

## **ТЕМА 1. ПОНЯТИЕ ОБ АВТОРСКОМ ПРАВЕ В ЦИФРОВУЮ ЭПОХУ**

При написании выпускных квалификационных работ (ВКР) многие студенты хотят заимствовать фрагменты текста из работ других авторов. В цифровую эпоху заимствование текстов из интернет-ресурсов и полученных другими путями файлов стало особенно просто – достаточно лишь нажать «Сору» и «Paste». Но возникает вопрос – законно ли это? Как это повлияет на обязательную проверку на наличие плагиата? С одной стороны, знания состоят как из общих сведений, так и результатов интеллектуальной деятельности, защищённых правом. С другой стороны, наука всегда опирается на предшествующие достижения, невозможно выполнить научное исследование не воспользовавшись результатами других авторов. Поэтому заимствовать в ВКР фрагменты из предшествующих работ не только можно, но и нужно, при этом, однако, следует обязательно выполнять несколько несложных правил.

Правила копирования текстов определяются авторским правом (в английском языке – Copyright). В 1993 году в России был принят закон «Об авторском праве и смежных правах». Этот закон утратил силу с 1 января 2008 года, но им могут регулироваться правоотношения, возникшие до этой даты. Сейчас авторское право в России, наряду с другими правами интеллектуальной собственности, например, патентным правом, регулируется в основном (но не только) частью четвёртой Гражданского кодекса (кодекс – это закон, содержащий систематизированные нормы какой-либо отрасли или нескольких отраслей права). Найдите с помощью Гугл-поиска часть четвёртую Гражданского кодекса (ГК РФ) (скорее всего, Вы будете перенаправлены на сайт справочно-правовой системы «Консультант»).

Глава 69 содержит общие положения, относящиеся ко всем правам интеллектуальной собственности, глава 70 посвящена авторскому праву, глава 72 – патентному. Поэтому многие статьи последующих глав почти дословно повторяют соответствующие статьи главы 69.

Согласно части 3 статьи 1252, «правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причинённых ему

Усанин В.С. Профессиональные интернет-ресурсы: электронный ресурс. – Казань: Казан. ун-т, 2022. убытков». Это значит, что привлечение к гражданско-правовой ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности возможно при наличии доказательства одного только факта нарушения, даже если это нарушение не привело ни к прямому убытку, ни к упущенной выгоде. Поэтому не следует думать, что если Вы не причиняете никому убытков копированием чего-либо в Вашу ВКР, то можете тем самым избежать правовой ответственности. В то же время, если нарушение авторских прав причинило правообладателю крупный ущерб (в настоящее время это сто тысяч рублей и более), то наступает и уголовная ответственность в соответствии со статьёй 146 Уголовного кодекса РФ.

Согласно статье 1225 ГК РФ, интеллектуальная собственность – это результаты интеллектуальной деятельности. Здесь есть противоречие со Стокгольмской конвенцией, согласно которой интеллектуальная собственность – это права на результаты интеллектуальной деятельности. Конкретно, к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности относятся: произведения науки, литературы и искусства; программы для ЭВМ; базы данных; исполнения; фонограммы; сообщения в эфир или по кабелю; изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау) и так далее. Из них объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства; программы для ЭВМ и базы данных (часть 1 статьи 1255, часть 1 статьи 1259). Предшествующая практика показала, что программы для ЭВМ в рамках патентного права не охраноспособны, возможна только правовая охрана текста программы, наравне с литературными произведениями, а не её сути.

Существует два критерия произведений, охраняемых авторским правом. Согласно части 1 статьи 1256, произведение должно быть выражено в объективной форме. Объективная форма – это форма, допускающая восприятие другими лицами. Например, студенты в аудитории воспринимают устную речь преподавателя, значит это объективная форма. В то же время объективная

Усанин В.С. Профессиональные интернет-ресурсы: электронный ресурс. – Казань: Казан. ун-т, 2022.

форма может быть как материальной, так и нематериальной. Например, рукописная запись содержит бумагу, чернила – это материальная форма; звук речи представляет собой только колебания воздуха, после их прохождения через аудиторию и восприятия слушателями в воздухе ничего не остаётся – это форма объективная, но не материальная. В цифровую эпоху большинство произведений выражено в форме двоичного кода в памяти компьютеров, который человек не может прочитать напрямую, то есть зашифровано. Возникает вопрос – является ли эта форма объективной? Практически этот вопрос решается так: зашифрованное произведение считается выраженным в объективной форме, если может быть воспринято с помощью общедоступных средств. Например, Вы имеете pdf-файл, который можете прочитать с помощью любого ноутбука, на котором установлено общедоступное программное обеспечение, например операционная система Windows (или Linux) и программа Adobe Reader – значит, pdf-файл – это объективная форма, содержащееся в нём произведение может охраняться авторским правом. Также могут охраняться авторским правом и незашифрованные тексты, размещённые на любых интернет-ресурсах. Если же Вы зашифровали произведение своим собственным шифром, который никому не раскрыли, то такое произведение не является выраженным в объективной форме и не охраняется авторским правом. Второй критерий – наличие творчества при создании произведения (статьи 1228, 1257). Творческое произведение должно быть новым, оригинальным, в некоторых случаях иметь художественную ценность. Практически, наличие творчества определяется в каждом отдельном случае судом по своему усмотрению, поэтому при использовании любого чужого произведения следует считать его творческим. Ни один из критериев не является ни необходимым, ни достаточным, они должны рассматриваться в совокупности.

Согласно части 5 статьи 1259, авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования, геологическую информацию о недрах. В СССР

Усанин В.С. Профессиональные интернет-ресурсы: электронный ресурс. – Казань: Казан. ун-т, 2022.

существовала государственная система регистрации открытий, но в настоящее время считается что в условиях капиталистической экономики открытия не охраноспособны. Таким образом, авторским правом не охраняется сущность, а охраняется только внешняя форма выражения (текст произведения).

Есть также исключения из авторского права, обусловленные общественными интересами. Согласно части 6 статьи 1259, не охраняются официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера; государственные символы и знаки, а также символы и знаки муниципальных образований; произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное). Вместе с тем, необходимо учитывать, что согласно статье 1264 проекты официальных документов, символов и знаков охраняются авторским правом до их официального принятия к рассмотрению государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией. Кроме того, использование текстов официальных документов в ВКР хоть и законно, но снижает оригинальность.

В России авторское право возникает с момента создания и в силу самого факта создания произведения, не требует регистрации. Таким образом, не следует думать, что если Вы копируете в Вашу ВКР текст «не зарегистрированного» произведения, то это освободит Вас от правовой ответственности. Существует добровольная регистрация программ для ЭВМ в Роспатенте (часть 4 статьи 1259), но и незарегистрированные программы для ЭВМ также могут охраняться авторским правом. В некоторых других странах предусмотрена обязательная регистрация объектов авторского права, например в США регистрацией занимается Библиотека Конгресса.

Согласно части 3 статьи 1259, авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения. Под обнародованием понимается осуществление действий, которые делают произведение доступным для публичного сведения. Например, если человек только придумал текст в мыслях, то это ещё не объект авторского права, поскольку люди не могут читать мысли других людей, это не объективная форма. Если человек записал своё произведение на бумагу и «положил под подушку», никому его не показав, то такой текст уже охраняется авторским правом как выраженный в объективной форме, но не обнародованный. На практике возникает вопрос: как в случае суда доказать существование необнародованного произведения в определённое время (до создания другого произведения)? Для этого можно придумать много способов. Например, существует такой способ: послать своё произведение самому себе по почте и хранить до возможного суда в запечатанном конверте, чтобы суд, вскрыв конверт, мог убедиться в дате существования произведения по почтовому штемпелю.

Один из видов обнародования – опубликование – это изготовление копий произведения в количестве, необходимом для удовлетворения разумных потребностей общества. Копия (экземпляр) произведения выполняется на материальном носителе. Например, устное произнесение речи в аудитории с людьми – это обнародование, но не опубликование. Не следует думать, что копируя в Вашу ВКР текст неопубликованного произведения (например, ВКР другого студента) Вы тем самым можете избежать правовой ответственности.

Согласно статье 1271, правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве на произведение вправе использовать на каждом экземпляре произведения знак охраны авторского права © с указанием своего имени или наименования и года первого опубликования произведения. Если не доказано иное, то автором будет считаться лицо, указанное на экземпляре. Вместе с тем, использование знака охраны авторского права не является обязательным, поэтому не следует думать,

Усанин В.С. Профессиональные интернет-ресурсы: электронный ресурс. – Казань: Казан. ун-т, 2022.

что Вы можете избежать правовой ответственности, копируя в Вашу ВКР текст из произведения, на котором нет знака ©. Согласно части 2 статьи 1300, предусмотрена ответственность за удаление или изменение информации об авторском праве.

В соответствии со статьёй 1227, авторское право не зависит от права собственности на материальный носитель. Передача прав на носитель не означает передачи авторского права. Поэтому не следует думать, что покупая книгу, Вы тем самым получаете право копировать текст из неё в Вашу ВКР.

Центральным субъектом авторского права является автор – физическое лицо, творческим трудом которого создан объект интеллектуальной собственности (часть 1 статьи 1228, статья 1257). Отметим, что по законодательству некоторых других стран и по старому российскому законодательству автором могло быть также и юридическое лицо. Таким образом, российский суд может признать юридическое лицо автором при рассмотрении дел о правоотношениях, возникших за рубежом, – согласно международным договорам, либо о правоотношениях, возникших до вступления в силу части четвёртой ГК РФ.

У одного произведения может быть несколько авторов (соавторы). Вместе с тем, согласно Программе государственной итоговой аттестации выпускников по направлению подготовки «Геодезия и дистанционное зондирование», ВКР является самостоятельной работой студента, то есть её автором может быть только один студент – ни другие студенты, ни научный руководитель не могут быть соавторами ВКР.

Согласно статье 1226, авторские права состоят из личных неимущественных, имущественных прав и «иных прав». Все эти права первоначально возникают у автора по факту создания произведения (статья 1228). Далее автор может распорядиться каждым из этих прав по-разному.

Вся совокупность имущественных прав называется исключительным правом. Оно состоит в праве разрешать и запрещать использование произведения другим лицам (часть 1 статьи 1229). Под использованием

Усанин В.С. Профессиональные интернет-ресурсы: электронный ресурс. – Казань: Казан. ун-т, 2022. подразумевается, в частности, воспроизведение, исполнение, импорт, переработка, перевод (часть 2 статьи 1270). Отметим отличие юридического значения слов «использование» и «воспроизведение» от их бытового понимания. Обычно мы считаем, что используем книгу когда её читаем и воспроизводим музыку когда включаем её на устройстве. В юридическом смысле, воспроизведение – это копирование произведения, и оно является одним из способов использования. Также отметим, что перевод и переработка (пересказ) текстов в процессе написания Вашей ВКР также является их использованием.

Автор может передать первоначально возникшее у него исключительное право другому лицу, физическому или юридическому. Субъект авторского права, который обладает исключительным правом, называется правообладателем. В соответствии со статьёй 1241, исключительное право может переходить от одного правообладателя к другому как по договору, так и по закону (например, в порядке наследования для физических лиц, реорганизации – для юридических). Поэтому не следует думать, что копируя в Вашу ВКР текст умершего автора или изданный закрывшимся издательством, Вы не нарушаете имущественных прав.

Вместе с тем, имущественные права имеют ограниченный срок охраны. В общем случае это время жизни всех соавторов и 70 лет после смерти последнего из них, исключения перечислены в статье 1281.

Помимо договора об отчуждении исключительного права, существуют также лицензионные договоры, которые предусматривают передачу имущественных прав в оговорённом размере (статья 1286). Стороны лицензионного договора – лицензиар и лицензиат. Лицензиат, наряду с автором и правообладателем, также является субъектом авторского права. Это физическое или юридическое лицо, которому право использования произведения предоставлено в установленных договором пределах. В отличие от правообладателя, лицензиат не может запрещать то, что не затрагивает его прав.

Предметом договора уступки исключительного права и лицензионного договора является не произведение, а права на его использование (часть 1 статьи 1234). Эти договоры обязательно должны быть заключены в письменной форме (часть 2 статьи 1234), устная договорённость недействительна. Цена является существенным условием (часть 3 статьи 1234), то есть если в таком договоре не указана цена, то он не действителен. Договор, где указан срок, считается лицензионным.

Личные неимущественные авторские права – это право авторства, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на обнародование произведения (часть 2 статьи 1228, часть 2 статьи 1255, статья 1265). При этом автор имеет право обнародовать произведение как под своим именем, так и анонимно или под псевдонимом.

Личные неимущественные права имеют существенные отличия от имущественных прав. Личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы, отказ от этих прав ничтожен (часть 2 статьи 1228). Они охраняются бессрочно (часть 2 статьи 1228, статья 1267). Поэтому не нужно думать, что копируя текст автора, умершего более 70 лет назад, в Вашу ВКР, Вы не нарушаете тем самым никаких прав. После смерти автора охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами. К сожалению, практика проверки ВКР на наличие заимствований показывает, что наиболее частым нарушением является нарушение личных неимущественных прав авторов – отсутствие ссылок на имя автора и название произведения, из которого скопирован текст.

Существуют организации по управлению авторскими и смежными правами на коллективной основе (часть 1 статьи 1242). В каждой области прав одна организация является аккредитованной (часть 2 статьи 1244). Чтобы автор мог полностью осуществлять свои права сам, он должен в письменном виде отказаться от осуществления своих прав аккредитованной организацией (часть 4 статьи 1244). Поэтому не нужно думать, что Вы избежите правовой

Усанин В.С. Профессиональные интернет-ресурсы: электронный ресурс. – Казань: Казан. ун-т, 2022.

ответственности, копируя в Вашу ВКР текст, автор которого не может сам охранять свои права – это может сделать за него аккредитованная организация. Неаккредитованные организации осуществляют полномочия по управлению правами, переданные им автором по договору (часть 3 статьи 1242).