**ЛАБОРАТОРНАЯ РАБОТА № 2**

Авторское право и смежные права.

Авторское право и смежные права являются одной из основных частей всей системы права интеллектуальной собственности. Авторское право защищает права авторов произведений и иных правообладателей, которым соответствующие права принадлежат в силу закона или договора. Смежные права охраняют интересы исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания.

К основным законам, регулирующим общественные отношения по поводу использования произведений, относятся Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями) Необходимо отметить, что рассматриваемые отношения регулируются также международными договорами и соглашениями, участницей которых является Российская Федерация. Они значительно расширяют круг охраняемых произведений и объектов смежных прав за счет того, что они предоставляют правовую охрану иностранным произведениям в России, а российским за рубежом.

Способность обладания авторскими правами - одна из составляющих содержания правоспособности граждан, которая возникает с момента рождения и прекращается со смертью. Таким образом, реализовать свои творческие возможности путем создания произведения (сочинить стихи, нарисовать картину) физическое лицо может в любом возрасте и независимо от состояния здоровья. Однако самостоятельно осуществлять свои авторские права (например, передавать свои права по авторскому договору) автор сможет только по достижении 14 лет. До этого момента за малолетнего автора распоряжаться авторским правами могут его родители, усыновители или опекуны.

На возможность самостоятельного осуществления авторских прав может влиять состояние здоровья авторов. Законодательство предусматривает ограничения самостоятельного осуществления прав для лиц, признанных судом недееспособными. Таковыми могут быть признаны лица, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значение своих действий или руководить ими. Распоряжаться авторскими правами за недееспособных авторов могут их опекуны. А для заключения авторских договоров ограниченно дееспособными авторами (ставящими свою семью в тяжелое материальное положение вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами) необходимо согласие их попечителей.

Автором является физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Автором не может быть какая-либо организация, государственный орган, юридическое лицо. Автор - всегда лицо физическое, то есть человек. В определении содержится и еще одно ключевое понятие - творчество. "Творчество - это деятельность человека, порождающая нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью и общественно-исторической уникальностью". Само произведение, созданное человеком, должно обладать этим признаком. Например, правообладатели произведений музыканта-авангардиста Джона Кейджа, который сочинил "4 минуты тишины" (точнее, "4'33"), предъявили претензии Ванессе Мэй, которая на своем диске также "сочинила" композицию, представляющую собой минуту полнейшей тишины. Есть ли здесь творчество?

Объектом авторского права является произведение. Объектами смежных прав являются исполнения исполнителей (актеров, певцов, музыкантов и др.), постановки, фонограммы производителей фонограмм, передачи организаций эфирного и кабельного вещания. Произведение может принадлежать к трем большим областям человеческой деятельности: науке, литературе и искусству.

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения. Таким образом, законодательство не делает различий между высокохудожественными и "никудышными" произведениями.

Даже произведения, содержащие или представляющие собой призывы к осуществлению экстремистской деятельности или развязыванию войны, что предусматривает уголовную ответственность, будут иметь авторско-правовую охрану, что не мешает их авторам быть привлеченными к уголовной ответственности.

Для авторского права главное, чтобы произведение существовало в какой-либо объективной форме: письменной, устной, в виде звуко- или видеозаписи, изображения, в объемно-пространственной или любой другой форме. Авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные. Обнародование - это осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает его доступным для ознакомления широкой публики.

Таким образом, произведение должно отвечать всего двум требованиям: быть творческим и существовать в какой-либо объективной форме.

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты. Авторское право защищает только форму как таковую, но никак не содержание. К примеру, автор написал роман, сюжет которого заключается в многолетнем противоборстве двух внеземных цивилизаций. Никто не может без разрешения автора копировать текст романа и распространять его, переводить и т.д., то есть защищается форма. Вместе с тем автор не может запретить другому лицу написать еще один роман о противоборстве двух внеземных цивилизаций, поскольку сюжет произведения относится к категории содержания или идеи, а они не охраняются авторским правом. Известно, что в искусстве существует приблизительно 120 различных сюжетов, и поэтому охранять сюжет означает монополизировать его, то есть ограничивать других лиц в его использовании. Интересен в этом отношении пример с романом о волшебнике Гарри Поттере. В России уже сравнительно давно появились его аналоги с такими главными героями, как Таня Гроттер или Ларин Петр.

Другой пример: в среде софтверных компаний на Западе какое-то время назад возникли споры относительно того, защищаются ли авторским правом форматы хранения данных. Компании-конкуренты, обеспечившие возможность импорта/экспорта данных, а также чтение форматов файлов программы- оригинала были обвинены в нарушении исключительных прав. Суды, однако, признали, что права на программу в данном случае не нарушаются, поскольку ни одна часть программы (то есть форма в виде фрагмента кода, набора конкретных данных и т.д.) не заимствуется, а используются лишь идеи и способы хранения данных, которые реализованы с помощью оригинальных программных модулей.

Какие произведения науки, литературы и искусства охраняются авторским правом? Исчерпывающего ответа на этот вопрос нет. Вот лишь примерный перечень:

* литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
* драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
* хореографические произведения и пантомимы;
* музыкальные произведения с текстом или без текста;
* аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
* произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
* произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
* произведения архитектуры, градостроительства и садовопаркового искусства;
* фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
* географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
* производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
* сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения;
* другие произведения.

Следует учитывать, что авторско-правовая охрана составным произведениям представляется в случае, если по подбору и расположению материалов они являются результатами творческой деятельности. Так, в большинстве случаев авторско-правовая охрана не предоставляется арифметическим таблицам, телефонным справочникам, картам вин, каталогам книг и цен и т.п.

Составные и производные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают, однако авторское право на такие произведения возникает в случае, если учтены права авторов первоначальных произведений или произведений, которые они включают.

Указание на то, что к объектам авторского права также относятся "другие произведения", позволяет отнести к таковым даже те виды произведений, которые на момент разработки закона не были известны, а появились позже в результате технического прогресса. Вопрос об отнесении к тому или иному виду произведений флэш-анимации, сайтов в Интернете и т.п. еще может иметь место, но не вызывает сомнений, что в любом случае эти объекты охраняются авторским правом.

Особое внимание в российском законодательстве уделяется правовой охране программ для ЭВМ и баз данных. Правовая охрана программ для ЭВМ (приравненным к литературным произведениям) распространяется на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код. Программа для ЭВМ - это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Базе данных в российском законодательстве предоставляется такая же правовая охрана, как и сборнику. "База данных - это объективная форма представления и организации совокупности данных (например: статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ". Правовая охрана распространяется на базы данных только в том случае, если они представляют собой результат творческого труда по подбору и организации данных. Необходимо отметить, что в последнее время в мире намечается тенденция предоставлять охрану и так называемым "нетворческим" или "инвестиционным" базам данных. Это обосновывается тем, что для создания таких баз данных затрачиваются огромные финансовые и человеческие ресурсы, а отсутствие их правовой охраны сводит к минимуму их ценность и не позволяет быть окупаемым продуктом.

Поскольку закон предусматривает и "другие объекты" авторского права, то вопрос об отнесении того или иного, прямо не указанного в тексте закона объекта к числу таковых не всегда однозначен и порой решается только судом. Например, так решался вопрос о телевизионной программе.

Весной 1998 года президиум ВАС РФ рассмотрел материалы дела по спору "Студии ТВ ТИЦ" и редакции газеты "Резонанс" (г. Юрга, Кемеровская область) о взыскании 55 тыс. рублей убытков за нарушение ответчиком договорных обязательств и авторских прав истца на программу передач Юргинского телевидения и 5,5 тыс. рублей штрафа в доход бюджета.

Как стало известно из материалов дела, "Студия ТВ ТИЦ" в лице его директора Зорина, который одновременно является главным редактором Юргинского телевидения, и редакция газеты "Резонанс" 26.06.96 заключили договор, по которому Юргинское телевидение обязалось предоставлять редакции газеты для опубликования свою программу передач за 5 тыс. рублей в месяц. Срок действия договора истекал 01.01.97.

Редакция с 01.09.96 прекратила печатать указанную телепрограмму, сообщив о расторжении договора 07.09.96 в статье "Почему со страниц юргинских газет исчезла программа ЮТВ".

Со ссылкой на необходимость опубликования программы передач "Студия ТВ ТИЦ" организовала выпуск собственной газеты "Десяточка". С декабря 1996 г. в газете "Резонанс" возобновилось публикование телепрограммы Юргинского телевидения, однако редакция оплату по договору не производила, поскольку получала ее теперь из других источников. Редакция публиковала эту телепрограмму и в 1997 г.

"Студия ТВ ТИЦ", полагая, что ответчик нарушил его авторские права и договорные обязательства, потребовала взыскания с истца 55 тыс. рублей, в том числе 50 тыс. рублей упущенной выгоды (за 4 месяца 1996 года и 6 месяцев 1997 года) и 5 тыс. рублей расходов на выпуск газеты "Десяточка", а также в доход соответствующего бюджета штрафа.

Первоначально удовлетворяя исковые требования, арбитражный суд Кемеровской области исходил из того, что программа передач как объект авторского права подлежит охране в соответствии с названным законом. Арбитражный суд счел, что предметом спора является программа передач как совокупность передаваемых в эфир материалов, созданная в результате творческой деятельности. То, в какой последовательности и в какое время идут в эфир передачи различных видов и жанров, какой категории слушателей и зрителей они интересны, - все это в целом может являться результатом творческой деятельности. В указанном смысле программа передач схожа со сборниками и другими составными произведениями, которые признаются объектами авторского права в силу того, что включенный в них материал расположен по оригинальной схеме.

Однако авторское право охраняет лишь форму, а не содержание произведения. Авторское право не распространяется на идеи, положенные в основу построения программы, так же как и на методы, процессы, системы, способы, концепции, открытия, факты.

Как следовало из материалов дела, предметом спора между истцом и ответчиком являлась программа передач как доводимая до слушателей (зрителей) информация о том, что и когда будет передано в эфир.

Такая информация при отсутствии оригинальной формы ее подачи не образует самостоятельного произведения, а подпадает под понятие "сообщение о событиях и фактах, имеющее информационный характер", и поэтому не является объектом авторского права.

При таких обстоятельствах ссылка истца на наличие авторского права на программу передач Юргинского телевидения неправомерна. Требование о взыскании убытков и штрафа необоснованно. Таким было окончательное решение суда.

Необходимо также учитывать, что авторским правом охраняется не только само произведение, но и его часть, включая название, если она является оригинальной и может использоваться самостоятельно.

Вместе с тем авторское право содержит ряд исключений: так, не являются объектами авторского права официальные документы (судебные решения, законы и т.п.), государственные символы и знаки, произведения народного творчества, сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

В нашей стране авторское право возникает в силу факта создания произведения. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения, иного специального оформления произведения, прав на него или соблюдения каких-либо формальностей. Этим положением российское законодательство несколько отличается от зарубежного, например американского, в котором предусмотрено "депонирование" экземпляра произведения в Библиотеке конгресса США. Именно поэтому эта библиотека является крупнейшей в мире. Тем не менее на иностранных граждан в силу международных договоров это правило не распространяется.

Стоит заметить, что отечественным Федеральным законом "Об обязательном экземпляре документов" также предусмотрена своеобразная форма обязательного депонирования опубликованных произведений. Но такое депонирование никак не влияет на осуществление авторских прав, так же как и добровольная (факультативная) регистрация программ и баз данных. Свидетельство о государственной регистрации программы или базы данных будет служить лишь дополнительным (наряду с иными) доказательством принадлежности авторских прав.

Что касается всемирно известного символа ©, то он может использоваться обладателем исключительных авторских прав для оповещения о своих правах. Законченная надпись должна состоять из трех элементов и находиться на каждом экземпляре произведения: латинской буквы "C" в окружности, имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав и года первого опубликования произведения.

История обязательности (в прошлом) этого знака такова. Знак © появился и изначально существовал лишь в странах с англосаксонской системой права. В соответствии с американским законодательством без так называемого "уведомления об авторских правах" автор мог утратить права в отношении созданных им обнародованных произведений.

Интернационализация культурной жизни поставила перед государствами важный вопрос: как сделать так, чтобы права авторов - граждан одного государства могли быть надежно защищены в других государствах. Здесь на поверхность всплыли все различия в законодательствах и правовых системах. Подписанная еще в 1886 г. Бернская конвенция изначально предусматривала, что для пользования авторскими правами не требуется выполнять какие бы то ни было формальности.

Долгое время США не присоединялись к Бернской конвенции, в частности, именно по причине наличия в ней положений о запрете требования выполнения формальностей.

В 1952 г. появилась Всемирная конвенция об авторском праве. Она содержала в себе гораздо меньше положений, которые бы требовали от государств изменять свое законодательство, но при этом гарантировала определенный минимум международной авторско-правовой охраны. Всемирная конвенция позволила сосуществовать странам с англосаксонской системой права вместе со странами с континентальной системой права (практически все страны Европы).

Однако сохранялось положение, при котором в случае, если авторы - граждане государств с континентальной системой права - хотели получить охрану в странах с англосаксонской системой права, они должны были выполнять предписанные формальности, в частности делать "уведомление об авторских правах".

Была определена форма "уведомления об авторских правах". Надлежащим признавалось уведомление, сделанное следующим образом: "Copyright [дата] by [имя автора]" либо "с [дата] [имя автора]". Зачастую в качестве даты указывался временной промежуток, например "1997-1999". Интересно отметить, что столь распространенная форма указания на наличие авторских прав, как "(c)" (то есть буква "с" в круглых скобках), никогда не признавалась надлежащим уведомлением.

Такая ситуация сохранялась до 1 марта 1989 г., когда последняя (по дате присоединения) из крупнейших стран с англосаксонской системой права - США - присоединилась к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений. После присоединения к Бернской конвенции в законодательство стран с англосаксонской системой права вносились соответствующие изменения, которые сделали необязательным использование "уведомления об авторских правах".

Тем не менее в России все охраняемые произведения должны быть обозначены знаком охраны авторского права. Наличие знака охраны авторского права (символ авторского права) означает, что авторские права на произведение охраняются; по этому знаку определяется, кому принадлежат авторские права на данное произведение".

Кроме того, "знаком охраны авторского права должны обозначаться издания, содержащие в себе охраняемые авторским правом произведения науки, литературы и искусства:

* все виды книжных и журнальных изданий, а также брошюры, буклеты, листовки, плакаты, каталоги, календари и т.д.;
* все виды изданий изобразительного искусства (эстампы, репродукции, альбомы, плакаты, открытки, художественно оформленные конверты для граммофонных пластинок и т.д.);
* картографические издания (карты, карты-схемы, атласы и т.д.)".

Несмотря на это, в настоящее время знак © не несет в себе существенного юридического наполнения, хотя по-прежнему широко используется. Он позволяет в простой форме правообладателю довести до сведения всех третьих лиц информацию о своих правах. При этом указание имени автора (наименования правообладателя) на экземпляре произведения, даже при отсутствии знака ©, влечет за собой презумпцию авторства. Это означает, что пока суду не будет представлено доказательств обратного, автором (правообладателем) будет считаться лицо, указанное на экземплярах произведения.

Помимо индивидуальных работ, произведения могут также создаваться и в соавторстве, то есть совместным творческим трудом нескольких лиц (Ильф и Петров, братья Стругацкие). Оказание третьими лицами финансового, организационного, технического содействия автору в процессе создания произведения не влияет на авторство произведения.

Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. Взаимоотношения соавторов определяются соглашением между ними.

Вообще, произведение, созданное в соавторстве, может образовывать единое целое или состоять из частей, имеющих самостоятельное значение. В последнем случае каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению.

К рассматриваемой теме близка еще одна - в авторском праве существует такое понятие, как "служебное произведение". Служебное произведение - это такое произведение, которое создано работником в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя. Такие произведения не редкость, так как большинство людей осуществляют свою работу по трудовому договору, то есть состоят с нанимателем в трудовых отношениях (это необходимо отличать от гражданско-правовых отношений, оформляемых, например, договором подряда или заказа). Работник сам не может использовать по своему усмотрению созданное им служебное произведение, поскольку исключительные права на его использование принадлежат работодателю, если только в договоре между автором и работодателем не предусмотрено иного.

Это же правило применимо и к программам для ЭВМ и базам данных. Однако есть еще одно положение: "Исключительное право на программу для ЭВМ или базу данных, созданные при выполнении работ по государственному контракту для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации, принадлежит исполнителю (подрядчику), если государственным контрактом не установлено, что это право принадлежит Российской Федерации или субъекту Российской Федерации, от имени которых выступает государственный заказчик".

Дуализм авторского права означает, что, с одной стороны, авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено, а с другой - предполагает как личные неимущественные, так и имущественные права.

К личным неимущественным правам относятся:

* право авторства (право признаваться автором произведения);
* право на имя (право использовать или разрешать

использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом

либо без обозначения имени, то есть анонимно);

* право на обнародование (право обнародовать или разрешать

обнародовать произведение в любой форме, включая право на отзыв);

* право на защиту репутации (право на защиту произведения,

включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора);

* право на неприкосновенность (целостность) программы для

ЭВМ (право на защиту как самой программы для ЭВМ или базы данных, так и их названий от всякого рода искажений или иных посягательств, способных нанести ущерб чести и достоинству автора).

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже в случае передачи или уступки исключительных прав на использование произведения.

Личные неимущественные права (за исключением права на обнародование)

охраняются бессрочно. Помимо личных неимущественных, автору в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом. Этот блок прав, в противовес личным неимущественным, обычно именуется имущественными правами, поскольку именно они позволяют автору извлекать материальную выгоду из своего произведения, ибо извлечение денег из искусства порой является не меньшим искусством. Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

* право на воспроизведение (воспроизводить произведение);
* право на распространение (распространять экземпляры произведения любым

способом: продавать, сдавать в прокат и т.д.);

* право на импорт (импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав);
* право на публичный показ (публично показывать произведение);
* право на публичное исполнение (публично исполнять произведение);
* право на передачу в эфир (сообщать произведение, включая показ, исполнение или передачу в эфир, для всеобщего сведения путем передачи в эфир и/или, последующей передачи в эфир);
* право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю (сообщать произведение, включая показ, исполнение или передачу в эфир, для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств);
* право на перевод (переводить произведение);
* право на переработку (переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение);
* право на доведение до всеобщего сведения (сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору);

• право на модификацию программы для ЭВМ или базы данных, в том числе перевод программы для ЭВМ или базы данных с одного языка на другой.

Указанные выше права охраняются от нарушения любого лица. Сказанное подтверждается судебной практикой, сформировавшейся еще в прошлом веке. Так, товарищество, обладатель исключительных прав на художественный фильм, обратилось в арбитражный суд с иском к торговой фирме о конфискации у ответчика видеокассет с этим фильмом, находящихся в продаже, и взыскании с него полученного дохода вместо возмещения убытков.

Суд обоснованно отклонил довод ответчика о приобретении им продаваемых кассет у третьего лица по договору купли-продажи и невозможности в связи с этим нести ответственность. Распространение экземпляров произведения является самостоятельным имущественным правом автора (правообладателя), поэтому нарушением авторских прав является любое распространение без разрешения правообладателя.

Торговая фирма не отрицала, что ее действия привели к возникновению у правообладателя убытков. Покупая товар у третьего лица, фирма не проверяла наличия у него права на распространение видеокассет с упомянутым фильмом (тогда как истец доказал отсутствие у третьего лица такого права), то есть не приняла всех зависящих от нее мер, позволяющих предотвратить нанесение правообладателю убытков вследствие незаконного распространения видеокассет.

Таким образом, суд сделал вывод о причинении убытков истцу неправомерными действиями ответчика и принял решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения и взыскании дохода вместо возмещения убытков.

Исключительные права относятся к категории имущественных прав, поэтому все перечисленные правомочия связаны с использованием произведения в гражданском обороте и получением выгоды от такого использования. Если внимательно посмотреть на список авторских правомочий, то становится видна их историчность, обусловленная появлением новых способов ознакомления публики с произведением. Одним из последних правомочий является право на доведение до всеобщего сведения. И хотя формулировка несколько тяжеловесна, очевидно, что за автором закрепляется право на размещение своего произведения в глобальных компьютерных сетях, например в Интернете. Другими словами, никто, кроме автора, не может разместить произведение в свободном доступе в Интернете. При этом не имеет значения цель такого размещения (для извлечения прибыли или нет).

Серьезным испытанием для авторского права и смежных прав в настоящее время являются так называемые пиринговые сети (от англ. p2p - peer2peer, "равный равному"). Пиринговые сети позволяют легко обмениваться через сеть Интернет различными файлами (музыка, фильмы, тексты и т.п.). Для этого пользователь скачивает специальную программу-клиент, делает доступными папки на своем компьютере для других пользователей и подсоединяется к Интернету. Далее программа-клиент ищет компьютеры пользователей, которые находятся в режиме онлайн. Пользователю, для того чтобы найти файл, необходимо только ввести его имя, а программа сама сформирует список компьютеров, с которых его можно скачать.

Это часто называется обменом файлами, а сети, используемые для этого, - файлообменными. Однако юридически в результате таких действий происходит не обмен в привычном смысле слова, а копирование (в терминологии ЗоАП - воспроизведение) файлов. Таким образом, скопированный файл есть как на компьютере, с которого производилась загрузка, так и на компьютере, который файл скачивал.

Одним из первых файлообменных сервисов в Интернете был сайт Napster. Популярность его была такова, что им заинтересовались американские звукозаписывающие компании (RIAA - Recording Industry Association of America - организация, объединяющая большинство из них). В результате судебных тяжб Napster был признан "содействующим" нарушению авторских и смежных прав. Суд пришел к выводу, что Napster не нарушал чьи-либо права, поскольку он не воспроизводил файлы в сети Интернет, но создал возможность для воспроизведения путем составления списка песен и компьютеров, с которых возможна закачка. Napster являлся централизованной пиринговой сетью. В настоящее же время ситуация (возможно, из-за этого знаменитого судебного дела) изменилась: списки файлов и компьютеров больше не хранятся на одном центральном сервере - система стала децентрализованной, и поэтому бороться с нарушениями авторского права стало тяжелее.

 В 2004 г. борьба с нарушителями авторского права пользователями файлообменных сетей в США велась очень активно. Американская ассоциация звукозаписывающих компаний (RIAA) продолжила акцию по привлечению к ответственности пользователей файлообменных сетей, и на начало 2005 года RIAA было подано 8500 исков против пользователей файлообменных сетей, требуя по каждому иску по 5000 долларов США штрафных выплат.

С точки зрения российского законодательства существование файлообменных сетей тоже является нарушением авторских (смежных) прав, однако эти сети пока не столь развиты, чтобы представлять серьезную угрозу отечественной музыкальной индустрии. В российском сегменте Интернета контрафактные экземпляры музыкальных композиций можно легко найти.

Однако существует точка зрения, что файлообменные сети не только не угрожают звукозаписывающим компаниям, но и способствуют приобретению компакт-дисков с песнями, ранее прослушанными при скачивании из сети Интернет. Известная компания Apple Computers пошла именно таким путем и открыла в Интернете сервис iTunes, с помощью которого можно скачать из огромного архива музыкальную композицию за 99 центов. Всего через несколько месяцев компания объявила, что количество скачанных песен превысило миллион.

Другим вопросом, порожденным сетью Интернет, была дискуссия о правомерности установки гиперссылок на контрафактные произведения. Дело в том, что стандарт гипертекстового документа предусматривает использование специальных ссылок на ресурсы, доступ к которым пользователь почти мгновенно может получить, перейдя по ссылке. После "нажатия" на ссылку искомые объекты загружаются в оперативную память компьютера. Другими словами, происходит воспроизведение (копирование) объекта. Причем пользователь может и не желать такого копирования, но поделать с этим ничего не может.

Как расценивать действия пользователя, который на своем сайте делает гипертекстовую ссылку на другой сайт, содержащий контрафактный экземпляр произведения? С одной стороны, такой пользователь не воспроизводит произведение и этим самым не нарушает соответствующее право автора или иного правообладателя. С другой стороны, посетитель сайта, кликнув по ссылке, загружает в память своего компьютера экземпляр произведения, а действия владельца сайта способствуют нарушению авторского права.

Отечественной судебной практике известен такой пример - дело по поводу романа В. Сорокина "Голубое сало". В 1999 году текст романа был размещен на сайте в сети Интернет неизвестным лицом. Ответчик по делу А. Чернов поместил на своем сайте гиперссылку на этот роман. Истец посчитал такие действия распространением произведения и потребовал удалить ссылку и выплатить ему материальную компенсацию за нарушение авторских прав. Однако суд не признал такие действия ответчика использованием произведения и отказал в иске.

Другой проблемой является проставление ссылок с одного сайта на другой таким образом, что у пользователя первого сайта может возникнуть ошибочное впечатление, что он все еще "находится" на этом сайте. Широкую известность приобрело дело, рассмотренное в США, в котором истец - владелец сайта А по бронированию и продаже билетов в сети Интернет обвинял другое лицо (владельца сайта В) в том, что проставление гиперссылки с сайта В на сайт А нарушает его права. При этом гиперссылка владельца сайта В отсылала к форме по покупке билета ("глубокая" ссылка), а не на титульную страницу сайта А.

Истец небезуспешно обосновывал свою позицию тем, что у посетителя сайта В, который заказывает билет, возникает впечатление, что служба заказа билетов принадлежит именно владельцу сайта В.

Отечественной судебной практике дела, связанные с использованием фреймов и "глубоких" ссылок, неизвестны, в то время как за рубежом уже выработана достаточно объемная судебная практика по таким делам. Однако нередко авторы стремятся злоупотребить своим правом.

Авторское право представляет собой баланс интересов автора и общества, его существование невозможно без ряда взаимных ограничений. К числу некоторых ограничений прав автора следует отнести:

* случаи использования произведения без согласия автора и без выплаты

авторского вознаграждения;

* случаи использования произведения без согласия автора, но с выплатой

авторского вознаграждения.

К первому пункту, например, относится цитирование произведений в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях. Однако при цитировании всегда обязательно указание имени автора цитируемого произведения и источника заимствования, а также цитировать можно не любой объем произведения а только такой, который оправдан целью цитирования.

К случаям использования произведений без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения также относится его воспроизведение в личных целях. Однако даже в личных целях запрещено воспроизведение баз данных, существенных частей из них, а также программ для ЭВМ. Воспроизведение программы для ЭВМ или базы данных допускается в случае, если:

* копия предназначена только для архивных целей и для замены правомерно приобретенного экземпляра в случаях, когда оригинал программы для ЭВМ или базы данных утерян, уничтожен или стал непригоден для использования;
* копия или преобразование объектного кода в исходный текст (декомпилирование программы для ЭВМ) необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой. При этом ЗоАП устанавливаются дополнительные требования, которые нужно соблюдать при декомпилировании программы.

Пользователь также вправе внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения, осуществляемые исключительно в целях ее функционирования на технических средствах пользователя, осуществлять любые действия, связанные с функционированием программы для ЭВМ или базы данных в соответствии с ее назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с автором.

Уже названным случаем использования произведения без согласия автора, но с выплатой авторского вознаграждения является воспроизведение аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения исключительно в личных целях. При этом вознаграждение непосредственно выплачивается изготовителями или импортерами аудио- и видеооборудования и материальных носителей (видео- и аудиопленки, компакт-диски, иные материальные носители). Потребитель, таким образом, выплачивает это вознаграждение косвенно, так как оно уже включено в цену вышеназванного оборудования и носителей информации

В отличие от личных неимущественных прав, срок охраны имущественных прав автора ограничен временем его жизни и 70 годами после его смерти. Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

В случае если произведение обнародовано анонимно или под псевдонимом, авторское право действует в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор произведения, выпущенного анонимно или под псевдонимом, раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то авторское право на произведение действует в течение жизни автора и 70 лет после его смерти.

Если произведение впервые выпущено в свет после смерти автора, то авторское право действует в течение 70 лет после выпуска произведения.

После истечения этих сроков произведение переходит в общественное достояние. Это означает, что любое лицо может свободно использовать произведение без выплаты авторского вознаграждения. При этом должно соблюдаться право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора, поскольку они являются личными неимущественными правами и охраняются вечно.

Правообладателями (обладателями имущественных авторских правомочий) могут являться не только авторы, но и их наследники, а также лица, которым исключительные имущественные права перешли в силу закона или на основании договора.

Поскольку авторское право действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти, после смерти автора авторское право переходит по наследству. Однако не все авторские права переходят его наследникам, исключение составляют такие личные неимущественные права, как: право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора произведения.

Согласно общим положениям о наследовании, предусмотренным ГК РФ, наследование авторских прав осуществляется по закону или по завещанию. Завещание представляет собой одностороннюю сделку гражданина по распоряжению имуществом на случай смерти. Наследниками по завещанию могут быть любые физические и юридические лица, государство в целом, а также государственные и муниципальные образования. Наследниками по закону могут быть физические лица, а также Российская Федерация. Российская Федерация наследует в случае, если отсутствуют иные наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника.