

АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА



ISSN 0201-7059

 ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ
СОБСТВЕННОСТЬ

«ИС» выходит с 1957 года (до 1992 г. –
под названием «Вопросы изобретательства»)

№ 2 / 2021
февраль

53/ Интернет и право

17/ Программы для ЭВМ

59/ Зарубежный опыт

45/ Судебная практика

66/ Законы, документы

Оформите подписку на 2022 год! Подробнее – на www.superpressa.ru

Главный редактор – Н.Б. ТЕРЕНТЬЕВА
E-mail: pravo@superpressa.ru

РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ:

Г.П. Ивлиев (к.ю.н.) – руководитель Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент)

А.Б. Кашеваров (к.э.н.) – заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы (ФАС России)

Е.Н. Щербак (д.ю.н., профессор), Московский политехнический университет

А.Г. Матвеев (д.ю.н., профессор), Пермский государственный национальный исследовательский университет

Р.И. Ситдикова (д.ю.н., доцент), Казанский федеральный университет

П.В. Степанов (к.ю.н.) – советник, заместитель Министра культуры Российской Федерации

К.В. Земченков – директор Российской антипиратской организации по защите прав на аудиовизуальные произведения (РАПО)

Б.Б. Леонтьев (д.э.н., профессор) – генеральный директор Института СОИС, зам. председателя Комитета по интеллектуальной собственности ТПП РФ

А.О. Аракелова (доктор искусствоведения, заслуженный работник культуры Российской Федерации) – и.о. ректора Российской государственной академии интеллектуальной собственности (РГАИС)

Е.В. Королева (д.э.н., доцент) – руководитель аспирантуры и докторантуры РГАИС

И.А. Близнец (д.ю.н.) – профессор МГЮА, академический директор Научно-образовательного центра интеллектуальной собственности и цифровой экономики

В.С. Савина (LL.M, к.ю.н.) – начальник отдела международных и просветительских проектов РГАИС

Б.П. Симонов (д.т.н.) – профессор РГАИС

В.О. Калятин (к.ю.н.) – ведущий юрист по интеллектуальной собственности ОАО УК «РОСНАНО», профессор Исследовательского центра частного права им. С.С. Алексеева при Президенте РФ

А.Г. Серго (д.ю.н., профессор) – президент юридической фирмы «Интернет и Право»

К.М. Беликова (д.ю.н.) – профессор, профессор кафедры гражданского права и процесса и международного частного права РУДН

Е.Б. Балашов (к.ю.н.) – заместитель председателя Правительства Иркутской области, руководитель представительства Правительства Иркутской области при Правительстве Российской Федерации в г. Москва

А.А. Амангельды (д.ю.н., профессор) – Евразийская юридическая академия им. Д.А. Кунаева

В.С. Витко (к.ю.н.) – независимый исследователь

АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

№ 2 / 2021 февраль

Журнал зарегистрирован Федеральной службой по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций. Регистрационный ПИ № ФС77-35400. Учредитель – ООО «Издательский Дом «ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ ПРЕССА»

ОБЪЕДИНЕННАЯ РЕДАКЦИЯ:

А.Л. Просветов

ведущий редактор

В.А. Медведев

компьютерная верстка

А.Л. Просветов

корректор



ПОЧТОВЫЙ АДРЕС:

115035, г. Москва, а/я 66

АДРЕС РЕДАКЦИИ:

г. Москва, Раушская наб., 4, офис 416

Тел./факс: +7 (495) 959-33-24

E-mail: pravo@superpressa.ru

www.superpressa.ru

Можно ли использовать советские рекламно-информационные материалы?

А. Липкес
(г. Москва)
Lipkes@azalesov.com



В статье руководителя практики авторского права и рекламы, патентного поверенного АБ «А.Залесов и партнеры», к.ю.н. А.М. Липкеса исследуется вопрос использования советских произведений, которые носят рекламно-информационный характер и содержат разрешение на перепечатку. Автор рассматривает возникающие риски, а также условия, которые должны быть соблюдены, чтобы их минимизировать.

Ключевые слова:

авторское право, советское законодательство, личные неимущественные права, рекламные материалы, разрешение.

The publication by A. Lipkes (Ph. D. in Law), patenting attorney, head of copyright and advertising practice at “A.Zalesov and Partners” law firm, studies the issues related to the use of Soviet era works of promotional nature and permitted for reproduction. The author focuses on related risks and the conditions that are to be met to minimize these risks.

Keywords:

copyright, Soviet legislation, personal non-proprietary rights, advertising materials, permission.

В последнее время появился широкий интерес к журналам и рекламным проспектам, которые информировали советских и иностранных граждан о советской продукции – промышленных товарах, научных достижениях, автомобильной промышленности и многом другом. Обычно в таких журналах содержались указания с разрешением на публикацию и перепечатку статей, а также любой иной информации, так как материалы носили рекламно-информационный характер.

У любителей истории, науки, техники и ретро возникают закономерные вопросы: можно ли спокойно перепечатывать и размещать в интернете подобные материалы, какие при этом возможны правовые риски? В ряде случаев организации, выпускавшие такие журналы, уже ликвидированы, поэтому обратиться за согласием или лицензией не к кому, а точнее, неизвестно, к кому следует обращаться. Многие заинтересованные лица полагают, что можно использовать такого рода материалы в некоммерческих целях. Другие же считают, что правообладателей в этой ситуации вообще не существует. Да и кто и зачем может запретить использовать свои рекламные материалы? Однако следует указать на следующие обстоятельства и риски, связанные с использованием рассматриваемых результатов интеллектуальной деятельности.

Наличие правообладателя. Даже если организация-правообладатель, организовавшая выпуск журнала или материала, ликвидирована, а правопреемники отсутствуют, нет никаких гарантий, что она не передала права другому лицу по договору о распоряжении исключительным правом. Очевидно, что такие договоры ранее не требовали регистрации, как не требуют их и сейчас, а потому новый правообладатель может возникнуть неожиданно (по крайней мере, неожиданно для самого пользователя).

Правовой статус разрешения на использование правами. Несмотря на то, что информация на материале с разрешением о перепечатке не является лицензионным договором и такая форма распоряжения правом законодательством прямо не предусмотрена, судебная практика признает правомерность исполь-

зования произведений на основании таких разрешений в том случае, если использование осуществляется в объеме, который предоставлен в разрешении.

Возникает вопрос: дает ли указанное разрешение право на свободное размещение в интернете? Право на доведение до всеобщего сведения появилось как самостоятельное авторское правомочие в четвертой части Гражданского кодекса в 2008 году, а ранее не было выделено из других правомочий. По этой причине автор настоящей статьи полагает, что если разрешение предусматривает «использование в любой форме», то размещение в интернете третьими лицами может быть признано правомерным, однако разрешение «на публикацию» очевидным образом не покрывает использование в интернете.

Исключительные права и претензии авторов.

Так как разрешение на использование может предоставить только правообладатель результата интеллектуальной деятельности, следует проанализировать, насколько обоснованы потенциальные требования авторов, то есть могут ли авторы утверждать, что исключительные права на созданные результаты принадлежат им. В этой связи возникают следующие вопросы: кому принадлежит авторское право, было ли оно передано издателям журналов и иных информационных материалов по авторскому договору, является ли произведение служебным?

Законодательством 1964 года¹ предусматривалось как предоставление прав на основании лицензионных договоров, так и право использования служебного произведения организацией-работодателем. Статья 503 Гражданского кодекса РСФСР предусматривала два вида лицензионных договоров. По авторскому договору о передаче произведения для использования автор передавал либо обязался создать и передать произведение организации для использования обусловленным по договору способом, а организация обязалась начать это использование и уплатить автору вознаграждение. По авторскому лицензионному договору автор предоставлял организации право использовать произведение, в том числе путем перевода на другой язык или

¹ Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. (ГК РСФСР) [Электронный ресурс] // URL: <https://base.garant.ru/3961097/> (дата обращения: 17.10.2021).

переделки в обусловленных договором пределах и на определенный договором срок, а организация была обязана уплатить вознаграждение.

Согласно статье 483 ГК РСФСР автору произведения, созданного в порядке выполнения служебного задания в научной или иной организации, принадлежит авторское право на это произведение. Порядок использования организацией такого произведения и случаи выплаты вознаграждения автору устанавливаются законодательством Союза ССР и постановлениями Совета Министров РСФСР.

Однако при возникновении спора, чтобы доказать, что автор передал все права и не является обладателем исключительного права, необходимо будет предъявить подтверждающий документ (например, авторский или трудовой договор между ним и составителями рекламных материалов либо документ, подтверждающий факт уплаты вознаграждения). Без предоставления указанных документов может оказаться проблематичным подтвердить, что автор передал свои права и не обладает исключительным правом на спорное произведение.

Следует обратиться к статье 485 ГК РСФСР, согласно которой организациям, выпускающим в свет самостоятельно или при посредстве какого-либо издательства научные сборники, энциклопедические словари, журналы или другие периодические издания, принадлежит авторское право на эти издания в целом. Авторам произведений, включенных в такие издания, принадлежит авторское право на их произведения.

Аналогичная норма в Гражданском кодексе 1964 года касалась кино- и телевизионных фильмов. Согласно указанной норме (статья 486) авторское право на кинофильм или телевизионный фильм принадлежит предприятию, осуществившему его съемку. Авторское право на любительский кинофильм или телевизионный фильм принадлежит его автору или соавторам. Автору сценария, композитору, режиссе-

ру-постановщику, главному оператору, художнику-постановщику и авторам других произведений, вошедших составной частью в кинофильм или в телевизионный фильм, принадлежит авторское право каждому на свое произведение.

В п. 12 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23 сентября 2015 г.), суд указывает, что у физических лиц, принимавших участие в создании мультфильмов до 3 августа 1993 года (то есть до даты вступления в силу Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах») отсутствуют исключительные права на мультфильмы и их персонажи. Права принадлежат предприятию, осуществившему съемку фильма, то есть киностудии: «Авторскими правами на аудиовизуальное произведение, а, следовательно, и на персонажи мультипликационных фильмов – действующих лиц в произведении, признается за юридическим лицом – предприятием, осуществившим съемку фильма, что соответствовало требованиям ч. 1 ст. 486 ГК РСФСР 1964 г., действовавшей на момент создания мультипликационных фильмов»². Авторское право киностудии на фильмы было сохранено за ней и после введения в действие Закона РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах». Статья 6 Федерального закона № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»³ указывает, что авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 г., прекращается по истечении семидесяти лет со дня первоначального обнародования произведения, а если оно не было обнародовано – со дня создания произведения. К соответствующим правоотношениям по аналогии применяются правила части четвертой ГК РФ. Для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений.

По этой же логике права на содержание журналов или других периодических изданий, созданных до 1993 года, принадлежат организации, выпустив-

² См.: Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015) [Электронный ресурс] // URL: <https://www.vsr.ru/documents/thematics/15153/> (дата обращения: 17.10.2021). Цитата приводится в оригинальном виде. – Примеч. ред.

³ Федеральный закон от 18.12.2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // URL: <http://www.kremlin.ru/acts/bank/24739> (дата обращения: 17.10.2021).



© www.istockphoto.com/Ellica_S

шей эти журналы, а, значит, разрешение на использование и перепечатку было дано должным правообладателем и является правомерным.

Личные неимущественные права и претензии авторов. Есть мнение, согласно которому требования авторов советских произведений о нарушении их личных неимущественных прав изначально необоснованны, поскольку в советское время авторские права могли принадлежать только юридическим лицам. Так ли это?

В соответствии со статьей 479 ГК РСФСР 1964 года автору принадлежит право:

- на опубликование, воспроизведение и распространение своего произведения всеми дозволен-

- ными законом способами под своим именем, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно);

- на неприкосновенность произведения;
- на получение вознаграждения за использование произведения другими лицами, кроме случаев, указанных в законе.

Кодекс 1964 года, говоря об авторских правах, не выделяет имущественные и личные неимущественные права на произведения, как, например, они были систематизированы позже в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» 1993 года. В абз. 1 ст. 100 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 года⁴ указывается, что

⁴ Закон СССР от 8 декабря 1961 г. «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» (с изменениями и дополнениями) (прекратил действие) [Электронный ресурс] // URL: <https://docs.cntd.ru/document/901868109> (дата обращения: 17.10.2021).

за юридическими лицами авторское право признается в случаях и пределах, установленных законодательством Союза ССР и союзных республик. В соответствии со статьей 454 Гражданского кодекса РСФСР 1964 года за юридическими лицами авторское право признается в случаях и пределах, установленных законодательством Союза ССР и настоящим Кодексом.

Однако наличие указанных норм об авторском праве юридических лиц отнюдь не означает, что личные неимущественные права также принадлежат юридическому лицу (например, организации, выпустившей журнал).

Пункт 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»⁵ разъясняет, что указание на то, что для целей применения правил части четвертой Кодекса юридические лица считаются авторами произведений, не означает признания соответствующих юридических лиц авторами, обладающими всем комплексом интеллектуальных прав на произведения, которые могут принадлежать авторам – физическим лицам, – а именно личными неимущественными правами.

В Научно-практическом комментарии судебной практики в сфере защиты интеллектуальных прав [1] при анализе указанного Постановления разъясня-

ется, что таким юридическим лицам не принадлежат личные неимущественные права автора: «Фактически статус автора в этом случае сводится к тому, что исключительное право, возникающее у такого лица, является первоначальным, а не производным, т. е. возникает непосредственно у него, минуя физических лиц, участвовавших в создании соответствующих объектов. Отказ от признания за указанными лицами личных неимущественных прав не являлся необходимым и, более того, не вполне соответствует концепции, заложенной в действующем ГК РФ».

Таким образом, следует сделать вывод, что даже при отсутствии претензий от организаций – обладателей исключительных прав необходимо учитывать риски, связанные с претензиями авторов – физических лиц о нарушении их личных неимущественных прав (конечно, в тех случаях, когда эти права были нарушены, то есть, например, отсутствует указание имени автора).

Исходя из всего вышеизложенного, можно сделать следующие выводы и рекомендации. Следует с большим вниманием и осторожностью использовать советские произведения, журналы, распечатки и издания, даже если они носят рекламно-информационный характер, содержат разрешение их использовать, а организация, их выпустившая, ликвидирована очень давно. Возможно использовать такие материалы лишь в объеме, предусмотренном в разрешении, и при условии не нарушения личных неимущественных прав авторов. ■

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // URL: <https://www.vsrfr.ru/documents/own/8103/> (дата обращения: 17.10.2021).

ЛИТЕРАТУРА:

1. Научно-практический комментарий судебной практики в сфере защиты интеллектуальных прав / под общ. ред. д.ю.н., проф. Л.А. Новоселовой, Суд по интеллектуальным правам, МГЮА им. О.Е. Кутафина. – М.: Изд-во «Норма», 2014. 480 с.