первоначальных колоний имела свой собственный свод патентного права. Это, конечно, привело к серьезному снижению стоимости авторских прав и патентов. Чтобы решить эту проблему, вознаградить инновации и значительно облегчить торговлю между штатами,

1

Понкин И. В. История развития права интеллектуальной собственности. Первые нормативные правовые акты, касавшиеся вопросов авторского права // Вестник Российского университета дружбы народов. Серия: Юридические науки. – 2013.

2

Судариков С. А. Право интеллектуальной собственности. – 2010.

разработчики Конституции считали, что закон об интеллектуальной собственности должен принадлежать федеральному (национальному) правительству, а не правительствам штатов.

Эта конституционная власть по большей части обеспечила то, что федеральный закон является подавляющим органом для всех законов, касающихся прав интеллектуальной собственности. Верховный суд даже дошел до того, что постановил, что Конгресс с его сложной и детальной системой законов об интеллектуальной собственности разработал схему, которая «настолько распространена, что позволяет сделать разумный вывод о том, что Конгресс не оставил возможности государствам дополнять». Фактически, не только федеральный закон является основным источником патентного права и права интеллектуальной собственности, но и любой закон штата, который не соответствует ни тексту, ни духу федерального закона об интеллектуальной собственности.³

Помимо федерального закона, являющегося основным источником права интеллектуальной собственности в США, федеральный закон наделяет суды исключительной юрисдикцией в большинстве случаев интеллектуальной собственности. Это означает, что только федеральные суды, а не суды штатов имеют право рассматривать такие дела. Это еще одна попытка обеспечить единообразие в применении закона об интеллектуальной собственности из-за важной роли, которую такое единообразие играет в межгосударственной торговле.

Взаимодействие между договорным правом и правом интеллектуальной собственности.

Хотя, как обсуждалось ранее, федеральный закон устанавливает

всеобъемлющую систему законов, касающихся всех аспектов права интеллектуальной собственности, бывают моменты, когда в уравнение должны быть добавлены основные принципы договорного права. Это обычно происходит, когда у человека есть идея для продукта или работы, но ему нужна помощь другой стороны для разработки и / или маркетинга этой идеи. В таком случае, поскольку сама идея не подлежит защите в соответствии с законом об интеллектуальной собственности (помните, что идея должна иметь физическое проявление), для защиты идеи должны использоваться принципы договорного права, пока она еще находится в стадии существования. превращается в охраняемую работу.

В таких случаях, которые часто называют делами о «представлении идеи», суды обычно используют договорное право для защиты интересов интеллектуальной собственности, при условии соблюдения трех условий:

1. Идея, о которой идет речь, должна быть «новой и конкретной»;
2. У сторон должно было быть явное или подразумеваемое соглашение, согласно которому идея была передана; а также
3. Получатель, должно быть, на самом деле использовал идею.

В дополнение к этим трем, все общие требования к контрактам (взаимное согласие, рассмотрение, юридические вопросы, компетентные стороны и т.д.) Также должны присутствовать в суде для обеспечения соблюдения прав интеллектуальной собственности в соответствии с теорией договорного права.⁴ Договор может быть явным или подразумеваемым. Подразумеваемый договор в этом контексте может возникнуть, когда стороны никогда не устно согласовывают условия передачи интеллектуальной собственности, но когда обстоятельства указывают на то, что это должно было быть понимание.

Как правило, суд делает заключение о подразумеваемом договоре, когда одно лицо использует изобретение другого с согласия изобретателя и с тем, что изобретатель имеет разумные ожидания получения разумной компенсации. Видеть Соединенные Штаты против Палмера.

Аналогичным образом, суд может использовать деликт «незаконное присвоение» для обеспечения соблюдения прав интеллектуальной собственности, которые иначе не подпадают под действие буквы закона об интеллектуальной собственности. Уголовное преследование происходит, когда одна сторона генерирует рабочий продукт (обычно информацию), который используется в коммерческих целях другой стороной и когда встречаются следующие элементы:

1. информация собирается «жертвой» за плату;
2. информация чувствительна ко времени;
3. использование этой информации второй стороной представляет собой «бесплатную езду» на усилиях первой стороны;
4. сторона, использующая информацию, находится в прямой конкуренции с продуктом или услугой, предлагаемой первой стороной;
5. способность второй стороны «бесплатно ездить» таким образом уменьшит стимул к получению информации в первую очередь.

Становления авторского права в России прошло три этапа.

Первый этап можно назвать имперским. Он продолжался с 1828 по 1917 год.⁵

Первое законодательство Российской империи по авторскому праву было принято 22 апреля 1828 г. Относилось оно к авторам и издателям книг. 8 января 1830 г. вышло " Положение о правах писателей, переводчиков и издателей". 9 января 1845 г. - " Положение о правах писателей, переводчиков и издателей", 1

января 1846 г.

Эти и остальные особенности Закона не были согласованы с пунктами Бернской конвенции, к которым немалая доля российской интеллигенции не считала необходимым соблюдать, так как преимущества членства в Бернском Союзе были неясны, а потери для переводчиков были существенными. Некоторые популярные писатели, выступавшие против членства в Бернском союзе, использовали двойные стандарты. Они оберегали свои авторские права через иностранное законодательство и зарубежную издательскую и судебную практику.

Несмотря на достаточно долгое забвение после революции, ряд положений Закона Российской империи "Об авторском праве" впоследствии были внесены в законодательство СССР, а затем и Российской Федерации.

Второй этап - советский. Он охватывает период времени с 1917 по 1990 год. В это время после распада Российской империи правоотношения в области авторского права регулировались указами и постановлениями Совета Народных Комиссаров, которые существенно ограничивали права авторов.

В соответствии с Декретом Совета Народных Комиссаров "О научных, литературных, музыкальных и художественных произведениях от 26 ноября 1918 года любое из них могло быть признано собственностью Советской республики". При издании произведения автор имел возможность обрести гонорар, а в случае смерти автора нуждающиеся и нетрудоспособные родственники имели право на материальную поддержку в размере прожиточного минимума.

Первый советский закон об авторском праве был принят 16 февраля 1925 г. постановлением Президиума Центрального Исполнительного Комитета и Совнаркома СССР "Об основах авторского права".⁶ На основании этого декрета

ЦИК и СНК СССР приняли Декрет "Об авторском праве".⁷

16 мая 1928 года в законодательство об авторском праве были внесены поправки на основании Указа ЦИК и СНК СССР "Об основах авторского права Союза СССР".⁸

В 1925 г было ограничено время действия авторского права в 25 лет со дня публикации произведения. В 1928 г. срок его действия был продлен вплоть до жизни автора и 15 лет после его смерти. Перевод зарубежного произведения, его применение для сотворения нового произведения не считались нарушением авторских прав.

Основы авторского права СССР существовали до начала 1960-х годов, когда их модифицированное содержание было внесено в Основы гражданского законодательства.

Впоследствии присоединения СССР к Всемирной конвенции об авторском праве в 1973 году в Основы гражданского законодательства СССР были введены новые правила, расширившие права авторов. В частности, авторское право стало признаваться на протяжении всей жизни автора и 25 лет после его смерти.

Последний период, который можно выделить - современный. Датируется с 1991 года. Новым этапом развития российского законодательства об авторском праве являются законы "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных"⁹ и "Об авторском праве и смежных правах".¹⁰

7

Собрание Узаконений РСФСР. 1925. N 72. Ст. 567.

8

СЗ СССР. 1928. N 27. Ст. 246.

9

Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. N 42. Ст. 2325

10

Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. N 32. Ст. 1242.

Предметом Закона Российской Федерации "О правовой охране программ и баз данных электронных вычислительных машин" считались два объекта авторского права - программы для ЭВМ и базы данных. Закон отвечал международным нормам того времени, в частности Директиве Европейского Союза о правовой охране программ для ЭВМ.

В 2004 г. в Закон Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" были внесены изменения и дополнения, в том числе в весьма своеобразную форму были включены нормы "Интернет-договоров".

Новым этапом в развитии законодательства об авторском праве и смежных правах стала разработка, принятие и вступление в силу с 1 января 2008 г. части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации¹¹ с отменой всех ранее действовавших специализированных законов в области интеллектуальной собственности, в том числе авторского права.

Вступление в силу новой части ГК РФ подвело черту десятилетней дискуссии о взаимосвязи между специализированными законами и ГК РФ. Российская Федерация сделала выбор в пользу кодификации всех положений об интеллектуальной собственности, против чего активно, но безуспешно выступала ВОИС, стремящаяся предотвратить кодификацию права интеллектуальной собственности. С этой целью ВОИС неоднократно обращалась в Государственную Думу, Министерство иностранных дел и Постоянное представительство Российской Федерации при международных организациях в Женеве, пытаясь "прояснить" недопустимость кодификации права интеллектуальной собственности.

Следует признать, что в таких условиях лишь очень небольшое число действительно независимых государств смогли кодифицировать свое национальное законодательство, в частности, во Франции кодифицированное

11

Гражданский кодекс Российской Федерации. М.: "Проспект", 2007. С. 351-481.

законодательство действует с 1 апреля 1997 года, а в России - с 1 января 2008 года.

1.2. Оценка российского законодательства об авторском праве в зарубежной юриспруденции.

В зарубежной юриспруденции российские законы об авторском праве в основном рассматриваются с критических позиций. В настоящее время в России действуют три закона об авторском праве: Два независимых устава посвящены защите компьютерных программ и баз данных и защите интегральных схем. Третий - новый комплексный закон «Об авторском праве и смежных правах».¹² По итогам обзора представляется, что новый закон обеспечивает дублирование сферы охвата для районов, защищаемых каждым из независимых статутов.

Таким образом, эти законы могут быть отменены без ограничения доступной охраны объектов авторского права в Российской Федерации. Однако на данный момент они остаются частью правового ландшафта. А. Закон "О программном обеспечении" 23 сентября 1992 года Верховный Совет Российской Федерации принял Закон "О правовой защите программ и баз данных для ЭВМ" № 61 (закон "О программном обеспечении"), который предусматривал дополнительную защиту программного обеспечения для ЭВМ, выходящую за рамки защиты, предусмотренной Основами гражданского законодательства. Дополнительная защита требовалась, в частности, по российско-американскому торговому соглашению⁶, и была улучшена по сравнению с "Основами", поскольку она была приспособлена для решения проблем, характерных только для компьютерного программирования. Это улучшение было несколько компенсировано отделением закона от нового, более сдержанного закона об

12

Соболь И. А., Некоторые особенности правовой природы объектов авторского права // Современное право. - 2011. - № 7. - С.101-104.

авторском праве.

До тех пор, пока компьютерные программы защищены отдельным законом, российские суды могут узко толковать этот закон и обеспечивать меньшую защиту программного обеспечения, чем они могли бы обеспечить, если бы программное обеспечение было явно защищено по тому же самому стандарту, что и другие объекты авторского права. Кроме того, может возникнуть значительная путаница, если Федеральное Собрание не отменит закон о компьютерном программном обеспечении теперь, когда новый и более полный закон вступил в силу. Законодательство о программном обеспечении предусматривает многие меры защиты, необходимые для того, чтобы быть совместимыми с Бернской конвенцией. Наряду с предоставлением освобождения от формальностей"¹³, закон предоставляет охрану авторского права на срок жизни автора плюс пятьдесят лет. Кроме того, авторы пользуются исключительным правом контроля за публикацией, воспроизведением, распространением и модификацией, включая перевод программ с одного языка на другой. Закон предусматривает, что владельцы авторских прав могут потребовать прекращения нарушения и могут получить компенсацию за ущерб в размере от 5 000 до 50 000 минимальных размеров месячной заработной платы, установленных законом.

Закон также разрешает налагать арест на любые незаконные копии и оборудование, используемое для их изготовления. Один из недостатков заключается в том, что закон предлагает охрану авторского права только программам, которые являются результатом "творческих усилий" автора. Формулировка, по-видимому, подразумевает, что элемент творческого вклада является необходимым условием для охраны. Если это так, то закон устанавливает более высокий стандарт, чем Бернская конвенция, которая

предоставляет охрану "всякой продукции в литературной, научной и художественной области", независимо от способа или формы выражения.

Требование творчества заставит российские суды оценить творческое содержание компьютерной программы - задача, которую, учитывая высокотехнологическую природу многих компьютерных программ, мало кто в судебной системе может быть компетентен выполнять. Разработчики закона о программном обеспечении, по-видимому, признали некоторые из возможных проблем с языком творчества, поскольку закон предписывает судам предполагать, что усилия автора были творческими до тех пор, пока не будет доказано обратное. Направление полезно, но оставляет возможность того, что некоторые программы не будут защищены, если они будут найдены особенно не творческими.

Еще одним недостатком является то, что закон не дает четкого определения права на контроль аренды программного обеспечения. Владелец авторского права должен иметь возможность контролировать арендную плату, чтобы отбивать охоту широкомасштабные злоупотребления арендной платой с целью создания незаконных копий. Кроме того, закон применяется только к программному обеспечению, созданному после собственной даты вступления в силу 20 октября 1992 года.¹⁴

Закон несколько неоднозначен в отношении правового статуса огромного массива нелегального программного обеспечения, уже существующего в России. Одно из толкований заключается в том, что закон применяется ко всем программам, полученным незаконным путем, независимо от того, когда эти программы были получены, и вступает в силу в день их вступления в силу. Другое толкование заключается в том, что закон применяется только к

программам, которые получены незаконно после даты вступления в силу, оставляя все ранее существовавшие незаконные копии вне досягаемости закона". Хотя невозможно точно сказать, как российские суды будут трактовать закон, представляется разумным, что большинство правоприменительных действий будет касаться относительно "карманных" коммерческих нарушителей, которые могут потерять больше, чем отдельные нарушители.¹⁵

Еще одна проблема заключается в том, что закон не защищает программы как "литературные произведения", как это указано в российско-американском торговом соглашении. Это упущение оставляет открытой возможность того, что в будущих законах может быть предпринята попытка провести различие между размером защиты, предоставляемой литературным произведениям, и размером защиты, предоставляемой компьютерным программам.

Таким образом, сохраняется возможность того, что компьютерные программы могут быть выделены для меньшей защиты и, следовательно, подвержены злоупотреблениям. Закон обеспечил бы большой стимул для соблюдения авторских прав, если бы он включал в себя конкретные уголовные наказания в дополнение к гражданским наказаниям. Изменение поведения всего общества, которому удобно нарушать авторское право, потребует строгого исполнения и применения суровых мер наказания. Экспортерам программного обеспечения в Россию лучше было бы воспользоваться единым, всеобъемлющим законом об авторском праве. Таким образом, не будет сомнений в том, что программное обеспечение получит тот же самый стандарт защиты, что и литературные произведения. Единый закон также снизил бы уровень путаницы, которая, как показала история, может возникнуть в результате наваливания одного декрета за другим, при этом практически не предпринимается попыток согласовать или

примиришь их положения. В. Закон об интегральных схемах Верховный совет 23 сентября 1992 г. принял закон "Об охране топологии интегральных микросхем" (закон о интегральных схемах). По своей структуре этот закон очень похож на закон о компьютерном программном обеспечении, принятый в тот же день Верховным Советом Российской Федерации. Как и закон о программном обеспечении, закон о интегральных схемах обеспечивает охрану "оригинальных" схем, которые являются результатом творческих усилий автора". Таким образом, это создает такую же возможность для узкой конструкции, как и закон о программном обеспечении. Статья 10 закона о интегральных схемах предоставляет автору схемы десятилетний срок исключительного использования. "Десятилетний срок не препятствует вступлению России в Бернскую конвенцию (которая требует охраны жизни автора плюс пятьдесят лет), потому, что статья 14 закона о интегральных схемах отдает приоритет нормам, содержащимся в международных договорах, участником которых является Россия. Тем не менее, как и в случае с законом о компьютерном программном обеспечении, России лучше было бы включить интегральные схемы в единый комплексный закон об авторском праве, чтобы избежать возможной коллизии и путаницы.¹⁶

Новый Закон об авторском праве 9 июля 1993 года Верховный Совет Российской Федерации принял новый комплексный закон об авторском праве "Об авторском праве и смежных правах". Закон вступил в силу 3 августа 1993 года после его опубликования и заменил положения об авторском праве, предусмотренные разделом IV Основ гражданского законодательства. Новый закон представляет собой значительное улучшение по сравнению с Основным законом. Закон разделен на пять разделов:

1. общие положения, описывающие связь закона с другими российскими

законами и дающие основные определения;

2. авторское право, описывающие сферу применения, объем; соседние права - с описанием прав исполнителей, производителей звукозаписей, организаций эфирного и кабельного вещания;

3. коллективное управление экономическими правами - с созданием органа по сбору и распределению роялти;

4. охрана авторского права и смежных прав - с предоставлением более широкого диапазона средств правовой защиты, чем это предусматривалось предыдущим законом.

Новый закон регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием научных и художественных произведений (авторское право), а также отношения, возникающие в связи с фонограммами, исполнениями, трансляциями и кабельными передачами (смежные права). Закон распространяет авторско-правовую охрану на следующие области: литературные произведения (в том числе компьютерные программы); драмы, мюзиклы и сценарные произведения; хореография и пантомима; кино, телевидение, видеокассеты и другие фильмы; живопись, скульптура, графика, дизайн и комиксы; здания и архитектурные проекты; фотографические произведения, сходные с фотографией (фотокопии); а также географические, геологические и топографические произведения, в том числе карты, планы и эскизы, являющиеся результатом творческой деятельности.¹⁷

К числу явно исключенных из сферы охраны относятся: официальные документы, такие как законы, судебные решения и другие правительственные тексты; национальные символы, такие как флаги, гербы и монетарные обозначения; народное искусство; информация о таких событиях, как новостные сюжеты.

Согласно закону, авторское право действует в течение жизни автора плюс пятьдесят лет. Если автор раскрывает произведение анонимно, закон ограничивает срок его действия пятьюдесятью годами с даты первого раскрытия. "Если авторское произведение было запрещено к публикации советским правительством при жизни автора, но впоследствии разрешено и законно опубликовано после смерти автора, то авторское право сохраняется в течение пятидесяти лет с даты первого законного опубликования. Закон защищает произведения совместных авторов в течение пятидесяти лет после смерти последнего из оставшихся в живых авторов. Соседние права сохраняются в течение пятидесяти лет с даты первого раскрытия. Аналогично авторскому праву, если раскрытие произведения было подавлено советскими властями при жизни правообладателя, а затем реабилитировано после его смерти, то право сохраняется в течение пятидесяти лет с даты первого юридического раскрытия. Как для авторского права, так и для смежных прав срок продлевается до пятидесяти четырех лет, если правообладатель был ветераном Великой Отечественной войны.

Сроки действия закона не имеют обратной силы, однако в постановлении президента Ельцина, вступившем в силу, указывалось, что авторские права, действовавшие на момент принятия закона, будут сохраняться в течение пятидесяти лет со дня их первого юридического раскрытия или пятидесяти лет со дня их первого создания, если произведение не было раскрыто. Как представляется, эта резолюция ретроактивно снижает уровень защиты предыдущих обладателей прав, поскольку Основы гражданского законодательства с поправками, внесенными 31 мая 1991 года, обеспечивали защиту жизни этих обладателей прав плюс пятьдесят лет.¹⁸

Авторы сохраняют моральные права на свои произведения в соответствии с

законом об авторском праве даже после того, как они передали свои экономические права. Экономические права включают исключительные права авторов на показ, распространение, импорт, исполнять, воспроизводить, сдавать в аренду, продавать, использовать и передавать свои произведения в эфир, по кабелю или аналогичным способом. За исключением прав, связанных с изобразительным искусством, и права на получение выручки от аренды, экономические права автора исчерпываются при первичной продаже произведений.¹⁹

Новый закон предусматривает, что авторы могут передавать свои экономические права по договору без участия какого-либо государственного органа. Закон способствует защите авторов, тщательно описывая, как договоры могут быть использованы для передачи их экономических прав. Например, контракты должны быть составлены в письменной форме, и не могут передавать право на использование произведения способом, неизвестным при заключении контракта. "Правообладатель права не может перепродать право, если только право на перепродажу не включено в первоначальный контракт. Соседние права принадлежат исполнителям и продюсерам звукозаписывающих альбомов, а также вещательным и кабельным компаниям. Исполнители обладают исключительными правами на: их имя; защиту целостности их исполнений; передачу в эфир или трансляцию по кабелю при условии, что исполнение не было записано или передано в эфир ранее; запись исполнения, не записанного ранее; а также арендные поступления, накопленные за счет аренды записи исполнения.

Продюсеры звукозаписей пользуются исключительным правом воспроизводить, изменять, адаптировать, распространять и импортировать произведенные ими записи. Вещательные и кабельные организации сохраняют исключительные

19 Соболев И. А., Некоторые особенности правовой природы объектов авторского права // Современное право. 2011. № 7. С.101-104.

права на вещание в эфире или по кабелю, на запись передач, копирование записей передач и передачу произведений для потребления членам общества, платящим авторское вознаграждение. Закон поручает авторскому обществу вести переговоры о размере причитающегося авторам вознаграждения, выдавать лицензии обладателям экономических прав, собирать и распределять роялти, отчитываться перед авторами об объемах использования их произведений и предпринимать любые юридические действия, которые могут потребоваться для защиты его права на администрирование. 7 октября 1993 г. Президент Ельцин упразднил Российское агентство интеллектуальной собственности и утвердил Российское авторское общество в качестве административного органа, который будет выполнять эти обязанности.

Новый закон предусматривает гражданско-правовые санкции за нарушение авторских прав, но указывает на то, что административные и уголовные санкции будут введены в других местах. Предусмотренные законом средства правовой защиты включают: возможность автора требовать признания своих прав; компенсацию за ущерб; возвращение к тому экономическому положению, в котором он находился до нарушения; и конфискацию поддельных копий, а также оборудования, использовавшегося для их изготовления. Закон рассматривает контрафактные копии как включающие в себя копии, импортированные из юрисдикции, где они были законно изготовлены, если российский правообладатель не даст согласия на импорт. Возможно, самой большой проблемой нового закона, по крайней мере с американской точки зрения, является его неспособность повысить уровень защиты произведений, на которые распространяется авторское право до 3 августа 1993 года.

Таким образом, крупные экспортеры материалов интеллектуальной собственности будут продолжать терять миллионы долларов из-за "пиратства" ранее существовавших произведений. Американские власти очень обеспокоены вопросом ретроактивной охраны авторского права практически на каждом

рынке. Лишь немногие страны согласны повысить свой уровень международной охраны авторского права, либо присоединившись к международной конвенции, либо разработав новые законы об авторском праве, также соглашаются предоставить ретроактивную охрану произведениям, опубликованным до опубликования этих новых законов. Таким образом, продолжающееся несанкционированное воспроизведение произведений, которые пользуются авторско-правовой охраной в Соединенных Штатах Америки, но которые продолжают существовать в общественном достоянии за рубежом из-за их создания до принятия различных иностранных законов об авторском праве, приводит к тому, что американские экспортеры интеллектуальной собственности теряют миллиарды долларов по всему миру.²⁰

В России американские экспортеры фильмов и рекордов, похоже, являются главными кандидатами на получение травм, поскольку многие работы, которые здесь защищены, скорее всего, останутся в общественном достоянии. Вторичным следствием этого недостатка является то, что первичный рынок в текущих работах может никогда не развиваться. Небольшой стимул платить гонорары за текущие фильмы и пластинки, если большее количество старых, но все еще свежих и незнакомых произведений доступно для бесплатного просмотра. Учитывая нынешнее состояние российской экономики, кажется маловероятным, что многие россияне потратили бы деньги на текущие работы, если бы существовали более дешевые альтернативы. Проблема не будет столь острой после присоединения Российской Федерации к Бернской конвенции, поскольку положение о коллизионном праве нового закона об авторском праве обеспечит аналогичную охрану в России произведений, охраняемых Конвенцией. Тем не менее, поскольку Соединенные Штаты Америки присоединились к Конвенции только 31 мая 1989 г., существует множество американских произведений до 1989 г., которые не охватываются Конвенцией и

поэтому останутся в российском общественном достоянии. Россия имеет долгую историю обеспечения охраны авторских прав только на произведения, впервые опубликованные на ее территории.

Несмотря на то, что Россия стала преемницей Советского Союза в качестве члена Всемирной конвенции об авторском праве и несмотря на ее заявленное намерение присоединиться к Бернской конвенции до марта 1994 г., Россия еще не присоединилась к ней. Тем не менее, новый российский закон об авторском праве - это огромный шаг в правильном направлении, поскольку его положения почти наверняка соответствуют бернским стандартам. Кроме того, Россия должна сделать акцент на исполнении своего нового закона. Это может оказаться трудной задачей, учитывая, что лишь немногие в российской правовой системе знакомы с нарушением авторских прав и судопроизводством по делам о добросовестном использовании.²¹

Важным компонентом преобразований станет обучение судей и прокуроров, а также проведение кампаний по повышению осведомленности общественности. Поскольку новый закон дублирует защиту, предоставляемую компьютерным программным обеспечением и законами об интегральных схемах, Федеральное Собрание действительно должно отменить эти законы. Эта отмена позволит избежать путаницы и устранить возможность развития независимого прецедентного права. Если Россия продолжит изменять существующий закон, не отменив предыдущий, то недолго осталось до того, как судебная система станет парализованной, как это было более 150 лет назад, когда Михаил Сперанский взял на себя трудную задачу распутать многовековую кучу противоречивых императорских указов. Конечно же, тогда окончательным решением была большевистская революция.

1.3. Вопросы регулирования авторского права в России.

До 2008 года в России отношения в области ИС определялись отдельными законами. Эта практика признана во всем мире. Кроме того, в некоторых странах вопросы интеллектуальной собственности определяются сводным законодательством, например, французский Кодекс интеллектуальной собственности от 1 июля 1992 г., который, однако, не включен в Гражданский кодекс. Следует также отметить, что принятие Четвертой части Гражданского кодекса противоречит международным обязательствам России с концептуальной точки зрения, поскольку описанная выше кодификация не имеет аналогии на международном уровне, где интеллектуальной собственности юридически защищены отдельными конвенциями. Авторское право, играющее большую роль в современном обществе, занимает особое место в праве интеллектуальной собственности. В этот элемент вводятся совершенно противоположные интересы авторов литературы, музыки, искусства, кинофильмов и программных продуктов, а также простых граждан, ежедневно использующих эти произведения.

Закон об авторском праве был первым в мире законом, который предоставил право на интеллектуальный продукт, который в наши дни называется "эксклюзивным". И здесь моральные права автора имеют особое значение. Эти права являются уникальными для законодательства об авторском праве, и они были разработаны в определенной исторической среде. Никто не отрицает тот факт, что другие составляющие интеллектуальной собственности имеют право авторства. Моральные права особенно развиты в законодательстве об авторском праве. Существует сложное сочетание этих прав и исключительных прав в законодательстве об авторском праве. Закон об авторском праве, вероятно, станет лидером среди субъектов права интеллектуальной собственности в ряде теорий, объясняющих характер составляющей и раскрывающих связь между моральными правами и исключительными правами.

Российские законодатели попробовали несколько способов развития стандартов

авторского права в Четвертой части Гражданского кодекса. Прежде всего, необходимо было придерживаться общепринятых теорий и принципов. Во-вторых, была предпринята попытка основать закон на одной конкретной теории. В-третьих, законодатели должны были учитывать как стандарты международного авторского права, так и практику зарубежных (прежде всего европейских) стран в регулировании правоотношений в области авторского права. Удалось ли российскому законодателю успешно справиться с этими вопросами? Были ли внесены большие изменения в законодательную теорию авторского права в России? Соответствует ли теория международному праву?

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые установлены в законодательной системе, то применяются правила международного договора. Поэтому российский законодатель в своей законодательной деятельности должен использовать международно-правовое понимание интеллектуальной собственности в сочетании с пунктом 4 статьи 15 Конституции. Новая категория "интеллектуальные права" Категория "интеллектуальные права" стала одним из концептуальных нововведений Четвертой части Гражданского кодекса РФ.

Согласно 1226 статье Гражданского кодекса интеллектуальные права, в том числе исключительное право, являющееся правом собственности, а также личные неимущественные права (моральные права) и иные права (право следования, право доступа и иные), только в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, претендуют на результаты интеллектуальной деятельности и средства идентификации. Интеллектуальные права, а также личные неимущественные права (моральные права) и иные права (право следования, право доступа и иные), только в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, претендуют на результаты интеллектуальной деятельности и средства идентификации. Интеллектуальное право не является однородным правом. Напротив, "интеллектуальное право" является родовым

понятием с "исключительным правом", "личным неимущественным правом" и "другими правами" в качестве его подродовых понятий. Однако два последних вида прав не всегда включены в интеллектуальные права.

Первая точка зрения основана на статьях 15 и 16 Закона об авторском праве и смежных правах. Здесь моральные права автора понимаются как исключительные. Положения статьи 37 Закона об авторском праве и смежных правах подтверждают этот момент. В настоящей статье 37 провозглашается, что право на имя и право на защиту исполнения от любых искажений входит в число исключительных прав.

Профессор А.П. Сергеев считает, что в процессе создания произведений науки, литературы и искусства автор получает как неимущественные, так и имущественные права. Их традиционно называют "эксклюзивными" в системе законодательства об авторском праве и в теории. Российский Закон об авторском праве концептуально сходен с французской моделью. Статья L111-1 Кодекса интеллектуальной собственности Франции от 1 июля 1992 г. гласит, что исключительное право интеллектуальной собственности включает атрибуты интеллектуального и морального характера, а также атрибуты экономического характера, как это определено в Книгах I и III настоящего Кодекса. По мнению профессора Сергеева, моральные права автора классифицируются как нематериальные блага, а значит, не являются исключительными. Профессор Дозорцев поддержал эту точку зрения и считал, что исключительными могут быть только имущественные права интеллектуальной собственности. Его аргументы: Прежде всего, неимущественные права рассматриваются не как объект хозяйственного оборота - они составляют очень важную часть гражданского права, которая призвана их защищать, а не регулировать. Во-вторых, нет необходимости в особой категории вне абсолютного закона, так как ключевыми характеристиками неимущественных прав являются неотчуждаемость и непередаваемость, исключающие их вовлечение в

хозяйственный оборот.

Научные идеи профессора Г. Ф. Шершеневича (1863-1912) оказали большое влияние на размышления профессора Дозорцева о соотношении между исключительными и авторскими моральными правами. Профессор Шершеневич писал, что авторское право носит имущественный характер, и в случае, если частные интересы каким-то образом защищены, это может быть только результатом некоего вынужденного действия соответствующего закона. В статье говорится, что исключительное право является правом собственности, а неимущественные права не могут считаться исключительными. Более того, ключевые аспекты исключительных прав изложены в статье 1229 Гражданского кодекса.

С точки зрения российской законодательной системы, структура права состоит из элементов, полномочий, которые понимаются как различные возможности для правообладателя. Согласно наиболее широко признанной и логической теории, любое право имеет как минимум два таких элемента - возможность совершать поступки и возможность требовать от третьих лиц определенного поведения. Однако статья 1229 Гражданского кодекса предлагает другую теорию, в которой исключительные права имеют 3 элемента. Во-первых, правообладатель имеет право использовать интеллектуальную собственность любым способом, который соответствует закону. Во-вторых, правообладатель может распоряжаться исключительными правами. В-третьих, он может разрешить или запретить другим сторонам использовать его интеллектуальной собственности по своему усмотрению. Теоретически, эта концепция должна быть правильной. Утилизация исключительных прав означает совершение юридических действий, в то время как использование ИР связано с некоторыми физическими действиями. Лучше выделить физические и юридические действия в различных видах полномочий.

Безусловно, вышеуказанные факты о структуре исключительных прав имеют

доктринальное толкование и не обсуждаются в судебных заседаниях. Тем не менее, для российского законодательства об авторском праве совершенно уникальным является то, что, пожалуй, ни в одной другой стране чисто теоретические вопросы не затрагивались в законодательной системе. Иными словами, российский законодатель частично разработал четвертую часть Гражданского кодекса с теоретической точки зрения.

Безусловно, общие стандарты российского регулирования в области эксклюзивного авторского контента соответствуют положениям международного права. Однако законодательство об авторском праве в России по некоторым пунктам имеет специфический характер, который был разработан в связи с судебной практикой. Статья 1270 Гражданского кодекса описывает исключительное авторское право.

Эти слова указывают на то, что перечень способов, описанных в пункте 2 статьи 1270, является открытым (или предварительным). Такая практика вполне типична в отношении действий правообладателя. Однако это опасно в отношении других лиц, осужденных за нарушение исключительного права, поскольку любое действие с произведением, прямо не указанным в п. 2 ст. 1270 ГК РФ, потенциально рассматривается как исключительное право. Иными словами, статья 1270 Гражданского кодекса является инструментом привлечения нарушителей к ответственности за действия, прямо не указанные в законе. Удивительно, но Пленум Верховного Суда РФ поддержал эту законодательную неточность в Постановлении № 14 "О практике рассмотрения уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав и неправомерном использовании товарного знака" от 26 апреля 2006 г.¹¹ (исх. 11). В п. 4 Постановления указано, что в соответствии со ст. 145 УК РФ суд обязан разъяснить и конкретизировать в приговоре действия, нарушающие права авторов, их правопреемников, исполнителей, производителей фотограмм, организаций эфирного и кабельного литья и других

правообладателей, при условии доказательства факта неправомерного использования объектов авторского права и смежных прав.

Верховный Суд РФ считает эти действия следующими: воспроизведение (изготовление одного или нескольких экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, включая запись произведения или фонограммы в памяти компьютера, на аппаратном обеспечении), осуществляемое без согласия автора или соответствующего правообладателя, продажа, прокат экземпляров произведения или фонограмм, публичный показ или публичное исполнение произведения, обнародование произведений, фонограмм, исполнение, публичное исполнение по радио или телевидению (в эфир), распространение по сети Интернет, перевод произведения, его редакция, редакция фонограммы, модификация программного обеспечения для компьютера или базы данных, иные действия без заключения соответствующего юридического договора. Неправильно указывать какие-либо иные действия, которые прямо не прописаны в законе. Описанная выше практика совершенно неуместна для судебной практики стран, в которых правопорядок развивался на протяжении многих лет.

Вопрос о том, должны ли моральные права автора быть признаны исключительными или нет, имеет, прежде всего, теоретическую ценность. Джей А. Л. Стерлинг говорит: "В разных правовых традициях используются разные подходы и теории в поддержку признания прав". Национальные законы развивались отдельно, зачастую с разных исходных позиций ". В последние 15-20 лет российское законодательство об авторском праве следовало французской традиции, где моральные права автора являются исключительными. В то же время во многих законодательных системах признаются исключительными только авторские права. Например, немецкий Закон об авторском праве и смежных правах от 9 сентября 1965 г. следует этому подходу . Но нельзя сказать, что в силу этого немецкая традиция регулирования авторского права

ослабляет защиту моральных прав автора. Однако в России исключение моральных прав автора из группы исключительных прав отрицательно сказалось на защите важных для авторского права прав. Согласно Гражданскому кодексу, автор не имеет права требовать компенсацию за нарушение моральных прав, в то время как согласно Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах" это возможно.

Следующим недостатком является сужение срока действия пиратских копий произведений. В соответствии с п. 4 ст. 1252 ГК РФ пиратскими копиями считаются материальные носители, использование которых приводит только к нарушению исключительных прав. Согласно ранее действовавшему законодательству, пиратские копии указывались как копии произведений, воспроизведение и распространение которых может привести к нарушению авторских прав любого автора (п. 4 ст. 48). Соответственно, в настоящее время нет оснований для конфискации и уничтожения копий произведений, использование которых может привести только к нарушению моральных прав автора. Некоторые неточности могут быть обнаружены в российской законодательной системе в регулировании списка авторских моральных прав.

Право на целостность произведения, право на обнародование произведения и право на отзыв, которые, безусловно, являются моральными правами автора; не принадлежат к какому-либо виду интеллектуальных прав в Гражданском кодексе. Эта неточность имеет некоторые практические последствия, поскольку каждый вид интеллектуального права в России охраняется особым способом.

Таким образом, в ходе судебного заседания может возникнуть вопрос о том, должно ли право на обнародование произведения защищаться методами защиты моральных прав автора. Право на целостность произведения Право на целостность произведения - это сложное право со сложным содержанием. Законодателю трудно определить его границы.

Таким образом, нет необходимости указывать ограничения. Но французский

законодатель имеет право быть лаконичным, потому что французская законодательная система имеет значительный опыт и судебную практику со всеми правовыми аспектами права на уважение труда. Российское законодательство об авторском праве находится в самом начале своего развития, поэтому перед законодателем стоит очень серьезная и сложная задача точного и верного регулирования сложных взаимоотношений. Право на целостность работы в высшей степени идеологизировано. Это право основано на убежденности в том, что произведение является отражением и продолжением личности автора, и эта личность также должна быть защищена в произведении. Понятно, что существует целый ряд гуманистических и индивидуалистических взглядов на личность, которые лежат в основе этого права.

В целом, право на целостность произведения должно с одной стороны согласовывать интерес к сохранению аутентичности и целостности произведения, с другой стороны, интерес к защите неограниченного свободного творчества. Навязывание одного интереса приведет к дисбалансу в культуре. С вступлением в силу Четвертой части Гражданского кодекса регулирование права на целостность произведения существенно изменилось по сравнению с законом об авторском праве и смежных правах от 9 июля 1993 года.

Законодатели четвертой части Гражданского кодекса считают, что содержание права на трудовую неприкосновенность, закрепленного в статье 1266, в значительной степени шире, чем содержание права на защиту чести и репутации автора в законе РФ об авторском праве и смежных правах. Профессор Д.А. Медведев, Президент Российской Федерации с 2008 по 2012 год, говорит: "Наряду с мерами, направленными на усиление защиты авторских прав, Кодексом предусмотрены и другие меры, которые применяются для защиты авторских моральных прав, например, восстановлен известный тогда в российской законодательной системе на протяжении многих лет подход к праву на неприкосновенность произведения. По содержанию это право шире, чем

право на защиту чести и репутации автора, закрепленное в законе об авторском праве и смежных правах, а интересы автора находятся под усиленной защитой". В п. 1 ст. 1266 УПК упоминаются только и наиболее примитивные виды таких правонарушений - в том числе изображения, предисловие, послесловие и комментарии в произведении. Таким образом, что касается списка незаконных унижительных действий в отношении произведения, то российское право на целостность произведения не следует французской традиции защиты произведений от любых контекстуальных правонарушений и не имеет моделей в законах об авторском праве европейских стран. Иными словами, российские законодатели допустили ошибку в регулировании данного права. Эту ошибку можно объяснить некритическим следованием модели права на целостность произведения, взятой из законодательной системы СССР, который не участвовал в разработке Бернской конвенции. Весьма интересно посмотреть, как законодатели четвертой части Гражданского кодекса приложили все усилия для обеспечения соответствия статьи 1266 Кодекса Бернской конвенции. Предположительно, чтобы показать связь с Бернской конвенцией, было решено включить в статью 1266 пункт 2, который гласит, что автор имеет право требовать защиты своей чести, достоинства и репутации в соответствии со статьей 152 настоящего Кодекса в случае любого искажения, искажения или иного изменения произведения. Законодатели четвертой части Гражданского кодекса обосновывают пункт 2 статьи 1266, заявив, что Защита репутации автора имеет юридическую силу в случае искажения его произведения даже после легализации Четвертой части Гражданского кодекса.

Перед российскими законодателями встала непростая задача кодификации права интеллектуальной собственности в Гражданском кодексе. В связи с этой кодификацией в законодательство об авторском праве были внесены некоторые серьезные изменения. Большинство этих изменений носят концептуальный характер. Например, введение в Гражданский кодекс категории

"интеллектуальные права" свидетельствует о приверженности российских законодателей теории профессора Дозорцева. Однако желание придерживаться этой теории привело законодателей к некоторым законодательным ошибкам, но не все ошибки являются результатом законодательного воплощения теории интеллектуальных прав.

Российское определение интеллектуальной собственности противоречит статье 2 Конвенции, учреждающей ВОИС. Под интеллектуальной собственностью понимается право на объекты в Конвенции, в то время как в Гражданском кодексе России - это сами объекты. Это противоречие является концептуальным, что не ослабляет защиту авторских прав. Перечень способов использования произведения, изложенный в Гражданском кодексе и являющийся содержанием исключительного авторского права, является открытым (или предварительным). Открытость методов использования произведения является обычной практикой в отношении действий правообладателя. Однако это опасный инструмент для тех, кто обвиняется в нарушении исключительного права, поскольку любое действие с произведением, прямо не указанным в законе, как ожидается, будет охватываться содержанием исключительного права. Можно наблюдать откат, откат к жестким закономерностям, которые могли бы быть приемлемы в независимой судебной практике и развитой судебной практике в области авторского права, в Четвертой части Гражданского кодекса, а не прогресс в регулировании личных неимущественных прав, что можно было ожидать в связи с присоединением России к Бернской конвенции. С одной стороны, основополагающим принципом Четвертой части Гражданского кодекса является четкая классификация прав интеллектуальной собственности на три группы: исключительные права, личные неимущественные права и другие права. С другой стороны, в Гражданском кодексе РФ нет такого перечня моральных прав автора, который был бы схож с тем, что был в законодательных

системах зарубежных стран, и с тем, что было в законодательной системе России. Одной из самых серьезных ошибок является то, что российское право на целостность произведения не позволяет автору возражать против контекстуальных правонарушений в отношении произведения, что противоречит соответствующей статье Бернской конвенции.

Глава 2. Видео - и фотоиндустрия как объекты интеллектуальной собственности

2.1. Фотографические и аудиовизуальные произведения как объекты интеллектуальной собственности

Различные изображения объектов окружающего нас мира, которые воплощены на материальном носителе в определённый момент времени и предназначенные для зрительного восприятия принято обозначать как фотографические произведения. Вообще под фотографией понимается теория и апробация получения изображений различных объектов на всевозможных материалах фотографических, магнитных, оптических и др.²²

Защита фотографических произведений имеет давнюю историю, и вначале она рассматривалась лишь как техническое средство фиксации реальности. Бернская конвенция и договор ВОИС об авторском праве признают фотографические творчества объектами авторского права.

Следует подчеркнуть, что научно-технический прогресс значительно переменял фотографические методы:

1) возникли автоматизированные методы обработки фотоматериалов, и автор стал ориентироваться на наполнение фотосъёмки.

Во-вторых, появились новые виды фотографии, среди которых специальное место занимает голографическая фотография, которая позволяет приобрести трехмерное изображение объектов.

В-третьих, с возникновением цифровой фотографии произошли кардинальные изменения в самой сути фотографии. Электронная фотография обеспечивала автору замечательные перспективы для творчества, так как заснятый фотоматериал можно было вносить в компьютер и применить соответствующие

компьютерные программы (Photoshop, Corel Draw, Gimp и др.).

Велика ценность прикладной фотографии, которая напрямую соединена с научно-техническими работами. Без космической фотографии, аэрофотосъемки, микрофотографии, рентгеновской и инфракрасной фотографии невозможно совершенствование целых отраслей науки и техники. Такие фотографии также подлежат правовой охране, несмотря на их документальный характер, что также свойственно для научно-технических работ.²³

В странах с переходной экономикой фотографические произведения продолжают охраняться как объекты авторского права, несмотря на то, что намного более непростой объект аудиовизуальное произведение стал пониматься как объект смежных прав. Статья 9 Договора ВОИС об авторском праве подразумевает, что положения статьи 7 Бернской конвенции не используются к фотографическим произведениям. Это правило не совсем очевидно, поскольку статья 7 Бернской конвенции вмещает несколько положений, одно из которых не может не использоваться, а именно: каждая страна сама закрепляет срок охраны фотографических произведений. Фотографические произведения должны подвергаться тем же принципам охраны, что и остальные произведения. Впрочем есть и иное решение продлить 25-летний срок охраны без преобразования принципа охраны. Такой подход не может противоречить договору ВОИС об авторском праве, поскольку страна может избрать такой принцип охраны.

Аудиовизуальные произведения - это воплощенные на материальном носителе звуки и подвижные (динамические) изображения объектов окружающего мира, в частности исполнения произведений литературы,

предназначенные для зрительного и слухового восприятия с помощью или посредством различных технических средств.

К аудиовизуальным произведениям относят кинематографические и иные произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографии (телефильмы, видеофильмы, видеоклипы), независимо от способа их первоначальной или последующей записи. Важность аудиовизуальных произведений заключается в том, что они являются одним из сильнейших средств воздействия на мысли и поступки человека.

Первым видом аудиовизуальных произведений были кинематографические произведения (кинофильмы), которые появились еще в конце XIX в. Впоследствии к кинофильмам добавились мультипликационные и анимационные фильмы, а в послевоенные годы, в связи с широким распространением телевидения, - телефильмы, видеофильмы и т.д.

Охрана аудиовизуальных произведений на международном уровне обеспечивается Бернской конвенцией по охране литературных и художественных произведений с 1948 г. Однако их охрана отличается от охраны других произведений. Статья 7 Бернской конвенции устанавливает, что срок их охраны составляет 50 лет с момента создания произведения. Однако именно такой принцип охраны используется для объектов смежных прав. Это дает основание полагать, что в действительности аудиовизуальные произведения являются объектами смежных прав.²⁴

На международном уровне вместо термина "аудиовизуальное произведение" используют "аудиовизуальное исполнение", т.е. негласно признается, что аудиовизуальные произведения - это объекты смежных прав. Более того, в декабре 2000 г. проведена Дипломатическая конференция ВОИС, посвященная охране аудиовизуальных исполнений. В результате противоречий между США,

Европейским союзом и рядом развивающихся стран не удалось принять Договор ВОИС по аудиовизуальным исполнениям, хотя его текст был подготовлен. В этом проекте договора вообще нет термина "аудиовизуальное произведение", а используется только термин "аудиовизуальное исполнение".

Таким образом, в настоящее время на международном уровне аудиовизуальные произведения понимаются как аудиовизуальные исполнения, т.е. как объекты смежных прав. В ряде стран аудиовизуальные произведения уже отнесены к объектам смежных прав. В странах с переходной экономикой аудиовизуальные произведения по-прежнему относят к объектам авторского права, несмотря на тенденции, которые существуют как на национальном, так и на международном уровне.

Аудиовизуальные произведения относятся к числу объектов, прокат которых в виде материальных предметов регламентирован Соглашением ТРИПС и Договором ВОИС по авторскому праву. Однако право на прокат применяется только в том случае, если прокат аудиовизуальных произведений приводит к их широкому копированию. Если же такого копирования не происходит, право на прокат правообладателю не предоставляется. Такое ограничение на право проката вводится потому, что прокат может не наносить существенного ущерба имущественному праву на воспроизведение.

2.2. Защита прав на интеллектуальную собственность

2.2.1. Основные причины нарушения прав интеллектуальной собственности

По вопросам интеллектуальной собственности в литературе большое внимание уделяется защите нарушенных прав. К тому же первопричины таких нарушений обсуждаются чрезвычайно редко, и поэтому складывается такое впечатление, что создатели создают объекты интеллектуальной собственности, производители выводят на рынок товары, воплощающие объекты интеллектуальной собственности, а потребители нарушают права авторов и

производителей определенных продуктов. Правообладатели уверены, что одни злодеи копируют их продукцию, иные изменяют ее, третьи преступники изучают ее, а прочие пускают на рынок нелицензионную продукцию.²⁵

Действительность далека от такой примитивной модели, которая отражает непонимание причин нарушений прав интеллектуальной собственности.²⁶

Международные правила интеллектуальной собственности определяют экономические права отдельных лиц, в то время как национальное законодательство ряда стран, в том числе стран с переходной экономикой, продолжает использовать градацию исключительных прав. Вне зависимости от того как это трактуется, очевидно, что любое несоблюдение прав интеллектуальной собственности означает нарушение экономических прав и интересов их собственников. Другими словами, нарушитель использует экономические права своих владельцев для получения дохода. Значит, причины большинства нарушений прав интеллектуальной собственности заключаются в материальном обосновании, то есть несут экономический характер.²⁷

Правообладатель это монополист на определённый объект интеллектуальной собственности, потому что только ему принадлежит право на этот объект, в том числе право на его использование. Монополист старается поставить более завышенные расценки как на объект интеллектуальной собственности, так и на продукты, в которых эти объекты реализованы.

Нарушитель прав интеллектуальной собственности, с другой стороны, продает фальшивые продукты по цене более низкой, которые приближаются к

25

Хаитова Н. Д., Лебягин К. О. Пиратство: охрана и защита авторских прав //Скиф. Вопросы студенческой науки. – 2019. – №. 5-2 (33).

26

Силенок М.А. Авторское право - учебно-методическое пособие для вузов //Юстицинформ - 2006.

27

Кислякова Ю. Нарушение прав интеллектуальной собственности и охрана прав интеллектуальной собственности //Ученые записки Орловского государственного университета. Серия: Гуманитарные и социальные науки. – 2009. – №. 3.

покупательной способности большинства членов общества. Нарушители прав интеллектуальной собственности могут получать избыточный доход за счет уменьшения цен на нелицензионную продукцию и увеличения объемов изготовления, а правообладатель - нет, поскольку старается сохранить высокую цену на свою продукцию и не увеличивать производство.

Монополистический характер прав интеллектуальной собственности генерирует нарушения этого права. Права закрепленные лишь формально на определённый объект, означают, что правообладатель может закреплять любую стоимость за свое имущество.²⁸

Какие бы политические, уголовные или административные меры ни принимались для поддержки прав интеллектуальной собственности, они никогда не дадут результатов, если эти меры не учитывают, а отрицают экономические законы. Проиллюстрируем сказанное выше анализом нарушений авторских и смежных прав.

Из этого следует, что существует большой неудовлетворённый рынок на многие продукты из-за высоких цен и низкой покупательской способности потребителей. Легальная монополия производителей не только причиняет вред научно-образовательным, исследовательским и общекультурным нуждам общества, но и провоцирует повсеместные несоблюдения их прав, а нереализованный спрос влечёт к тому, что остальные производители начинают создавать ту же или сходную продукцию для удовлетворения неутолённого спроса и получения надлежащего дохода и прибыли.²⁹

Требования, которые формируются монополистами для повсеместных

28

Пальцева Е. С. Реализация принципа «презумпция авторства» при защите авторских прав на фотографию в сети интернет //взаимодействие науки и общества: проблемы и перспективы. 2019. С. 150-155.

29

Хаитова Н. Д., Лебягин К. О. Пиратство: охрана и защита авторских прав //Скиф. Вопросы студенческой науки. – 2019. – №. 5-2 (33).

несоблюдений их прав, могут выполнять положительную общественную регуляцию в странах где переобладает низкий показатель уровня жизни. Таким образом, получается довольно абсурдная ситуация: правообладатели вынуждены противоборствовать с несоблюдениями своих прав всеми мыслимыми способами, даже если они сами и спровоцировали эти несоблюдения. Весь правовой аппарат системы интеллектуальной собственности и соответствующая правовая практика нацелены на изготовителей нелегальной продукции. Правообладатель пытается взвалить всю тяготу защиты своих прав на судебную систему или внесудебные методы.

2.2.2. Виды нарушения прав интеллектуальной собственности

Во многих странах мира право интеллектуальной собственности приобретает двусмысленный характер, то есть права на некоторые объекты интеллектуальной собственности делятся на личные неимущественные и исключительные имущественные права. Такой характер прав интеллектуальной собственности признаётся не для всех объектов. Например, для объектов смежных прав (за исключением исполнений) личные неимущественные права не признаются, хотя некоторые объекты имеют безусловный творческий характер.³⁰

Признание личных неимущественных и исключительных имущественных прав юридически подразумевает, что невыполнения этих прав могут подпадать под каждую из этих категорий. Давайте вкратце проанализируем вероятные нарушения этих прав. Личные неимущественные права. Фактические несоблюдения права на исполнение почти неизвестны, так как немислимо заменить исполнителей другими лицами при любом задеиствовании записи исполнения. Другое дело, что когда исполнитель гласно исполняется,

сообщается или обнародуется, имя исполнителя может быть искажено, подменено или вообще опущено, как и имена авторов. Каждое из этих действий является правонарушением.

Многочисленными являются нарушения права авторства на произведения литературы, науки и искусства, а наиболее серьезным нарушением является плагиат - это несанкционированная публикация каким-либо лицом под своим именем произведения, созданного его автором.

Плагиат означает присвоение чужого произведения, исключительных имущественных и личных неимущественных прав, в особенности права авторства. При плагиате чужое произведение или его часть присваивается, т. е. плагиат-это кража объекта авторского права, или литературная кража. Заимствование частей из чужих произведений и публикация их под своим именем без указания источника заимствования и автора произведения также считается плагиатом. Определение плагиат "происходит от латинского *plagiatus* (украденный), а" плагиатор от *plagiator* (вор).

Плагиат является таким распространенным, что даже при его описании иногда прибегают к плагиату. В Википедии, народной энциклопедии, говорится, что "в римском праве плагиум означал преступную продажу свободного человека в рабство, за что его следовало бичевать (*ad plagas*)".³¹ Другими словами, автор статьи в Википедии совершил литературную кражу.

Плагиат особенно процветал в перестроечный и постперестроечный период в социальных и особенно в экономических науках. Западные эксперты и консультанты пытались навязать свою модель рыночной экономики, к которой стремились "демократы". Наиболее находчивые аспиранты и соискатели получали книги малоизвестных зарубежных авторов, мучительно переводили их

части и публиковали в виде собственных статей в соавторстве со своими научными руководителями. Переводы книг издавались в виде диссертаций и успешно защищались как "новый и выдающийся вклад" в отечественную экономическую науку рыночной модели. Затем такие "ученые" становились академиками и членами-корреспондентами, министрами и их заместителями, руководителями университетов и институтов, факультетов и кафедр и продолжали заниматься плагиатом.³²

Другие формы плагиата также распространены в Интернете, существует несколько неправильных представлений о плагиате. Например, в некоторых случаях утверждается, что кто-то украл идею или сюжетную линию определенного произведения.³³

Законодательство стран с переходной экономикой в ряде стран, например, устанавливает ответственность за нарушение права авторства, но не исполнения.

Для того что бы установить плагиат некоторых работ простого сравнения текстов не всегда достаточно. В некоторых случаях исполнитель изменяет исходный текст, дополняет его своими или заимствованными элементами, меняет имена действующих лиц и т. п.

Нарушения авторских прав включают принуждение к соавторству. Это не редкое явление. Обычно она не проявляется в простой и явной форме, а выражается в официальном принуждении к соавторству. Руководитель творческого коллектива явно не принуждает авторов официальных работ включать его в число соавторов. Эта практика особенно распространена в исследовательских коллективах, когда сотрудники "уговаривают" руководителя

32

Васильева Т. В. О соблюдении авторских прав в эпоху развития высоких технологий //Современное право. – 2011. – №. 5. – С. 102-106.

33

Попова О. П., Клеймёнова П. А. Компенсация морального вреда при нарушении авторских прав //Интеллектуальная собственность в инновационном развитии региона. – 2016. – С. 78-82.

стать соавтором. Автор надеется получить благосклонность руководителя, вступить в "научную школу", защитить диссертацию, получить повышение по службе и т. д. Достаточно трудно доказать, что все это - принуждение к соавторству. С другой стороны, без "принуждения к соавторству" ученые в расцвете сил, как правило, не могут иметь 400-500 и более научных работ, выполненных самостоятельно.

Нарушения права на защиту репутации автора или исполнителя встречаются очень часто. В ряде случаев обвинения в нанесении ущерба репутации носят откровенно субъективный характер и отражают "микроклимат" в соответствующей творческой среде.

Достаточно распространённым нарушением права на защиту репутации является обработка или перевод произведений, права на которые передаются авторами другим лицам по договору. В некоторых случаях автору может показаться, что обработка его произведения наносит моральный ущерб репутации "Творца", но в случае законных переводов произведений автор может и не знать языка перевода, но и здесь "творец" может испытывать моральные муки.

Право на защиту репутации часто используется авторами и исполнителями для получения дополнительного вознаграждения в дополнение к предусмотренному договором о передаче соответствующего исключительного права. Такая моральная нечистота очень распространена.³⁴

Так как личные неимущественные права бессрочны, использование произведений, которые перешли в общественное достояние, не должно нарушать это право. Закон устанавливает, что личные неимущественные права умершего автора могут быть защищены его наследниками, но сами права к ним не переходят. Если это очевидно в отношении права авторства, то есть

наследник не может идентифицировать себя как автора даже неопубликованного произведения умершего автора, то ситуация иная в отношении права на защиту репутации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1267 Гражданского кодекса Российской Федерации наследники автора, их правопреемники и иные заинтересованные лица имеют право на защиту неприкосновенности произведения, что означает передачу права наследнику или другому лицу. Наследник имеет право на защиту целостности произведения умершего автора, но это право на защиту репутации. Иными словами, неотъемлемое право авторства может существовать, а право на защиту репутации-нет, поскольку умерший автор не может защитить свою репутацию.

С другой стороны, защита репутации умершего автора его наследниками может казаться очень странной и даже аморальной. Закон дает им право оценивать использование произведений, которые они могут не только не понимать, но и вообще не знать, как и сам автор. Поэтому положение закона О защите репутации умершего автора наследниками или иными лицами разработано не в полной мере.³⁵

Исключительные имущественные права. Возможные виды нарушений исключительного права прямо установлены в законодательстве. При обсуждении исключительных прав в данной публикации было подчеркнуто, что использование объекта интеллектуальной собственности является законным только с разрешения правообладателя. Если предмет используется без разрешения, это является нарушением закона. В некоторых случаях закон позволяет при определенных условиях и в определенной форме использовать объекты без разрешения правообладателя. Кроме того, существуют

разрешенные формы использования, соответствующие "трехуровневым критериям" для объектов авторского права и смежных прав. Такое использование интеллектуальной собственности не считается нарушением закона.

Так же закон может устанавливать виды использования произведений литературы, науки и искусства, а также объектов смежных прав, требующих разрешения правообладателя. Если эти виды использования осуществляются каким-либо лицом без разрешения правообладателя, то они являются нарушением закона, и соответствующее лицо является нарушителем закона. В соответствии со ст. 1270(2), 1317(2), 1324(2), 1330(2) нарушением Гражданского кодекса Российской Федерации об авторских и смежных правах могут быть их:

- воспроизведение;
- переработка;
- распределение;
- публичный показ;
- публичное исполнение;
- обращение к общественности;
- коммуникация с общественностью;
- импортировать;
- нанимать.

Непременно следует иметь в виду, что судебный пересмотр фактических нарушений основывается прежде всего на положениях закона, а не на их замечаниях. Только в самых сложных и спорных случаях суд может учесть мнения специалистов, в частности, опубликованные в соответствующей литературе. Такие спорные случаи очень распространены, так как само законодательство содержит как неточности, так и ошибки, как отмечалось

ранее.³⁶

В дополнение к вышеуказанным категориям правонарушений договор ВОИС по авторскому праву и договор ВОИС по исполнениям и фонограммам установили два других вида действий, за которые соответствующие лица могут быть привлечены к ответственности:

- удаление или изменение любой информации об управлении электронными правами без разрешения правообладателя;
- снятие технической защиты авторских или смежных прав.

Можно отметить, что нарушением закона является не только снятие технической защиты, но и производство и распространение средств антизащиты, а также оказание услуг по снятию технической защиты с объектов авторского права и смежных прав.³⁷

Как уже отмечалось, исключительные имущественные права включают в себя не только право пользования объектами, но и право на получение вознаграждения за определенное использование объектов. Прежде всего, речь идет о вознаграждении за пользование объектами сервиса. В случае нарушения права на вознаграждение лицо, совершившее такое нарушение, считается нарушителем закона об авторских и смежных правах.

2.2.3. Административная и уголовная защита прав

В случае невыполнения прав интеллектуальной собственности к преступнику могут быть применены не только гражданско правовые меры, но и меры, предусмотренные административным и уголовным законодательством.

36

Попова О. П., Клеймёнова П. А. Компенсация морального вреда при нарушении авторских прав //Интеллектуальная собственность в инновационном развитии региона. – 2016. – С. 78-82.

37

Кислякова Ю. Нарушение прав интеллектуальной собственности и охрана прав интеллектуальной собственности //Ученые записки Орловского государственного университета. Серия: Гуманитарные и социальные науки. – 2009. – №. 3.

1. Административная защита прав. В соответствии со статьей 7.12 кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях к нарушениям авторских и смежных прав относятся следующие злодеяния. Ввоз, Продажа, Прокат или иное противозаконное задействие экземпляров произведений или фонограмм в целях присвоения дохода в случаях, когда копии произведений или фонограмм являются контрафактными, либо копии произведений или фонограмм содержат ошибочные сведения об их изготовителях, местах изготовления, а также о владельцах авторских и смежных прав, а также любое другое несоблюдение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 15 до 20 наименьших размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, применяемых для их воспроизведения, и других средств совершения административного правонарушения.; для должностных лиц от 30 до 40 минимальных размеров оплаты труда с конфискацией нелегальных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, употребляемых для их воспроизведения, и иных средств совершения административного нарушения; для юридических лиц-от 300 до 400 минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, применяемых для их воспроизведения, и иных средств совершения административного правонарушения.³⁸

2. Уголовная защита прав. В соответствии со статьей 146 Уголовного

кодекса Российской Федерации наказание назначается за следующие деяния, признанные правонарушением авторских и смежных прав.

1) присвоение авторства (плагиат), если этим деянием причинен крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере до 200 тысяч рублей или заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев.

2) Противозаконное применение объектов авторского права или смежных прав, а также обретение, хранение, транспортировка фальшивых экземпляров произведений или фонограмм для продажи, совершенные в особо крупном размере, наказываются штрафом в размере до 200 тысяч рублей или в размере заработной платы или другого дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Эти деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в особо крупном размере; лицом, использующим свое служебное положение, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до 500 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового.

Деяния, предусмотренные настоящей статьей, считаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм или стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает 50 тысяч рублей, а в особо крупном размере 250 тысяч рублей.

В Российской империи существовали строгие уголовные меры в отношении

лиц, осуществивших невыполнение авторских прав.³⁹

Следует обозначить, что штраф в 500 рублей в то время был чрезвычайно существенной суммой.

Уголовные меры за правонарушения в сфере интеллектуальной собственности предусмотрены законодательством большинства стран. Однако степень серьезности этих мер неодинакова. Экономически развитые страны считают, что в некоторых странах с промежуточной экономикой и в развитых странах уголовные меры за нарушения прав интеллектуальной собственности недостаточно строги или применяются ненадлежащим образом.⁴⁰

Суровость уголовных мер считается лекарством от правонарушений в этой отрасли. Разумеется в реальности недостаточная результативность уголовных мер, а также административных и гражданских, состоит в том, что они не ориентированы на недопущение базовой причины нарушения прав интеллектуальной собственности завышенных цен на легально произведенную продукцию и объекты интеллектуальной собственности. Безусловно, плагиат не спровоцирован этими первопричинами, как и перепродажа информации об изобретениях сотрудниками патентных ведомств, но у них есть и экономические причины. До тех пор, пока уголовные меры применяются только к нарушителям, а не к лицам, которые вызвали эти нарушения, ни одна страна не может значительно уменьшить количество нарушений прав интеллектуальной собственности.

Уголовные меры в отношении нарушителей прав интеллектуальной собственности существуют уже несколько столетий, но за все это время правонарушения так и не были ликвидированы. Это подтверждает ранее

39

Закон Российской империи "Об авторском праве" от 20 марта 1911 г. // Беляцкий С.А. Новое авторское право в его основных принципах. СПб.: Право, 1912. С. 135.

озвученную мысль о том, что все меры гражданского, административного и уголовного законодательства ориентированы не на первопричину преступлений, а на их последствия. До тех пор, пока не будут наказаны не только нарушители, но и те, кто спровоцировал нарушения, сегодняшняя обстановка с защитой прав интеллектуальной собственности радикально не преобразится.⁴¹

Завершим наше краткое обсуждение вопросов защиты интеллектуальной собственности несколькими примерами того, как развитые рыночные экономики пытаются вынудить остальные страны, особенно страны с промежуточной экономикой и развивающиеся страны, защищать права интеллектуальной собственности своих крупных монополистических компаний.

Система интеллектуальной собственности давно перестала быть тихой отраслью права. Сейчас, когда эта система была глобализирована в интересах экономически развитых стран, она стала мощнейшим средством международной торговли, политической и экономической экспансии. Цели, которые ранее экономически развитые страны достигали военными средствами, теперь добиваются миролюбивыми, более изощренными способами глобализации, в том числе через систему интеллектуальной собственности.

Глава 3. Методическая разработка применения результатов исследования в образовательных организациях

УРОК ПРАВА.

11 класс.

Тема: «Право интеллектуальной собственности и другие вещные права»

Форма урока: урок получения новых знаний

Цель:

Раскрыть и объяснить учащимся содержание права интеллектуальной собственности и авторского права.

Воспитать у учащихся умение защищать свои права, соблюдая правила интеллектуального права.

Основные понятия: Интеллектуальная собственность, авторское право, объекты интеллектуальной собственности.

Оборудование:

- интерактивная доска;
- Гражданский кодекс;
- наглядные пособия.

В начале урока учитель знакомит учащихся с содержанием предстоящего урока.

Проверка домашнего задания.

Ученикам раздаются карточки с заданиями, которые они должны выполнить.

Ход урока

I. Организация на урок.

Слайд 1.

На мультимедийной доске изображены объекты права интеллектуальной собственности:

- Результаты интеллектуальной деятельности;
- Произведения науки, литературы и искусства;
- Изобретения, модели, промышленные образцы;

- Фирменные наименования;
- Товарные знаки;
- Другое

Учитель: Ребята, перед вами представлены различные картинки. Подумайте и ответьте: что их объединяет? Выскажите свои предположения, о чем будет наш сегодняшний урок. *(Ученики пытаются определить тему урока, записывают её в свою тетрадь)*

II. Изучение нового материала

Учитель озвучивает определение термина интеллектуальная собственность. Ученики записывают этот термин в свой словарик.

Слайд 2

Интеллектуальная собственность — это результаты мыслительной деятельности, фантазии, идеи, т.е. они носят творческий характер, являются результатом творчества людей.

На слайде демонстрируются различные объекты интеллектуальной собственности и их авторы.

Слайд 3

- «Мона Лиза», или «Джоконда» — картина Леонардо да Винчи
- серия фильмов «Чебурашка» — режиссера Романа Качанова
- программа для ЭВМ № 2019666776 — Многофункциональная система мониторинга и управления технологическим процессом «Т-СМАРТ»

(Ученики приводят свои примеры интеллектуальной собственности).

Учитель поднимает вопрос о том, как доказать своё авторство в изобретении. *(Ученики высказывают свое мнение)*

Учитель:

Особым правом на итог интеллектуальной деятельности или средство универсализации считается право их владельца задействовать объект любым методом по своему усмотрению. Задействование объекта на особых правах

другими лицами допускается только с разрешения правообладателя.

Далее преподаватель акцентирует внимание учащихся на учебник. На нем изображены товарные знаки производителей продукции - например, издательства "МИФ", "Просвещение".

Что означает на второй странице латинская буква "С в круге"?

Слайд 4

Знак "С в круге" является обозначением уникальности текста, написанного именно вами и право им распоряжаться. Впервые он был обозначен в 1952 году благодаря Женевской конвенции, а использоваться на территории нашей страны стал довольно недавно, только с 2003 года. (Ученики конспектируют нужную информацию)

Учитель: Вы можете найти значок авторского права на форумах, веб - сайтах и различных фотографиях. Он достаточно широко распространен, хотя мало кто знает его настоящее назначение. Многие люди до сих пор спорят о том, что означает "значок с в круге", и применяют его по-разному. Но эта пиктограмма не является вымыслом авторов, она имеет законодательное обоснование, а значит, и единый смысл.

На раздаточном материале перед учениками представлены различные ситуации для анализа:

- I. Талантливый музыкант А. Калбаев написал песню одному из джазовых певцов. Музыканту песня не приглянулась и он передал её иному певцу без разрешения автора. Ошибочны ли действия музыканта?
- II. АО "Незабудка" специализируется выпуском коктейлей. Компания "Вирази", которая заключила лицензионный договор с данным обществом, тоже стала специализироваться выпуском таких коктейлей. Через некоторое время компания "Вирази" заключила лицензионный контракт с другой компанией в целях выпуска такой же продукции. Ошибочны ли действия компании "Вирази"?

Ученики в парах анализируют эти ситуации, затем начинается обсуждение.

Далее в целях разъяснения путей защиты авторского права, проводится небольшая лекция.

Текст лекции.

Какие виды прав интеллектуальной собственности существуют?

В соответствии с законодательством Российской Федерации права интеллектуальной собственности рассматриваются как субъективные гражданские права и включают в себя право владения, пользования и распоряжения объектами интеллектуальной собственности.

Слайд 5

Статья 1226 Гражданского кодекса Российской Федерации относится к следующим видам интеллектуальных прав:

- исключительное право;
- личные неимущественные права;
- другие права интеллектуальной собственности.

Давайте поговорим о каждом виде прав интеллектуальной собственности отдельно.

Главным отличительным признаком интеллектуальной собственности от остальных видов собственности является то, что по существу итогом интеллектуальной деятельности человека является нематериальный объект, который может иметь или не иметь физического выражения. Кроме того, несколько субъектов могут задействовать такой объект одновременно, что практически может не совпадать с интересами владельца интеллектуальной собственности. В связи с этим появляется вопрос о том, как охранять права создателя интеллектуальной собственности и, соответственно, быть единственным собственником экономических польз, приносимых такой собственностью? В этом случае мы обратимся к понятию исключительных прав.

Слайд 6

Концепция исключительного права предоставляет создателю интеллектуальной собственности абсолютное право на:

- независимое использование интеллектуальной собственности;
- выдачу разрешений и запретов на использование интеллектуальной собственности третьими лицами.

Пользователь вправе передать свою интеллектуальную собственность третьим лицам по договору с абсолютным неприятием своего права на самостоятельное применение этого объекта в будущем или передать исключительное право по лицензионному договору, то есть предъявить третьим лицам кратковременное право на применение итогов интеллектуальной деятельности. Как договор об отчуждении исключительного права, так и лицензионный договор подлежат регистрации. Главным условием наличия у лица исключительного права на применение объекта интеллектуальной собственности подразумевается регистрация итогов интеллектуальной деятельности в государственных органах. Далее мы рассмотрим личные неимущественные права. В отличие от исключительного права, они не подвергаются отчуждению и неразрывно соединены непосредственно с правообладателем. Личные неимущественные права правообладателя включают в себя право на имя, авторство и т. д.

Существуют и иные права интеллектуальной собственности, которые распространяются только на некоторые объекты интеллектуальной собственности - это право маршрута, которое влечет за собой право автора на поощрение за каждую перепродажу произведения с участием посредника - юридического лица, а также право доступа как Право автора на воспроизведение своего произведения.

Как можно обнаружить нарушение прав интеллектуальной собственности?

Обычно считается, что нарушителями интеллектуальных прав чаще всего являются конкурирующие субъекты, однако судебная практика знает достаточное количество прецедентов, когда интеллектуальные права

нарушались в рамках соглашений, заключенных между правообладателем и пользователем интеллектуальной собственности.

Слайд 7

Ниже приведен список наиболее распространенных нарушений прав интеллектуальной собственности:

- незаконное копирование и распространение произведений литературы, искусства, объектов исполнительской деятельности художников, плагиат и присвоение авторства, внесение изменений в оригинальное произведение без согласия правообладателя;
- распространение продукции, частично или полностью копирующей существующий оригинал с целью получения прибыли, распространение контрафактной продукции;
- нарушение условий действующего лицензионного соглашения;
- присвоение, копирование, имитация чужого товарного знака или средства индивидуализации с целью получения прибыли;
- производство продукции по запатентованной технологии, без заключения договора с правообладателем.

Слайд 8

Куда обращаться в случае нарушения прав интеллектуальной собственности?

Действующее законодательство предусматривает разрешение всех споров, объектом которых является интеллектуальная собственность, в судебном порядке.

В случае утверждения о нарушении интеллектуальных прав правообладатель должен обратиться в отдел Арбитражного Суда Российской Федерации по интеллектуальным правам. Данная инстанция призвана помочь предотвратить действия, которые прямо или косвенно влекут за собой нарушение интеллектуальных прав, восстановить порядок, предшествовавший нарушению, обязать нарушителя возместить моральный ущерб, применить меры по защите

деловой репутации автора и так далее.

В обращении в суд необходимо подробно описать факт предполагаемого нарушения, указать личность предполагаемого нарушителя, место и время нарушения, указать правовые нормы, которые были нарушены, описать условия, при которых может быть разрешен спор, и, если нарушение носит системный характер, необходимо отдельно описать каждое нарушение.

После короткой лекции ученики знакомятся с правовыми актами, регуливающими интеллектуальную собственность.

Слайд 9

На доске перечислены основные НПА в области регулирования интеллектуальной собственности.

Система источников прав интеллектуальной собственности состоит из международных и отечественных *(они все перечислены на доске)*.

Слайд 10

- в отечественные НПА входят:

- 1) Конституция Российской Федерации-Статья 44 устанавливает свободу творчества; пункт " о " статьи 71 относит правовое регулирование интеллектуальной собственности к федеральной юрисдикции;
- 2) положения ГК РФ об интеллектуальной собственности, содержащиеся в статьях (статья 8 ГК РФ относит создание результатов интеллектуальной деятельности к основаниям гражданских прав и обязанностей; в статье 128 ГК РФ результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальную собственность), отнесены к объектам гражданских прав; Статья 138 ГК РФ раскрывает содержание понятия исключительных прав (интеллектуальной собственности), в том числе результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации);
- 3) различные федеральные законы;

4) указы Президента Российской Федерации ("О государственной политике в области охраны авторских и смежных прав"; "о мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения"; "о правовой охране результатов научных исследований, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения");»; "О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической деятельности и интеллектуальной собственности в сфере науки и техники»);

5) Постановления Правительства Российской Федерации (постановления, утверждающие минимальные ставки вознаграждения за отдельные виды использования объектов авторского права и смежных прав; Положение о патентных поверенных; Положение о пошлинах за патентование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрацию товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, предоставление права использования наименований мест происхождения товаров).

(Ученики знакомятся с представленными НПА регулирующими интеллектуальную собственность)

III.Обобщение. Подведение итогов.

О чем мы говорили сегодня на уроке?

IV.Закрепление нового материала.

1. Работа в парах. Решение теста.

2. Составление кластера: “Классификация объектов интеллектуальной собственности”

V.Итог урока.

- Что такое интеллектуальная собственность?

- Назовите объекты интеллектуальной собственности.
- Какие виды прав интеллектуальной собственности существуют?
- Как можно обнаружить нарушение прав интеллектуальной собственности?
- Куда обращаться в случае нарушения прав интеллектуальной собственности?
- Назовите НПА, которые регулируют интеллектуальную собственность.

Слайд 11

Домашнее задание: *Записи в тетради. Найти примеры нарушения прав интеллектуальной собственности и виды ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности.*

VI.Рефлексия.

- урок понравился, мне было интересно;
- мало узнал на уроке, только время потерял;
- много узнал на уроке, хочу найти дополнительный материал по изученной теме;
- урок не понравился, мне было скучно...

Заключение

В данной работе было рассмотрено правовое регулирование интеллектуальной собственности в рамках видео и фотоиндустрии.

Исходя из анализа множественных источников можно сделать вывод о том, что в условиях современного развития права ИС нуждается в эффективной правовой защите. Лица, которые незаконно используют чужую ИС, не только причиняют значительный материальный ущерб авторам (правообладателям), извлекая доходы, но и нарушают права и законные интересы общества и государства, подрывают основополагающие принципы экономики. Сложность доказывания данной категории дел в судах, незначительная мера наказания, предусмотренная за преступления в сфере ИС, несомненно, требует внесения изменений в действующее законодательство, чтобы санкции за нарушение прав на интеллектуальную собственность приобрели превентивное (предупреждающее) значение.

В начале XXI века остается актуальной проблема классификации произведений изобразительного искусства, нерешенная на предыдущих этапах развития авторского права. В современном законодательстве содержится лишь примерный перечень видов изобразительного искусства, классификация которых не проводится.

В работе рассматривается краткая история зарождения и эволюции авторского права за рубежом и в России. Отмечены основные этапы эволюции авторского права, начиная с Указа о патентах и привилегиях 1476 г. Венецианской республики. Кратко рассмотрены английская и французская модели авторского права, которые продолжают действовать и сейчас, только в измененной форме. Рассматриваются эволюция и становление российского авторского права с момента его возникновения в 1828 г. А так же раскрывается понятие авторского права, анализируются субъекты и объекты авторского права.

Также были рассмотрены конкретно фотографические и аудиовизуальные

объекты интеллектуального права. Освящен вопрос по обеспечению интеллектуальных прав. Значительное внимание уделено причинам нарушения интеллектуальных прав, и какие виды нарушения могут быть. А также административной и уголовной защите прав.

Методическая часть представлена конспектом урока по праву в 11 классе.

Дипломная работа выполнена мной самостоятельно,
страницы являются последней.

С. Лу



СПРАВКА

о результатах проверки текстового документа на наличие заимствований

Проверка выполнена в системе Антиплагиат.ВУЗ

Автор работы	Оськина Октябрина Владимировна
Подразделение	Кафедра "Всеобщая история и обществознание"
Тип работы	Выпускная квалификационная работа
Название работы	ВКР_Оськина О.В._Правовое регулирование интеллектуальной собственности в рамках видео- и фотоиндустрии
Название файла	ВКР_Оськина О.В._Правовое регулирование интеллектуальной собственности в рамках видео- и фотоиндустрии.docx
Процент заимствования	22.73 %
Процент самоцитирования	0.00 %
Процент цитирования	19.37 %
Процент оригинальности	57.91 %
Дата проверки	22:28:26 24 июня 2020г.
Модули поиска	Модуль поиска ИПС "Адилет"; Модуль выделения библиографических записей; Сводная коллекция ЭБС; Модуль поиска "Интернет Плюс"; Коллекция РГБ; Цитирование; Модуль поиска переводных заимствований; Модуль поиска переводных заимствований по elibrary (EnRu); Модуль поиска переводных заимствований по интернет (EnRu); Коллекция eLIBRARY.RU; Коллекция ГАРАНТ; Коллекция Медицина; Диссертации и авторефераты НББ; Модуль поиска перефразирований eLIBRARY.RU; Модуль поиска перефразирований Интернет; Коллекция Патенты; Модуль поиска "ПГУ"; Модуль поиска общеупотребительных выражений; Кольцо вузов
Работу проверил	Хрянина Елена Михайловна ФИО проверяющего
Дата подписи	<div></div> <div>Подпись проверяющего</div>



ОТЗЫВ

на бакалаврскую работу студентки 5 курса (гр. 15ИПО1)
направление подготовки 44.03.05 Педагогическое образование
профиль История. Обществознание
историко-филологического факультета
Педагогического института им. В.Г. Белинского
Пензенского государственного университета Оськиной О.В. на тему
«Правовое регулирование интеллектуальной собственности в рамках видео- и
фотоиндустрии»

Актуальность выбранной темы обусловлено тем, что продукция видео и фотоиндустрии в наше время широко используется в преподавании в школе. В связи с чем возникает вопрос о соблюдении авторских прав на произведения, относящиеся к разряду интеллектуальной собственности. Следует отметить, что законодательство по охране авторского права в России появилось значительно позже, чем в США и странах Европы. В советское время оно значительно отличалось от мировых стандартов. Некоторые вопросы еще не полностью урегулированы.

В российской юридической науке данная тема освещена недостаточно полно, поэтому О.В. Оськина столкнулась с проблемой поиска источников. В её работе широко использован сравнительно исторический метод исследования. Правовые акты российского законодательства рассматриваются в сравнении с зарубежными.

Положительной чертой бакалаврской работы является системный анализ современного российского законодательства в части интеллектуальной собственности. О.В. Оськиной была представлена сравнительная характеристика защиты авторских прав, проанализированы основные виды нарушений, административных и уголовных наказаний, предусмотренные за них, на основе чего сделан мотивированный вывод.

Практический подход к реализации данной темы был представлен в методической разработке урока в 8 классе по праву Тема: «Право интеллектуальной собственности и другие вещные права», который спланирован в форме получения новых знаний. В нем правомерно поставлена задача: раскрыть и объяснить учащимся содержание права интеллектуальной собственности и авторского права. Воспитать у учащихся умение защищать свои права, соблюдая правила интеллектуального права.

Структура исследования способствует реализации заявленной цели и задачам исследования. Работа базируется на хорошем знании теоретической стороны вопроса, имеет несомненную практическую значимость.

О.А. Оськина проделала большую работу по анализу, систематизации материала, что позволило создать исследование, достойное оценки «хорошо».

Д.и.н., профессор кафедры
«Всеобщая история и обществознание»



В.В. Ставицкий