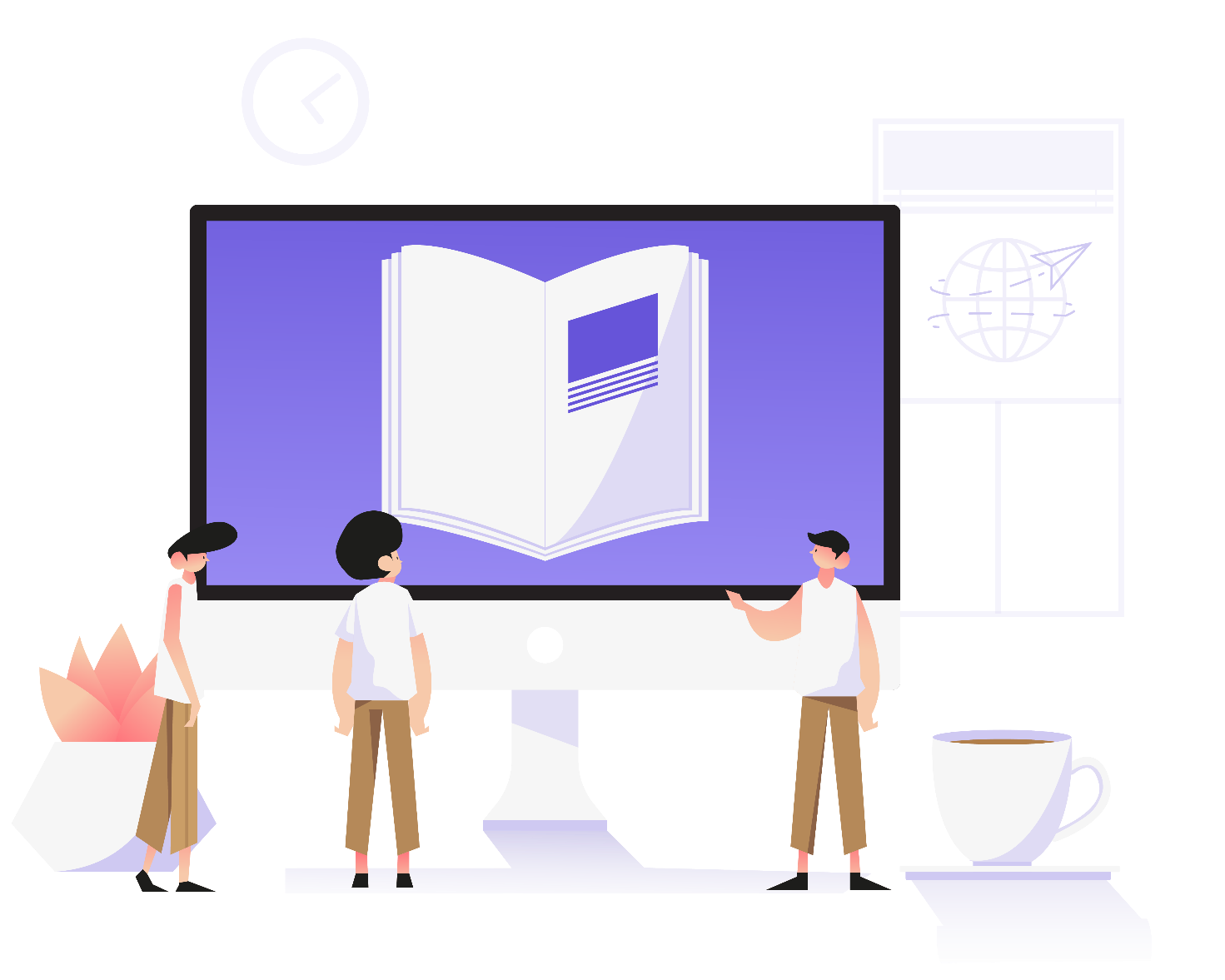
Работа с контентом

Правовые основы. Специфика и риски



# 

# 

# На этом уроке

Мы рассмотрим проблематику законности использования различных материалов в сети «Интернет» и не только. Сперва мы посмотрим какие сферы интеллектуальных прав касаются работы с контентом, обсудим основные отличия различных объектов интеллектуальной собственности. Затем мы подробно разберем что из себя представляет авторское право, какие объекты оно защищает и какие правила имеются для использования объектов авторского права по договорам и без договоров. В конце мы разберем определенные практические вопросы, которые особенно могут быть актуальны для работников с контентом.

# Оглавление

[На этом уроке 1](#_heading=h.1fob9te)

[Оглавление 1](#_heading=h.4i7ojhp)

[Глоссарий 1](#_heading=h.3znysh7)

[Теория урока 1](#_heading=h.2et92p0)

[Объекты интеллектуальной собственности: общая характеристика 1](#_heading=h.tyjcwt)

[Авторское право: важные особенности 2](#_heading=h.3dy6vkm)

[Содержание понятия авторского права 3](#_heading=h.1t3h5sf)

[Объекты авторского права 3](#_heading=h.4d34og8)

[Распоряжение правами 5](#_heading=h.2s8eyo1)

[Коммерческое использование произведений 5](#_heading=h.3rdcrjn)

[Свободное использование объектов авторского права 6](#_heading=h.26in1rg)

[Электронные библиотеки произведений: важные особенности 7](#_heading=h.lnxbz9)

[Практическое задание 8](#_heading=h.1ksv4uv)

[Дополнительные материалы 10](#_heading=h.z337ya)

[Используемые источники 10](#_heading=h.3j2qqm3)

[От редактора: оформление, ошибки и опечатки 10](#_heading=h.2xcytpi)

# Глоссарий

[Объекты интеллектуальной собственности](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/2a4870fda21fdffc70bade7ef80135143050f0b1/) – результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

Произведения – охраняемые авторским правом объекты, например, произведения науки, литературы или искусства.

Объект авторского права – синоним термина «произведение».

Интеллектуальные права – гражданские права, возникающие на какие-либо объекты интеллектуальной собственности.

# Теория урока

## Объекты интеллектуальной собственности: общая характеристика

Понятие интеллектуальных прав подразумевает соблюдение прав при использовании самых разных объектов. Это и объекты авторских и смежных прав, различных средств индивидуализации, патентов, секретов производства. В большей степени работа с контентом касается объектов авторских прав, средств индивидуализации и промышленных образцов, поскольку патенты на промышленные образцы предполагают лишь защиту внешнего облика объекта, и не редко в качестве промышленных образцов регистрируются значки, эмблемы, фигурки, одежда и т.д.

Товарные знаки, фирменные наименования, наименования места происхождения товаров, изобретения, полезные модели и промышленные образцы возникают вследствие регистрации их в государственном или международном реестре. В Российской Федерации подобные реестры носят публичный характер и с ними можно ознакомиться по ссылке: <http://new.fips.ru/registers-web/>. Каждому из вышеперечисленных объектов при регистрации присваивается индивидуальный номер, по которому он идентифицируется в реестре. Для поиска какого-либо объекта в официальном реестре нужно знать его индивидуальный номер, официального удобного поисковика «по словам» или «по картинкам» на настоящий момент не существует.

Иногда какой-либо объект можно найти посредством поисковых систем. Например, яндекс создал удобную поисковую систему для патентов: <https://yandex.ru/patents>. В случае с товарными знаками на настоящий момент все хорошие поисковые системы платные, в качестве примера можно привести: <https://poiskznakov.ru/>. Также поиск «по словам» или «по картинкам» можно заказать у самого ФИПС – это подразделение Роспатента, которое непосредственно отвечает за регистрацию объектов.

## Авторское право: важные особенности

Объекты авторского права возникают вследствие осуществления творчества. Творчество юристами понимается достаточно традиционно, но все-таки с определенными особенностями. Предполагается, что автор объекта авторского права проходит минимальный порог творчества и за это правопорядок вознаграждает его некой монополией на использование. При этом существует презумпция творчества. Это означает, что, если какое-либо лицо заявляет, что тот или иной объект не является объектом авторского права, оно должно самостоятельно доказать, что минимальный порог творчества не пройден.

Еще одно особенностью авторского права является то, что оно не защищает идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования, геологическую информацию о недрах. Авторское право защищают лишь форму – внешнее проявление творчества, в котором оно реализуется. Форма, как несложно догадаться, у каждого объекта своя, но иногда некоторые объекты можно реализовать в разных формах. У литературного произведения это текст, у фильма это сама аудиовизуальная запись, у музыкального произведения со словами это и музыка, и текст. Но литературное произведение можно, как и напечатать, так и записать в качестве аудиокниги. Музыкальное произведение можно, как и исполнить на музыкальном инструменте, так и записать нотами на бумаге. Произведения архитектуры можно, как и построить, так и изобразить в виде чертежа.

Из вышесказанного можно сделать вывод, что, например, определенные известные сюжетные линии можно использовать при создании фильма даже если эти сюжетные линии непосредственно ассоциируются у нас с какими-либо произведениями. Но использовать, например, изображения с какими-либо известными персонажами без получения согласия правообладателя нельзя.

Названия произведений, их составные части также охраняются авторским правом.

При этом, авторским правом не охраняются:

* законы, судебные решения и иные схожие официальные документы государственных органов;
* фольклор, не имеющий конкретных авторов;
* сообщения о событиях, фактах информационного характера, например, новости, расписания и т.п.

## Содержание понятия авторского права

Авторское право понятие многосоставное. В авторское право на самом деле входит определенное количество прав. Самое главное право, которое носит имущественный характер, это исключительное право. Именно исключительное право на объект авторского права является оборотоспособным, это значит, что мы заключаем договоры в отношении исключительного права на фотографию, а не в отношении самой фотографии. Из этого также следует, что само авторское право неотчуждаемо. Нельзя заключить договор в отношении всего авторского права, можно лишь заключить договор в отношении исключительного права.

В понятие авторского права также входят личные неимущественные права, их несколько: право авторства, право на имя, право на обнародование, право на отзыв и право на неприкосновенность. В отношении них можно договариваться, но не в части их перехода, а в части их неосуществления авторами. Например, можно договорится, что автор разрешает использовать произведение анонимно (автор формально отказывается пользоваться правом на имя). Или можно договориться, что автор разрешает нарушать неприкосновенность произведения.

Право авторства – право признаваться автором конкретного произведения. Оно тесно связано с правом на имя, поскольку посредством осуществления права на имя реализуется право авторства. Право на имя – право использовать собственное имя или псевдоним при опубликовании произведения. Например, книги традиционно издаются с упоминанием имени автора. Или всем так известные титры в конце фильмов – это в том числе реализация права на имя.

Право на обнародование – право совершить действие или дать согласие на его совершение, которое впервые делает произведение доступным для всех. Право на отзыв – право отозвать произведение у лица, которому разрешили обнародовать произведение, до момента его обнародования. Право на неприкосновенность – право внесения в произведение различных изменений, сокращений, дополнений.

В авторское право также входят так называемые иные права. Они касаются лишь определенных объектов авторского права. Например, таким иным правом является право следования. Автор оригинала картины вправе требовать процент от цены картины у организатора аукциона, который в качестве посредника продает картину автора. Также таким иным правом является право доступа. Автор картины или произведения архитектуры вправе потребовать у собственника картины или произведения архитектуры доступ для создания авторской копии.

## Объекты авторского права

Объектами авторского права являются:

1. Литературные произведения – охраняются те, которые фиксируются записями и знаками.
2. Драматические произведения – охраняется последовательность действий актеров.
3. Хореографические произведения и пантомимы – охраняются действия. Хореографические произведения также можно записывать на бумаге специальными обозначениями.
4. Музыкальные произведения с текстом или без текста. При этом необходимо учитывать, что существуют такие объекты смежных прав как исполнения (вокальные исполнения, исполнения музыки) и фонограммы (технические записи музыки и вокала), поэтому для полноценного соблюдения всех прав при использовании музыкальных треков необходимо соблюдать не только авторские права на музыку и текст, но и права на исполнение и фонограмму.
5. Аудиовизуальные произведения – сложносоставные объекты, в которых сливается режиссура, сценарий и музыка композитора. У аудиовизуальных произведений по общему правилу три автора: режиссер, сценарист и композитор, но не обязательно все три должны присутствовать. Видеозаписи технического характера, например, записи с камер видеонаблюдения объектами авторского права не являются.
6. Фотографические произведения – у фотографий велик элемент техники. Творчество заключается в выборе ракурса и освещения, но существуют фотографии, которые создаются автоматически, в отношении них не возникает авторского права.
7. Произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства – в отношении данных объектов есть понятие оригинала и копии. При копировании очень сложно создать полностью идентичное произведение, поэтому автор имеет право доступа к оригиналу, но не к копии (см. ранее). У данных произведений может существенно меняться форма, например, двухмерное может становится трехмерным. Поэтому если на основе рисунков каких-либо персонажей создадут фигурки или игрушки без согласия правообладателей, такие действия будут являться нарушениями авторского права на произведения изобразительного искусства.
8. Произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства – автор не может выступать против естественного использования объекта.
9. Произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов – копирование чертежей тоже самое, что построение одинакового здания.
10. Географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии и к другим наукам – информация, отраженная в самой карте, не охраняется. Охраняется выбор цвета, окантовки карты, выбор шрифтов и иные изобразительные элементы.

Вышеперечисленный перечень объектов авторского права неисчерпывающий, это значит, что что-то еще может быть признано объектом авторского права. Например, не исключено, что красивая и творческая подача блюда в ресторане, визуальное оформление еды, может быть также признано объектом авторского права.

Произведения охраняются независимо от их достоинств. Степень полезности или вреда также не имеет значения (книга Mein Kampf охранялась авторским правом). Примитивные рисунки и тексты тоже охраняются, если они созданы в результате творческого труда. Произведение может быть незакончено.

## Распоряжение правами

Исключительным правом на произведение можно распоряжаться следующими основными образами:

1. Договор отчуждения исключительного права на произведение – согласно условиям такого договора исключительное право переходит новому правообладателю в полном объеме.
2. Лицензионный договор – право использования произведения предоставляется в объеме, на срок и на территорию, указанную в лицензионном договоре. При этом лицензионные договоры бывают:
   1. исключительная лицензия – предоставляется только одному лицу, предполагает «эксклюзивность» прав;
   2. неисключительная лицензия – одинаковая лицензия может предоставляться разным лицам, «эксклюзивности» не предполагается.

При этом необходимо учитывать, что никаких эксклюзивных прав не существует, условий о подобных правах нужно избегать в текстах договоров. Но поскольку обучение в рамках настоящего курса не сводится к обучению Вас как юристов, мы рекомендуем обращаться при составлении и подписании договоров в отношении любых объектов интеллектуальной собственности, к профессионалам.

## Коммерческое использование произведений

Коммерческое использование по смыслу закона предполагает получение согласия у правообладателя, например, посредством заключения лицензионного договора или получения согласия в форме письма. Во всех данных случаях по общему правилу необходимо получать такие согласия:

1. Воспроизведение – изготовление одного или более экземпляров произведения в любой материальной форме, либо на электронном носителе, в памяти компьютера или смартфона.
2. Распространение – продажа или иное отчуждение (например, дарение) оригинала или экземпляров произведения.
3. Прокат – предоставление в аренду, бесплатную аренду (ссуду) оригинала или экземпляров произведения.
4. Импорт – ввоз оригинала или экземпляров произведения через таможенную границу Российской Федерации с целью реализации.
5. Публичный показ и публичное исполнение – демонстрация или исполнение оригинала или экземпляров произведения в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу твоих близких.
6. Сообщение в эфир и сообщение по кабелю – демонстрация произведения на телевидение или на радио через спутник, кабель, провод или аналогичные технические средства.
7. Доведение до всеобщего сведения – загрузка произведения в сеть «Интернет».
8. Перевод или другая переработка – создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного) с использованием произведения изначального.
9. Использование произведения в составе сложно объекта – использование произведения без осуществления переработки в составе аудиовизуального произведения (например, фильма, рекламного видеоролика), театрально-зрелищного представления, мультимедийного продукта, базы данных.

## Свободное использование объектов авторского права

Существуют определенные исключения, когда можно использовать произведения без разрешения правообладателя, то есть без какого-либо договора. В первую очередь это использование в личных целях. Использование в личных целях ознаменовано несколькими условиями. Во-первых, можно только воспроизводить произведение. Воспроизведение – изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. При этом запись произведения на электронном носителе, в том числе запись в память компьютера, также считается воспроизведением. Во-вторых, воспроизводить подобным образом может только физическое лицо, потому что у юридического лица не может быть личных целях по смыслам этого правила закона. В-третьих, личные цели - некоммерческое использование соответствующего экземпляра произведения для удовлетворения собственных потребностей или потребностей обычного круга близких гражданина (который определяется судом с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела).

При этом существуют исключения из вышеописанного личного использования произведения без согласия правообладателя. Нельзя: воспроизводить произведения архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений; репродуцировать книги и нотные тексты полностью; воспроизводить видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу близких; воспроизводить аудиовизуальное произведение с помощью профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях; воспроизводить программное обеспечение за исключением копирования лицензионного программного обеспечения «на всякий случай» (обычно ранее приобретенного).

Отдельным и часто используемым на практике исключением является цитирование. При цитировании всегда необходимо указывать имя автора и источник заимствования. Под такими источниками понимаются и СМИ, телевиденье, радио, книги, в которых произведение использовалось на законных основаниях. Цитировать можно, как и часть произведения, так и все произведение, но объем использования произведения должен быть оправдан какой-либо целью, о которой пойдет речь далее. Цитирование возможно только с определенной целью: научной, полемической, критической, информационной, учебной и с целью раскрытия творческого замысла автора.

Цитировать можно любое произведение: музыку, фотографию, фильм и т.д. Можно цитировать даже код программы. Было известное дело о цитировании фотографий блогера Ильи Варламова, которое он проиграл. Цитировать текст, песню или фильм можно даже в переводе.

Также без получения согласия от правообладателя можно реализовывать пародии или карикатуры. Закон определений понятиям «пародия» и «карикатура» не дает, для точного понимания будет необходимо обратиться к искусствоведам. Но мы знаем, что пародии и карикатуры всегда обладают двумя основными чертами:

* должна быть неизменная связь с комическим эффектом;
* всегда будет иметься узнаваемость, связанная с тем, что используется оригинальное произведение.

## Электронные библиотеки произведений: важные особенности

Для правомерного коммерческого использования существуют определенные удобные способы получения лицензий – разрешений правообладателей. Существуют платные и бесплатные библиотеки в сети «Интернет», которые имеют типовой договор у себя на сайте, который можно заключить, обычно просто оплатив доступ к произведениям, например, к фотографиям. Юридически такие договоры называются открытыми лицензиями. К сожалению, для полного понимания будет ли то или иное последующее использование фотографии правомерным (можно ли печатать данные фотографии на бумаге и продавать их, можно ли их выкладывать в сеть «Интернет») нужно прочесть условия такого договора и иногда это необходимо доверять профессионалам.

Например, платная библиотека изображений [www.shutterstock.com](http://www.shutterstock.com/) имеет текст такого типового договора по ссылке: [www.shutterstock.com/license](https://www.shutterstock.com/license). Согласно тексту такого типового договора лицо, которое заключило с Shutterstock лицензионный договор, вправе использовать изображения в сети «Интернет», в мобильной рекламе, в программах, в печатном виде на упаковке или в маркировке товаров, в рекламе, на обложках дисков, в газетах и журналах, в фильмах или в мультимедийной рекламе.

Примеры сайтов с бесплатными изображениями:

* [www.freepik.com](http://www.freepik.com/)
* [www.allthefreestock.com](http://allthefreestock.com/)
* [www.sitebuilderreport.com/stock-up](http://www.sitebuilderreport.com/stock-up)
* [www.unsplash.com](https://unsplash.com/)
* [www.kaboompics.com](http://kaboompics.com/)
* [www.flaticon.com](http://www.flaticon.com/)

# Практическое задание

Вам предстоит решить пять юридических задач на тему авторского права. Для удобства предложены варианты ответов. Решение каждой задачи предполагает лишь один правильный ответ.

1. Входе работы над проектом ваш работодатель решил заключить договор с фотографом о предоставлении лицензии на фотографии. Фотограф прислал свою форму договора под названием «Лицензионный договор». Пробежавшись глазами, Вы не обнаружили в договоре каких-то условий о исключительных правах, исключительной или неисключительной лицензии. При этом, в договоре имелись некие условия о неэксклюзивных правах на фотографии. Как Вам необходимо поступить?

1. лично написать фотографу, что неэксклюзивных прав не существует и он должен прислать иную форму договора;
2. рассказать о сложившейся ситуации руководителю, порекомендовав работодателю обратиться к профильному специалисту для полноценной оценки условий договора;
3. проигнорировать полученную форму договора, имея понимание, что работодатель вполне возможно заключит, согласно данной форме, договор.

2. Вы взяли редкую книгу в библиотеке и не успели ее прочитать. Желая лично заиметь собственный экземпляр настоящей книги, Вы решили откопировать все ее страницы и сшить их, получив некое подобие книги. Имеете ли Вы на это право в соответствии с действующим законодательством России?

1. нет, я не имею права подобным образом воспроизводить текст, охраняемый авторским правом;
2. нет, я имею право лишь откопировать часть книги, но не всю ее целиком;
3. да, я могу подобным образом откопировать всю книгу, но в дальнейшем не могу копировать полученный результат и продавать его;
4. да, я могу подобным образом откопировать всю книгу, а затем сделать еще несколько копий с полученного результата и продать их.

3. В сети «Интернет» Вы обнаружили крайне привлекательное для Вас изображение вашего любимого известного всем фэнтезийного персонажа. Вам показалось, что было бы великолепно сделать себе подарок и приобрести футболку с подобным изображением, но поискав в сети «Интернет», Вы не смогли обнаружить интернет-магазин, в котором бы продавалась подобная футболка. Вы взяли чистую белую футболку и собственными руками срисовали на нее данное изображение. Ваши друзья, увидев Вас в футболке с самодельным рисунком, сразу же предложили Вам подзаработать и продать им пару подобных экземпляров. А один наиболее предприимчивый друг порекомендовал открыть собственный интернет-магазин и заняться продажами через Instagram. Законны ли ваши действия? Если не все, то какие законны?

1. никакое из вышеперечисленных действий не является законным;
2. срисовывание изображения фэнтезийного персонажа из сети «Интернет» на собственную футболку законно, остальные действия незаконны;
3. срисовывание на собственную футболку, а также многократное срисовывание изображения фэнтезийного персонажа из сети «Интернет» на футболки и их дальнейшая продажа близким друзьям законна, а распространение посредством рекламирования подобных футболок в Instagram незаконно;
4. все законно.

4. В рекламном агентстве в рамках проекта клиентом было предложено использовать при создании короткого рекламного ролика аналог известного джингла видеороликов, выкладываемых на Youtube, «Юрий будет Дудь, Дудь будет Юрий». Не желая «заморачиваться», клиент предложил взять соответствующий музыкальный трек и, убрав из него голосовую дорожку, записать новый текст и наложить на музыку. Будут ли законны ваши действия, если Вы исполните пожелание клиента?

1. да, действия будут законны, поскольку такой короткий музыкальный трек с таким примитивным текстом не признается объектом авторского права или смежных прав;
2. да, действия будут законны сами по себе, даже если подобный джингл признается объектом авторского права и(или) смежных прав;
3. действия будут законны только если перед их осуществлением с правообладателем исключительного права на музыкальное произведение, исполнение голосом и фонограмму будет заключен договор;
4. действия будут незаконны, даже если с правообладателем исключительного права на музыкальное произведение, исполнение голосом и фонограмму будет заключен договор.

5. В молодости много лет Вы вели в интернете блог, в котором публиковали собственные рассказы. Вы не были уверены в своем таланте и публиковали их анонимно. По прошествии десяти лет Вам встретилось описание сюжета фильма, которое показалось Вам крайне знакомым. Найдя собственные опубликованные рассказы и посмотрев фильм, Вы убедились, что фильм снят на основе одного из ваших рассказов. Обратившись к продюсеру фильма, Вы получили ответ, что поскольку Вы публиковали рассказы анонимно, Вы отказались от авторского права на рассказы, и они стали общественным достоянием. Мог ли продюсер экранизировать ваш рассказ без вашего разрешения? Прав ли продюсер в отношении анонимного обнародования?

1. продюсер ни при каких обстоятельствах не мог экранизировать мой рассказ без моего разрешения;
2. продюсер мог экранизировать мой рассказ без моего разрешения, потому что я опубликовал/опубликовала их анонимно;
3. экранизация литературного произведения по общему правилу допускается без согласия правообладателя.

# Дополнительные материалы

1. [Ответственность за нарушение авторских прав.](https://bardov.legal/faq/otvetstvennost-za-narushenie-avtorskih-prav) Иван Бардов. 2016.
2. [Материалы в "открытом доступе" - можно ли использовать?](https://bardov.legal/qanda/materialy-v-otkrytom-dostupe-mozhno-li-ispolzovat) Иван Бардов. 2017.
3. [«ВКонтакте» и авторские права.](https://bardov.legal/st/vkontakte-i-avtorskie-prava) Иван Бардов. 2017.
4. [Право интеллектуальной собственности. Авторское право: Учебник (том 2)](https://estatut.ru/catalogue/books/grajdanskoe-pravo/avtorskoe-pravo/pravo-intellektualnoy-sobstvennosti-t-2-avtorskoe-pravo-uchebnik/) / Под ред. Л.А. Новоселовой. М.: "Статут", 2017.
5. [Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации](https://www.estatut.ru/catalogue/books/grajdanskoe-pravo/avtorskoe-pravo/kommentariy-k-chetvertoy-chasti-grajdanskogo-kodeksa-rossiyskoy-federatsii-postateyniy/) / Под ред. Павловой Е.А. М.: ИЦЧП им. С.С. Алексеева при Президенте РФ, 2018.
6. Радецкая М.В. Критерии предоставления авторско-правовой охраны фотографическим произведениям // ИС. Авторское право и смежные права. 2017. N 1. С. 35 - 48.

# Используемые источники

1. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)" от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 23.05.2018).