

Левенец Е.В.

§4.4. Современные тенденции охраны авторских прав на цифровые произведения.

Рассматриваются две основные тенденции развития авторского права в виртуальной сфере, сложившиеся в настоящее время. Первая связана с усилением охраны авторских прав и коммерческим использованием результатов интеллектуальной деятельности. Вторая отражает рост потребности в обмене информацией и приводит к добровольному отказу авторов от части своих интеллектуальных прав.

Ключевые слова: авторское право, свободные произведения культуры, открытая наука, лицензии Creative Commons, проприетарное программное обеспечение, свободные лицензии.

Levenets E.V.

§4.4. Current trends in the protection of copyright in digital works.

Considered two main trends in the development of copyright in the virtual sphere, prevailing at the present time. The first is related to enhancing copyright protection and the commercial use of intellectual property. The second reflects the growing need for the exchange of information and leads to the voluntary rejection of the authors of some of their intellectual rights.

Keywords: copyright, free works of culture, open science, Creative Commons licenses, proprietary software, free licenses.

С появлением и развитием Интернета традиционные объекты авторского права, такие как литературные, аудиовизуальные, фотографические и другие произведения приобрели цифровую форму, что значительно облегчило к ним доступ и возможность их использования в разных целях. Такие виды использования произведения, как воспроизведение, распространение, публичный показ, сообщение в эфир или по кабелю, переработка, доведение до всеобщего сведения и другие, которые составляют исключительное право на

произведение и первоначально принадлежат автору, могут легко подвергнуться нарушениям и требуют дополнительной защиты.

Вместе с тем наблюдается значительный рост числа авторов, которые размещают свои произведения в виртуальной среде. Как отмечает Е.А. Войниканис, «Для человека цифровой эпохи свобода означает уже не только свободу выражать свое мнение, а также не только свободу получать знания, т.е. иметь доступ к информации, но и свободу творить, которая подразумевает право на переработку и преобразование полученной информации». [1, с. 135]

Еще одна особенность современного этапа развития авторского права заключается в появлении нетрадиционных объектов правовой охраны таких, как программа для ЭВМ, база данных, веб-сайт. Все это привело к определенным сложностям в области охраны авторских прав и породило противоположные тенденции в развитии авторского права.

С одной стороны, сформировались определенные стандарты в оформлении авторских прав. Такие стандарты, как правило, защищая интересы профессиональных авторов литературных, аудиовизуальных произведений, создателей программ для ЭВМ, приводят к усилению охраны их прав и формируются в русле традиционной бизнес модели. С другой стороны, растущее число авторов не ставит перед собой коммерческие цели и не намерены ограничивать каким-либо образом доступ к своим произведениям для других пользователей.

В рамках бизнес-модели обеспечивают охрану авторских прав книжные Интернет-магазины цифровых произведений, которые приобретают права на произведения у авторов путем заключения с ними договоров на отчуждение исключительных прав или лицензионных договоров с правом их дальнейшего коммерческого использования. Отношения между Интернет-магазином и покупателями электронных изданий оформляются с помощью договора и размещаются на сайте правообладателя в форме публичной оферты. Например, компания ЛитРес, которая является одной из ведущих на рынке электронных

лицензионных книг в России и странах СНГ, предоставляет покупателю (пользователю) произведения для скачивания на его компьютер, смартфон или иное электронное устройство за определенную плату. Действия покупателя с электронными изданиями определены в закрытом перечне, что особо подчеркивается в договоре. [2] В отдельном пункте договора приводится перечень действий, запрещенных для пользователя. В частности, запрещается передавать или рассылать произведения третьим лицам полностью или частично, доводить произведения до всеобщего сведения с использованием сети Интернет, размещать их на любых веб-сайтах, в мобильных приложениях, переделывать, изменять или иным образом перерабатывать произведения. [2]

Другим примером может служить книжный клуб «MyBook», где вместо покупки отдельных электронных книг можно получить доступ к целому каталогу. [3] Отношения с пользователями также оформляются посредством лицензионного соглашения в форме публичной оферты. [4] Пользователю предоставляется право доступа к базе данных литературных произведений за определенную плату. Читать книги можно только на сайте, скачивание файлов книг не предполагается. Договор также содержит пункт, включающий запрещенные действия и охраняющий исключительное право правообладателя на использование произведения. [5]

К бизнес-модели относятся и электронно-библиотечные системы (ЭБС), которые были созданы для библиотечно-информационного обеспечения вузов в соответствии с ФГОС ВО. На сегодняшний день наиболее известными являются ЭБС «Лань», «Университетская библиотека онлайн», ЭБС, созданные издательствами ИНФРА-М, Юрайт и другие. ЭБС предоставляет платную услугу пользования книгами в электронной форме учебным заведениям и другим организациям на определенный срок. Чтение электронных произведений возможно только в режиме онлайн на сайте ЭБС. Все материалы ЭБС размещаются на основании прямых договоров с правообладателями.

Объекты авторских прав в сфере информационных технологий – программы для ЭВМ, базы данных, веб-сайты – также создаются и распространяются в формате бизнес-модели, что требует усиленной охраны прав авторов и правообладателей. В статье 1261 ГК РФ под программой для ЭВМ понимается «представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения». Программы для ЭВМ охраняются также как литературные произведения. (ч. 1 ст. 1259 ГК РФ) Охраняя исходный код, объектный код по аналогии с текстовым произведением, авторское право предоставляет программе для ЭВМ минимальную степень защиты как результату интеллектуальной деятельности.

База данных, веб-сайт охраняются как составные произведения. База данных в законодательстве определяется как «представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ)». (ч. 2 ст. 1260 ГК РФ) База данных выступает в качестве объекта авторского права, если при отборе и компоновке информационных материалов, включаемых в ее состав, использовались творческие, оригинальные идеи.

Авторские права на программу для ЭВМ, базу данных, также как на произведения литературы, науки и искусства, включают личные неимущественные права автора (право авторства, право на имя, на неприкосновенность, на обнародование произведения), исключительные имущественные права, которые позволяют использовать произведение только с разрешения автора (правообладателя). (ст. 1265 - 1268, 1270 ГК РФ) Передача прав на программу для ЭВМ, базу данных может осуществляться по договору

отчуждения исключительного права или лицензионному договору о предоставлении права использования программы для ЭВМ, базы данных в пределах, установленных договором. Коммерческий характер носит в первую очередь распространение проприетарного программного обеспечения. В настоящее время на рынке существует большое количество стандартных лицензий. Каждая крупная ИТ-компания формирует свою лицензионную политику.

Определение веб-сайта содержится в Федеральном законе от 27.07.2006 N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». Под веб-сайтом понимается совокупность программ для ЭВМ и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается посредством сети Интернет по доменным именам или сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети Интернет (п. 13 ст. 2) В соответствии с определением веб-сайт является сложным объектом, включающим программные средства, содержание сайта и доменное имя или сетевой адрес. Все составляющие сайта относятся к объектам интеллектуальной собственности и подлежат правовой охране. Владелец сайта самостоятельно и по своему усмотрению определяет порядок использования сайта, в том числе порядок размещения информации на сайте. (п.17 ст. 2)

С точки зрения авторского права веб-сайт является составным произведением, автору которого принадлежат авторские права на подбор и расположение информационных материалов (составительство) (ч.2 ст.1260 ГК РФ). Отдельные текстовые, аудиовизуальные материалы, размещаемые на сайте, являются самостоятельными объектами авторских прав. Владелец сайта осуществляет свои авторские права при условии соблюдения прав авторов материалов сайта. (ч. 3 ст. 1260 ГК РФ) Авторы предоставляют свои произведения на основании договора на отчуждение исключительных прав или лицензионного договора, заключаемого с владельцем сайта. Авторские права на сам сайт обозначаются с помощью копирайта с указанием даты создания сайта.

В специальном разделе пользовательского соглашения владелец сайта сообщает пользователям об охране авторских прав на информационные материалы, размещенные на сайте.

Согласие пользователя с условиями лицензионного договора на произведения в цифровой форме, включая программы для ЭВМ и базы данных, выражается посредством совершения определенных действий, например, таких как щелчок кнопки мыши, осуществление платежа, начало использования произведения.

Коммерческая бизнес-модель на доступ к авторским произведениям не распространяется на произведения, перешедшие в общественное достояние. Произведение переходит в общественное достояние после окончания срока действия исключительного права. Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет после его смерти (ч. 1 ст. 1281 ГК Ф). Такое произведение может свободно использоваться любым лицом без разрешения автора или правообладателя и без выплаты авторского вознаграждения. При этом охраняются право авторства, право на имя и неприкосновенность произведения. (ч.1, 2 ст. 1282 ГК РФ) Произведения, перешедшие в общественное достояние, как правило, размещаются на сайтах в режиме свободного доступа электронных библиотек и Интернет-магазинов. Каталог Национальной электронной библиотеки содержит 3702015 произведений, которые находятся в общественном достоянии, включая редкие и ценные оцифрованные издания. [6] Тексты многих из представленных на сайте библиотеки.

В некоммерческих целях законодательством также предусмотрены случаи свободного использования произведений, то есть без согласия автора и без выплаты вознаграждения. Это, прежде всего, относится к использованию произведений в личных, информационных, научных, учебных и культурных целях. (ст. 1273, 1274 ГК РФ) Исключительно в личных целях пользователь может воспроизводить правомерно обнародованные текстовые, аудио и

визуальные произведения, за исключением программ для ЭВМ и баз данных. (ч. 1 ст. 1273 ГК РФ). Воспроизведением считается создание копии произведения или его части в любой материальной форме, а также запись произведения на любом материальном носителе, в том числе запись в память ЭВМ. (п. 1 ч. 2 ст. 1270 ГК РФ). Правомерно обнародованным является произведение, которое автор сам сделал доступным для всеобщего сведения любым способом, например, выложил в открытый доступ, либо передал для использования кому-либо другому по договору. (ч. 1, 2 ст. 1268 ГК РФ) В личных целях пользователь может создавать копии произведений, правомерно размещенные на сайте либо самим автором, либо владельцем сайта без их дальнейшего распространения.

Другой случай свободного использования определяется информационными, научными, учебными или культурными целями. Без согласия автора (правообладателя) и без выплаты вознаграждения допускается цитирование с обязательным указанием имени автора и источника заимствования. Объем цитирования должен быть оправдан целью цитирования. (п.1 ч. 1 ст. 1274 ГК РФ).

Свободное использование произведений предоставляется также библиотекам, архивам и образовательным организациям. Экземпляры произведений в электронной форме могут предоставляться читателям только в помещении библиотеки или архива. Создавать электронные копии таких произведений не разрешается. (ч. 1 ст. 1275 ГК РФ) Образовательные организации могут создавать электронные копии небольших произведений с обязательным указанием автора и источника заимствования в учебных целях. (ч. 6 ст. 1275 ГК РФ)

Особый интерес представляют «свободные произведения культуры», которые можно использовать в коммерческих или некоммерческих целях, редактировать, брать за основу для создания новых работ, на основании разрешения самих авторов. Движение за свободные произведения преследует цели, противоположные проприетарной модели распространения цифровых произведений за счет добровольного отказа авторов от определенной части

исключительных прав. Движение носит международный характер. Его формирование и развитие связано с появлением таких организаций, как Фонд свободного программного обеспечения (Free Software Foundation), Creative Commons, Ассоциация «Свободная наука». В отечественном законодательстве новые веяния в авторском праве нашли отражение в введении понятия открытой лицензии.

Упрощение и расширение доступа к авторским произведениям оказалось наиболее актуальным в научной сфере, для текстовых, аудиовизуальных произведений, фотоизображений, размещаемых на сайтах обычными пользователями, компьютерных программ и имеет целью сделать произведения доступными как можно большему кругу лиц.

Основным документом в сфере науки выступает Будапештская инициатива «Открытый доступ», которая явилась итогом конференции, проводимой институтом «Открытое общество», и была опубликована в 2002 году. Основная цель Будапештской инициативы – максимально увеличить доступ к рецензируемым полнотекстовым научным статьям с соблюдением авторских прав. Публикуя работы бесплатно в открытом доступе, авторы сохраняют за собой исключительное право. [7] Во многих странах данный документ получил признание и одобрение. В нашей стране в 2015 году была создана Ассоциация учебных и научных организаций по содействию повышения открытости научных знаний «Открытая наука». Одно из направлений деятельности Ассоциации - практическая поддержка Будапештской инициативы в России и законодательное закрепление термина «открытый доступ». [8]

В духе Будапештской инициативы в 2012 году был реализован проект по созданию научной электронной библиотеки открытого доступа, получивший название «КиберЛенинка». Пользователи «КиберЛенинки» могут бесплатно искать, просматривать, скачивать и делиться научными произведениями из каталога библиотеки, соблюдая пользовательское соглашение. [9] В рамках

проекта научные статьи размещаются на сайте на основании безвозмездной простой неисключительной лицензии или на основании открытой лицензии, в том числе лицензии Creative Commons Attribution (CC-BY). Ссылка на условия использования статей размещается правообладателем вместе с научным произведением. В конце февраля 2019 года Институт научной информации по общественным наукам РАН (ИНИОН) начал размещать на сайте КиберЛенинки актуальные и архивные материалы из 31 научного журнала из фондов библиотеки по лицензии Creative Commons Attribution. [10] Общее количество статей, рефератов, обзоров, которое планируется выложить на сайте, должно превысить 40 тысяч единиц. Новые номера журналов будут размещаться на сайте КиберЛенинки в течении 15 дней после выхода. [11] Размещение научных произведений в открытом доступе является основой для формирования единого информационного пространства российской науки.

Лицензии Creative Commons, которые позволяют автору отказаться от части исключительных прав на произведение, выступают наиболее удобным инструментом для обеспечения широко доступа к авторским текстам, фотоизображениям, аудиовизуальным произведениям широкого круга обычных пользователей, а также обеспечивают их правомерное использование другими авторами. Creative Commons (CC) – некоммерческая организация, созданная в США в 2001 году, основная цель деятельности которой состоит в упрощении доступа к мировому культурному достоянию. [12] Известно шесть видов лицензий CC, которые различаются условиями использования. Три из них - Creative Commons Attribution (CC-BY), Creative Commons Attribution Share Alike (CC-BY-Sa), Creative Commons Attribution No Derivatives (CC-BY-Nd) разрешают коммерческое использование произведений. Все шесть лицензий Creative Commons объединяет требование указания автора. Самой свободной является лицензия Creative Commons Attribution (CC-BY) по условиям которой можно распространять авторское произведение, брать за основу для создания нового текста. По лицензии Creative Commons Attribution 4.0 International (CC BY),

доступны материалы сайта Президента России, Правительства РФ. Цель применения лицензии CC BY - дать возможность как можно большему числу людей узнать о произведении.

В отечественном авторском праве ослабление авторского контроля предусмотрено статьей 1286.1 ГК РФ «Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы и искусства». Такая лицензия носит неисключительный характер и является договором присоединения, который может быть заключен в упрощенном порядке. Все ее условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц. В соответствии с лицензией автор или правообладатель может предоставить другому лицу право использовать свое произведение для создания нового произведения, которое в дальнейшем будет распространяться в пределах и на условия, которые содержит открытая лицензия. (ч. 1, 2 ст. 1286.1 ГК РФ) Открытая лицензия может носить безвозмездный характер и действовать на территории всего мира в течение срока действия исключительного права. (ч. 3 ст. 1286.1 ГК РФ)

Особое место среди лицензий CC занимает лицензия Public Domain Dedication (CC0), в соответствии с которой автор полностью отказывается как от исключительных, так и от личных неимущественных прав. Данную лицензию отождествляют с добровольной передачей автором своего произведения в общественное достояние. В авторском праве переход произведения в общественное достояние трактуется иначе и означает лишь прекращение действия исключительных прав. (ч. 1 ст. 1282 ГК РФ) Личные неимущественные права автора в этом случае сохраняются. Они неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от них считается ничтожным. (ч. 2 ст. 1228 ГК РФ) Статья 1270 ГК РФ «Исключительное право на произведение» не содержит прямого указания на добровольный отказ от исключительных прав. В тоже время лицо, обладающее исключительным правом на произведение может его использовать по своему усмотрению любым способом, не противоречащим закону. (ч. 1 ст. 1229 ГК РФ).

Лицензия СС0 используется, как правило, для распространения коротких текстов, видеороликов, фотографий. Фото и видеоизображения охраняются нормами нескольких правовых институтов. Институт авторского права охраняет права создателя произведения. Само изображаемое также подлежит правовой охране. Изображение человека охраняется правом на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну (ст. 152, 152.1, 152.2 ГК РФ). Свободный характер лицензии СС0 распространяется только на авторское право. В отдельных случаях требуется разрешение изображаемого на размещение его фото или видеоизображения. (ст. 152.1 ГК РФ). Использование фото и видео, которые могут скомпрометировать изображаемого, запрещается.

Для правомерного использования авторских фото или видео материалов можно обратиться в фотостоки или фотобанки, например, на такие международные сайты как Pixabay.com, Free Stock Images, где авторские произведения распространяются по лицензии СС0 или лицензии, привязанной к СС0. [13, 14] Ответственность за нарушения авторских и других прав полностью ложится на пользователей в соответствии с условиями пользовательского соглашения сайтов.

Даже самая свободная лицензия содержит определенные ограничения для пользователей. Несмотря на это, обращение к произведениям, распространяемым по лицензиям СС помогает избежать нарушений прав авторов.

В сфере информационных технологий распространение компьютерных программ на условиях свободных лицензий началось еще до появления лицензий СС на свободные произведения культуры. В 1985 году Ричардом Столлманом, основателем движения за свободное программное обеспечение, была создана некоммерческая организация - «Фонд свободного программного обеспечения» (Free Software Foundation, FSF). Основная задача Фонда – поддержка движения за свободное программное обеспечение и проекта по разработке свободного программного обеспечения (проекта GNU). В 1998 году

была создана еще одна организация, которая также выступает за распространение компьютерных программ на условиях свободных лицензий, - «Инициатива открытого кода» (Open Source Initiative, OSI). Основатели организации, Эрик Реймонд и Брюс Перенс, сформулировали определение программного обеспечения с открытым исходным кодом. Как отмечает А.И. Савельев «В отличие от FSF Ричарда Столлмана OSI делала акцент на соображениях эффективности и преимуществах механизма разработки программного обеспечения с открытым исходным кодом, а не на моральных и идеологических соображениях «свободы» и противоборстве с коммерческим проприетарным программным обеспечением» [15, с. 341]

В настоящее время существует не один десяток свободных лицензий, которые отличаются объемом прав, предоставляемых разработчикам компьютерных программ и могут использоваться для создания как свободного, так и проприетарного программного обеспечения.

Рост объема цифровых авторских произведений и легкий доступ к ним породил широкий спектр отношений авторов к своим правам: для произведений культуры - от запрещения скачивать произведения и разрешения читать их только онлайн за определенную плату до полного отказа не только от исключительных, но и от личных неимущественных прав, в сфере информационных технологий - разделение программного обеспечения на проприетарное и свободное.

Библиографический список:

1. Войниканис Е.А. Право интеллектуальной собственности в цифровую эпоху: парадигма баланса и гибкости. – М.: ИД «Юриспруденция», 2014 - 335 с.
2. Пункт 2.3.5 раздела 3.2. договора «Права и обязанности Покупателя» перечисляет действия, разрешенные покупателю в связи с использованием произведения в личных целях, пункт 2.3.6 – действия, которые ему запрещены. [Электронный ресурс] //Договор-публичная оферта: [сайт]. URL: https://www.litres.ru/pages/litres_oferta/ (дата обращения 27.03.19)
3. Электронная библиотека «MyBook». [Электронный ресурс] // MyBook: [сайт]. URL: <https://mybook.ru/> (дата обращения 28.03.19)

4. Договор (лицензионное соглашение) публичная оферта. [Электронный ресурс] // MyBook: [сайт]. URL: <https://mybook.ru/about/offer/> (дата обращения 28.03.19)
5. В п. 3.2.6. перечисляются действия, которые запрещены подписчику с целью охраны исключительных прав авторов [Электронный ресурс] // MyBook: [сайт]. URL: <https://mybook.ru/about/offer/> (дата обращения 28.03.19)
6. НЭБ в цифрах. [Электронный ресурс] // Национальная Электронная Библиотека: [сайт]. URL: <https://нэб.рф/neb-figures> (дата обращения 25.03.19)
7. Трактовка понятия «открытый доступ» и текст Будапештской инициативы на русском языке представлены на сайте проекта «Научная сеть». [Электронный ресурс] // NatureWeb.Ru: [сайт]. URL: <http://nature.web.ru/db/msg.html?mid=1181183&uri=boai.htm> (дата обращения 21.03.19)
8. Манифест Ассоциации «Открытая наука» [Электронный ресурс] // Открытая наука: [сайт]. URL: <http://open-science.ru/manifesto> (дата обращения 22.03.19)
9. Пункт 5. «Исключительные права на научное произведение» Пользовательского соглашения сайта КиберЛенинки [Электронный ресурс] // CyberLeninka [сайт]. URL: <https://cyberleninka.ru/terms.html> (дата обращения 26.03.19)
10. ИНИОН РАН был создан в 1969 году на основе Фундаментальной библиотеки общественных наук АН СССР, накопление книжных фондов которой началось еще в 2018 году. Библиотека ИНИОН РАН сегодня является одной из крупнейших научных библиотек страны по социально-гуманитарным наукам, ее база данных содержит более 3,5 миллионов библиографических записей. [Электронный ресурс] // ИНИОН РАН [сайт]. URL: <http://inion.ru/about/info/> (дата обращения 25.03.19)
11. Академическая наука в России приоткрывает двери для массового читателя [Электронный ресурс] // Открытая наука [сайт]. URL: <http://open-science.ru/2019/03/inion-journals-in-cyberleninka.html#more-1082> (дата обращения 21.03.19)
12. Информация об организации Creative Commons и об одноименных лицензиях, которые она выпускает, представлена на сайте официального представителя СС в России - Института развития информационного общества. // Creative Commons.ru: [сайт]. URL: <http://creativecommons.ru/licenses> (дата обращения 24.03.19)
13. Условия предоставления услуг. [Электронный ресурс] // Pixabay: [сайт]. URL: <https://pixabay.com/ru/service/terms/#license> (дата обращения 26.03.19)
14. Информация о лицензии. [Электронный ресурс] // Free Stock Images: [сайт]. URL: <https://www.freestockimages.ru/license> (дата обращения 26.03.19)
15. Савельев А.И. Лицензирование программного обеспечения в России. – М.: Инфотропик Медиа, 2012 - 432 с.