

УДК 347.788.33

DOI: 10.34670/AR.2020.18.70.003

Правовой режим сиротских произведений в Российской Федерации

Кочевцева Наталия Ивановна

Аспирант кафедры авторского права,
смежных прав и частноправовых дисциплин,
Российская государственная академия интеллектуальной собственности,
117279, Российская Федерация, Москва, ул. Миклухо-Маклая, 55А;
e-mail: nnattaa2016@mail.ru

Аннотация

Формирование в Российской Федерации цифрового пространства знаний путем создания электронных библиотек, в частности Национальной электронной библиотеки, выявило, что существующая концепция авторского права имеет проблему в виде существования сиротских произведений.

Проблема сиротских произведений вызывает большой интерес специалистов в сфере интеллектуальной собственности не только в Российской Федерации, но и во всем мире. В повестке Постоянного комитета по авторскому праву и смежным правам Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) этот вопрос постоянно в повестке дня.

В статье автор предлагает свое видение проблемы сиротских произведений, формулирует понятие сиротского произведения и предлагает пути решения данной проблемы с помощью норм действующего российского законодательства.

Для цитирования в научных исследованиях

Кочевцева Н.И. Правовой режим сиротских произведений в Российской Федерации // Вопросы российского и международного права. 2020. Том 10. № 6А. С. 28-35. DOI: 10.34670/AR.2020.18.70.003

Ключевые слова

Цифровое пространство знаний, сиротские произведения, право на имя.

Введение

Формирование в России цифрового пространства знаний связано с переходом общедоступных библиотек в информационно-телекоммуникационные сети. Перевод библиотечного фонда в электронный формат и дальнейшее его размещение в информационно-телекоммуникационных сетях в соответствии с действующим законодательством возможно только с разрешения авторов (иных правообладателей), экземпляры произведений которых находятся в фонде, и с урегулированием вопроса о выплате вознаграждения за соответствующее использование. Поиск для реализации указанных целей российскими и зарубежными библиотечными агрегаторами обладателей прав на объекты авторского права подтвердил тот факт, что в международном юридическом пространстве существует такое правовое явление как сиротские произведения.

В отечественной цивилистике такая проблема как сиротские произведения не сформулирована, поэтому в законодательстве это правовое явление не нашло своего отражения. Однако переход российской экономики на инновационный путь развития и формирование в России общества знаний, ориентированного на сохранение и использование объектов исторического, научного и культурного наследия народов РФ и обеспечение доступа к ним максимально широкого круга пользователей, способствовало тому, что из правового явления сиротские произведения трансформировались в актуальную проблему российской цивилистики, требующей правовой определенности.

Основная часть

В соответствии с Директивой Европейского парламента и Совета Европейского Союза от 25 октября 2012 года 2012/28/ЕС об определенном разрешенном использовании сиротских произведений, сиротское произведение - это произведение: 1) автор которого неизвестен; 2) автор или иной правообладатель известен, но местонахождение его неизвестно и не обнаружено.

Прежде всего необходимо отметить, что сиротские произведения — это обнародованные произведения науки, литературы и искусства, приобретающие в процессе своего использования статус сиротского произведения, который не влечет утрату произведением охраноспособности, т.е. сиротское произведения продолжает оставаться объектом права. При этом очень важно особо отметить, что сиротское произведение – это не новый объект права (например, как составные и производные произведения), а правовой статус уже созданного объекта авторского права. Поскольку сиротские произведения – это объекты права, проблема сиротских произведений — это проблема в субъекте права, которая выражается в следующем: 1) не может быть установлено имя, фамилия и отчество автора, поскольку произведение опубликовано анонимно или под псевдонимом; 2) не может быть найден или прекратил свое существование законный представитель автора произведения, опубликованного анонимно или под псевдонимом - издатель, опубликовавший данное произведение, имя и наименование которого указано на произведении.

Проблема поиска местонахождения автора произведения, имя и фамилия которого известны к проблеме сиротских произведений не относится, т.к. является общей проблемой для многих результатов интеллектуальной деятельности (проблема поиска правообладателей существует не только в авторском праве, она актуальна и для объектов смежных прав, патентных прав), Данная

проблема на сегодняшний день также является одной из актуальнейших проблем права интеллектуальной собственности, но решаться она должна не в рамках проблемы сиротских произведений, поскольку: 1) это самостоятельная проблема; 2) для решения проблемы добросовестного поиска должны быть осуществлены комплексные законодательные изменения, возможно и не только в праве интеллектуальной собственности.

Отнесение в Российской Федерации к сиротским произведениям результатов интеллектуальной деятельности, обладающих всеми признаками объектов авторского права, но не имеющих конкретных авторов, представляется недопустимым, поскольку, если применять аналогию закона (статья 1259 Гражданского Кодекса РФ), произведения, не имеющие конкретных авторов, не могут являться объектами авторского права. Например, авторские права на произведения фольклора не возникают из-за того, что их автор неизвестен, вследствие чего в отношении таких произведений невозможно возникновение субъективных авторских прав [Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, 2008,390]. Как отмечал В.А. Дозорцев, если нет субъекта, которому могло бы принадлежать субъективное право, прекращаются и соответствующие права [Дозорцев, 2000,16].

Таким образом, сиротское произведение — это обнародованное произведение науки, литературы и искусства, имеющее конкретного автора, т.е. являющееся объектом авторского права, при этом имя автора по каким-либо причинам не было указано при обнародовании и использовании данного произведения.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации единственной правомерной причиной не указания имени автора является решение автора (в соответствии со статьей 1265 Гражданского кодекса Российской Федерации) использовать или разрешать использование произведения без указания своего имени, то есть анонимно, или под псевдонимом.

Учитывая вышеизложенное, представляется, что с позиции действующего нормативного регулирования и сложившихся доктринальных взглядов в российской цивилистике можно сформулировать следующие правовые критерии отнесения произведений науки, литературы и искусства к сиротским произведениям: 1) произведение должно быть обнародованным объектом авторского права; 2) произведение должно быть введено в гражданский оборот правомерно; 3) произведение должно быть опубликовано анонимно, т.е. без указания имени автора; 4) произведение должно быть опубликовано под псевдонимом автора, при этом псевдоним должен не позволять установить личность автора; 5) если, указанные на произведении издатель (пункт 1 статьи 1287 Гражданского кодекса Российской Федерации) или иное лицо, имеющее право на правомерное введение произведения в гражданский оборот (которое также, при отсутствии доказательств иного, считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление), не могут быть найдены с помощью предусмотренных действующим законодательством способов или прекратили свое существование.

Предложенные правовые критерии позволяют дать следующее определение термину «сиротские произведения»: сиротское произведение – это произведение науки, литературы и искусства, опубликованное анонимно или под псевдонимом (за исключением случаев, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности), в отношении которого законный представитель автора: указанные на произведении издатель или иное лицо, осуществившее правомерное введение произведения в гражданский оборот, не может быть найден и или прекратил свое существование. Для включения данного определения в законодательные нормы

необходимо внесение в Гражданский кодекс Российской Федерации определенной поправки: глава 70 четвертой Части Гражданского кодекса Российской Федерации должна быть дополнена статьей 1265 следующего содержания:

- 1) Произведение, опубликованное анонимно или под псевдонимом (за исключением случаев, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности), в случае, если представители автора: указанные на произведении издатель (пункт 2 статьи 1265) или иное лицо, имеющее право на правомерное введение произведения в гражданский оборот (которое также, при отсутствии доказательств иного, считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление), не могут быть найдены с помощью предусмотренных действующим законодательством способов или прекратили свое существование, является сиротским произведением.
- 2) Если автор произведения раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнение, произведение утрачивает статус сиротского произведения и продолжает охраняться в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации».

Четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации базируется на единой юридической конструкции, поэтому изменения, вносимые в четвертую часть Гражданского кодекса Российской Федерации, не должны противоречить правовым подходам, получившим законодательный статус.

Правовой статус произведений, признанных сиротскими, имеет свои особенности, вызванные невозможностью установления имени и фамилии автора. Четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации в пункте 2 статьи 1281 Гражданского кодекса Российской Федерации уже установило особый правовой статус для произведений, обнародованных анонимно или под псевдонимом, связанный с временным ограничением исключительного права на произведение. Так, в отношении произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, обнародованного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение срока, установленного пунктом 1 статьи 1281 Гражданского кодекса Российской Федерации, т.е. действовать в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

Автор полагает, что поскольку сиротские произведения — это произведения, опубликованные анонимно или под псевдонимом, указанная правовая конструкция по аналогии закона может быть применена и к сиротским произведениям. В связи с этим, статья 1281 Гражданского кодекса Российской Федерации должна быть дополнена пунктом 6 следующего содержания: «6. На сиротское произведение срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор сиротского произведения раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, исключительное право будет действовать в течение срока, установленного пунктами 1,3,4 и 5 статьи 1281 Гражданского кодекса Российской Федерации».

Данная норма позволит соблюсти баланс интересов общества и автора, поскольку, не ущемляя прав автора, будет способствовать правомерному использованию произведений науки, литературы и искусства разными категориями пользователей, т.е. не только общедоступными библиотеками, образовательными организациями, т.к. в соответствии со статьей 1282

Гражданского кодекса Российской Федерации сиротское произведение, в отношении которого срок действия исключительного права истек, переходит в общественное достояние и, следовательно, может использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения. Ограничение исключительного права автора сиротского произведения по временному критерию не противоречит концепции ограничения исключительного права, изложенной как в Гражданском кодексе Российской Федерации, так и в Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений.

Для сохранения в тайне имени и фамилии автора произведения, опубликованного анонимно или под псевдонимом, в действующем законодательстве предусмотрен институт законного представительства такого автора. Функции законного представителя автора выполняет в соответствии со статьей 1265 Гражданского кодекса Российской Федерации издатель, указанный на экземпляре произведений. Представитель – издатель вправе защищать права анонимного автора и обеспечивать их осуществление.

Развитие науки и техники привели к появлению новых технических средств, благодаря которым появляется возможность эффективно защищать объекты авторского права. Технические меры защиты, содержащие информацию, с помощью которой можно идентифицировать автора или иного правообладателя, является в соответствии со статьей 1300 Гражданского кодекса Российской Федерации информацией об авторском праве. Под информацией об авторском праве, согласно указанной статье, признается любая информация, которая идентифицирует произведение, автора или иного правообладателя, либо информация об условиях использования произведения, которая содержится на оригинале или экземпляре произведения. Изменение или удаление такой информации без соответствующего разрешения правообладателя запрещается.

Данное правовое новшество позволяет расширить число законных представителей авторов произведений, опубликованных анонимно или под псевдонимом, указав в числе представителей не только издателей, но и иных лиц, имеющих право на правомерное введение в гражданский оборот произведения, которые указали свое имя или наименование, в том числе и с помощью специальных технических средств (например, цифровые водяные знаки и т.д.).

В том случае, если произведение опубликовано без указания имени автора, возникает вопрос: это произведение опубликовано анонимно или у данного результата интеллектуальной деятельности отсутствует автор?

Правовое решение этого вопроса очень важно и для сиротских произведений, поскольку это произведения, опубликованные анонимно или под псевдонимом.

Четвертая часть Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает в статье 1271 Гражданского кодекса Российской Федерации такой правовой инструмент как знак охраны авторского права. Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на каждом экземпляре произведения помещает знак охраны авторского права, который состоит из: латинской буквы «С» в окружности; имени и наименования правообладателя; года первого опубликования произведения.

Российская Федерация сделала важные шаги на пути к изменению статуса информации об авторском праве, включив в Гражданский кодекс Российской Федерации статью 1300. Учитывая данную статью, можно сделать вывод, что внесение изменений в статью 1271 Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующей вопрос содержания и правового статуса знака охраны авторского права, будут отвечать не только современным реалиям, но концепции изменения гражданского законодательства. В свете проблемы сиротских произведений статья

1271 Гражданского кодекса Российской Федерации должна быть дополнена пятым абзацем следующего содержания: «указания на то, что произведение публикуется анонимно или под псевдонимом».

Заключение

Основываясь на предложенном определении сиротского произведения, можно выделить четыре особенности правового режима сиротских произведений в Российской Федерации:

- сиротские произведения — это охраноспособные объекты авторского права, опубликованные анонимно или под псевдонимом;
- это особый подход к расчету течения срока действия исключительного права на произведение;
- это отсутствие законных представителей (издателя или иного лица, имеющего право на правомерное введение в гражданский оборот произведения), способных обеспечивать осуществление авторских прав на произведение и их защиту. Представляется, что именно отсутствие законных представителей, а значит лиц, способных обеспечивать осуществление авторских прав на произведение, опубликованное анонимно или под псевдонимом, является основанием для перехода произведения в статус сиротского.
- правовой режим сиротских произведений не применим к подлежащим правовой охране иным результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Библиография

1. Директива Европейского парламента и Совета Европейского Союза от 25 октября 2012 года 2012/28/ЕС об определенном разрешенном использовании сиротских произведений // URL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/PDF/?uri=CELEX:32012L0028&rid=1> (дата обращения 28.05.2020).
2. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9.09.1886 (дополненная в Париже 4.05.1896 г., пересмотренная в Берлине 13.11.1908 г., дополненная в Берне 20.03.1914 г. и пересмотренная в Риме 2.06.1928 г., в Брюсселе 26.06.1948 г., в Стокгольме 14.07.1967 г. и в Париже 24.07.1971 г., измененная 28.09.1979 г.) // СПС КонсультантПлюс. - <http://www.consultant.ru>.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья и четвертая. - М.: Проспект, 2019. - 736 с.
4. Дозорцев В.А. Опубликование материалов, не охраняемых авторским правом // Юридический мир. 2000. №12. С.15-20.
5. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации/ Под ред. А.Л.Маковского; Иссл.центр частн. права. -М.: Статут, 2008. -713с.
6. Смирнов О.А. Направление парадигмы развития интеллектуальной собственности: международный аспект // Вопросы российского и международного права. 2019. Том 9. № 8А. С. 211-216. DOI 10.34670/AR.2019.89.8.027
7. Jacobi T., Sag M., Sytch M. The Effect of Judicial Ideology on Intellectual Property Cases. – 2007.
8. Sag M., Jacobi T., Sytch M. The Effect of Judicial Ideology in Intellectual Property Cases //2nd Annual Conference on Empirical Legal Studies Paper. – 2007.
9. Beebe B. Does Judicial Ideology Affect Copyright Fair Use Outcomes: Evidence from the Fair Use Case Law //Colum. JL & Arts. – 2007. – Т. 31. – С. 517.
10. McKenna M. P. The Rehnquist Court and the Groundwork for Greater First Amendment Scrutiny of Intellectual Property //Wash. UJL & Pol'y. – 2006. – Т. 21. – С. 11.

Legal regime of orphan works in the Russian Federation

Nataliya I. Kochevtseva

Post-graduate student of the department of copyright,
related rights and private law disciplines,
Russian State Academy of Intellectual Property,
117279, 55A Miklukho-Maklaya str., Moscow, Russian Federation;
e-mail: nnattaa2016@mail.ru

Abstract

The formation of a digital knowledge space in the Russian Federation through the creation of electronic libraries, in particular the National Electronic Library, revealed that the existing concept of copyright has a problem in the form of the existence of orphan works. The problem of orphan works is of great interest to specialists in the field of intellectual property not only in the Russian Federation, but throughout the world. On the agenda of the Standing Committee on Copyright and Related Rights of the World Intellectual Property Organization (WIPO), this issue is constantly on the agenda. In the article, the author offers his vision of the problem of orphan works, formulates the concept of orphan works and suggests ways to solve this problem using the norms of the current Russian legislation.

For citation

Kochevtseva N.I. (2020) Pravovoi rezhim sirotskikh proizvedenii v Rossiiskoi Federatsii [Legal regime of orphan works in the Russian Federation]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 10 (6A), pp. 28-35. DOI: 10.34670/AR.2020.18.70.003

Keywords

Digital space of knowledge, orphan works, the right to a name.

References

1. Directive 2012/28/EU of the European Parliament and of the Council of 25 October 2012 on certain permitted uses of orphan works // URL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/PDF/?uri=CELEX:32012L0028&rid=1> (accessed 05.28.2020).
2. The Berne Convention for the Protection of Literary and Artistic Works of September 9, 1886 (amended in Paris on May 4, 1896, revised in Berlin on November 13, 1908, amended in Bern on March 20, 1914, and revised in Rome on April 2, 1928, in Brussels 06/26/1948, in Stockholm 07/14/1967 and in Paris 07/24/1971, amended 09/28/1979) // ATP Consultant Plus. - <http://www.consultant.ru>.
3. Civil Code Civil Code of the Russian Federation. Parts of the first, second, third and fourth. - M.: Prospect, 2019. -736p.
4. Dozortsev V.A. Publication of materials not protected by copyright // Legal World. 2000. No.12. Pp.15-20.
5. Commentary on the fourth part of the Civil Code of the Russian Federation / Ed. A.L. Makovsky; Private research center rights. -M.: Statute, 2008. -713p.
6. Smirnov O.A. (2019) Normativnoye zakrepleniye pokazateley transportnoy dostupnosti: vozmozhnosti i ogranicheniya primeneniya regional'noy grazhdanskoy aviatsii [Normative consolidation of indicators of transport accessibility: possibilities and limitations of the use of regional civil aviation]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 9 (8A), pp. 211-216. DOI 10.34670/AR.2019.89.8.027
7. Jacobi T., Sag M., Sytch M. The Effect of Judicial Ideology on Intellectual Property Cases. – 2007.
8. Sag M., Jacobi T., Sytch M. The Effect of Judicial Ideology in Intellectual Property Cases //2nd Annual Conference on Empirical Legal Studies Paper. – 2007.
9. Beebe B. Does Judicial Ideology Affect Copyright Fair Use Outcomes: Evidence from the Fair Use Case Law //Colum.

Nataliya I. Kochevtseva

JL & Arts. – 2007. – T. 31. – C. 517.

10. McKenna M. P. The Rehnquist Court and the Groundwork for Greater First Amendment Scrutiny of Intellectual Property //Wash. UJL & Pol'y. – 2006. – T. 21. – C. 11.