**ЛАБОРАТОРНАЯ РАБОТА № 3**

**Смежные права, понятие, сущность**

**Субъекты и объекты** **смежных прав**

Ранее мы выяснили, что объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а вот объектами смежных прав являются исполнени[я,](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.1.1.htm) постановки, фонограмм[ы,](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.1.2.htm) передачи организаций эфирного или кабельного вещани[я.](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.1.3.htm) Примечательно, что постановки в международных соглашениях не включаются в число объектов смежных прав.

Согласно "Глоссарию терминов по авторскому праву и смежным правам Всемирной организации интеллектуальной собственности", смежные права - это права, предоставляемые для охраны интересов исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания в связи с публичным использованием произведений авторов, всевозможных выступлений артистов или доведением до всеобщего сведения событий, информации и каких-либо звуков или изображени[й41.](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.1.4.htm)

Субъектами смежных прав являются исполнители (музыканты, певцы, пародисты, актеры, танцоры и др.), производители фонограмм (изготовители фонограммы) и организации эфирного или кабельного вещания.

Определение исполнителя: это актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом исполняет произведения литературы или искусства (в том числе эстрадный, цирковой или кукольный номер), а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер.

Итак, "изготовитель (производитель) фонограммы - физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме и (или) на содержащем ее футляре обычным образом".

Важно отметить, что производитель фонограммы - это лицо, которое ответственно за первую звуковую запись. На практике производитель фонограммы заказывает тиражирование записей сторонней организации. Запись - это фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение.

Исполнитель осуществляет свои права при условии соблюдения прав автора исполняемого произведения. Производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания осуществляют свои права в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного на фонограмме или передаваемого в эфир или по кабелю произведения. Следует заметить, что организациям вещания могут принадлежать права на собственные (охраняемые и/или неохраняемые) авторским правом произведения (выпуски новостей, спортивные передачи).

Таким образом, субъектами смежных прав могут быть не только физические, но и юридические лица. Из этого следует: у исполнителей могут быть как имущественные права, так и личные неимущественные права, а у производителей фонограмм и у организаций эфирного или кабельного вещания могут быть только имущественные права.

Права исполнителя признаются за ним в случаях, если:

1. исполнитель является гражданином Российской Федерации;
2. исполнение, постановка впервые имели место на территории Российской Федерации;
3. исполнение, постановка записаны на охраняемую в Российской Федерации фонограмму;
4. исполнение, постановка не записаны на фонограмму, но включены в охраняемую на территории Российской Федерации передачу в эфир или по кабелю.

Права производителя фонограммы признаются за ним в случаях, если:

1. производитель фонограммы является гражданином Российской Федерации или юридическим лицом, имеющим официальное местонахождение на территории Российской Федерации;
2. фонограмма впервые опубликована на территории Российской Федерации.

Права организации эфирного или кабельного вещания признаются за ней в случае, если:

* организация имеет официальное местонахождение на территории Российской Федерации и
* осуществляет передачи с помощью передатчиков, расположенных на территории Российской Федерации.

Словосочетание "смежные права" означает то, что эти права находятся рядом с авторскими правами, бок о бок. Однако это не совсем так. Дело в том, что смежные права в некоторой степени вторичны по отношению к авторским правам. Они возникают, как правило, когда автор передает свое право на исполнение исполнителю своего произведения (например, автор музыки заключает договор с музыкантом-исполнителем), а производитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания получают свои права от исполнителя и автора записанного на фонограмме или передаваемого в эфир или по кабелю произведения. Поскольку существует указанная зависимость смежных прав от авторского права, их можно было бы назвать не "смежными", а, например, "относящимися" правами (в английском языке и многих международных договорах применяется термин related rights), чтобы подчеркнуть эту зависимость. В любом случае об этой зависимости смежных прав по отношению к авторскому праву необходимо всегда помнить.

При внимательном изучении законодательства о смежных правах становится очевидна некоторая его несогласованность. Так, аудиовизуальным произведением является "произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения их звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации". На самом деле, аудиовизуальное произведение фактически является аудиовизуальным исполнением и, следовательно, должно регулироваться нормами законодательства о смежных правах со всеми вытекающими негативными для правообладателя последствиями (например, сокращение срока охраны). Признание кино- и видеофильмов и т.п. произведениями, а не исполнениями - это скорее уступка крупным кинокомпаниям, которые смогли пролоббировать свои интересы на законодательном уровне.

Так же как и в авторском праве, для возникновения и осуществления смежных прав не требуется выполнения каких-либо формальностей. Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах вправе (но не обязан) использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и/или на каждом содержащем ее футляре и представляет собой латинскую букву "Р" в окружности, указание имени для исполнителей или наименования для производителей фонограмм обладателя исключительных смежных прав, а также указание года первого опубликования фонограммы. Необходимо отметить, что проставление знака охраны желательно, если объект предназначается для распространения не только на территории России. Дело в том, что в силу международных соглашений в странах, где для возникновения прав существуют определенные формальности (депонирование экземпляров, регистрация и т.п.), они считаются выполненными иностранными авторами (иными субъектами), если проставлен знак охраны. Сам по себе символ "Р" в окружности происходит от первых букв английских слов Performer и Phonogram Producer - исполнитель и производитель фонограммы соответственно. В отношении передач вещательных организаций какого-либо знака охраны не существует.

Исполнителю принадлежат следующие личные неимущественные права:

* право на имя;
* право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя.

Исключительное право на использование исполнения или постановки, принадлежащее исполнителю, означает право использовать исполнение или постановку в любой форме, право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия, а также получать вознаграждение за каждый вид использования:

1. передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение или постановку, если используемые для такой передачи исполнение или постановка не были ранее переданы в эфир или не осуществляются с использованием записи;
2. записывать ранее не записанные исполнение или постановку;
3. воспроизводить запись исполнения или постановки;
4. передавать в эфир или по кабелю запись исполнения или постановки, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей;
5. сдавать в прокат опубликованную в коммерческих целях фонограмму, на которой записаны исполнение или постановка с участием исполнителя. Это право при заключении договора на запись исполнения или постановки на фонограмму переходит к производителю фонограммы. При этом исполнитель сохраняет право на вознаграждение за сдачу в прокат экземпляров такой фонограммы;
6. сообщать запись исполнения или постановки для всеобщего сведения таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к ней в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения). Указанное право означает прежде всего право исполнителя на размещение своего исполнения в сети Интернет. Правда, точно так же, как и автор произведения, исполнитель приобретет это право только с 1 сентября 2006 года. Это относится и к соответствующему праву производителя фонограммы и организаций эфирного или кабельного вещания. Исключительные права исполнителя могут передаваться по договору другим лицам. Заключение договора между исполнителем и изготовителем аудиовизуального произведения на создание аудиовизуального произведения влечет за собой автоматически предоставление исполнителем вышеперечисленных прав, за исключением права на прокат и права на доведение до всеобщего сведения.

Более того, предоставление исполнителем таких прав ограничивается использованием аудиовизуального произведения и, если в договоре не установлено иное, не включает прав на отдельное использование звука или изображения, зафиксированных в аудиовизуальном произведении.

У производителя фонограммы нет личных неимущественных прав - только исключительное имущественное право. Исключительное право на использование фонограммы означает право использовать фонограмму в любой форме, право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия, а также получать от этого вознаграждение:

1. воспроизводить фонограмму;
2. переделывать или любым иным способом перерабатывать фонограмму;
3. распространять экземпляры фонограммы, то есть продавать, сдавать их в прокат и т.д.;
4. импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя этой фонограммы;
5. сообщать фонограмму для всеобщего сведения таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к ней в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения).

Право на распространение экземпляров фонограммы путем сдачи их в прокат принадлежит производителю фонограммы независимо от права собственности на эти экземпляры. Однако если экземпляры правомерно опубликованной фонограммы введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия производителя фонограммы и без выплаты вознаграждения (это так называемое исчерпание прав). На практике это означает, что, единожды передав права на те или иные фонограммы, правообладатель не может более претендовать на вознаграждение за каждый проданный компакт-диск. Кроме того, он не должен давать согласия на продажу каждого экземпляра фонограммы, что привело бы музыкальный рынок к коллапсу. Но принцип исчерпания прав совсем не означает, что с музыкального компакт-диска пользователь может скопировать дорожки ("треки") и разместить их в локальной сети или вообще в сети Интернет. Поскольку существует большая опасность того, что пользователь именно так и поступит, производители фонограмм стараются техническими средствами защитить свои права. Так, некоторые диски могут читаться домашней стереоаппаратурой и не читаться компьютерным CD-приводом. Но, как показывает практика, практически любая защита может быть со временем преодолена.

Проводя аналогию с авторским правом, можно заметить и ограничения относительно смежных прав исполнителя и производителя фонограммы. Так, без согласия производителя фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, и исполнителя, исполнение которого записано на такой фонограмме, но с выплатой им вознаграждения разрешается:

1. публичное исполнение фонограммы;
2. передача фонограммы в эфир;
3. сообщение фонограммы для всеобщего сведения по кабелю.

Однако данное изъятие не касается права исполнителя и производителя фонограммы на доведение до всеобщего сведения фонограммы. Учитывая, что это правомочие касается прежде всего размещения исполнения и фонограммы в сети Интернет, можно констатировать огромный ущерб имущественным правам исполнителя и производителя фонограммы, который может нанести такое действие, произведенное без согласия соответствующих субъектов.

Сбор, распределение и выплата вознаграждения осуществляются одной из организаций, управляющих правами производителей фонограмм и исполнителей на коллективной основе в соответствии с соглашением между этими организациями. Если этим соглашением не предусмотрено иное, указанное вознаграждение распределяется между производителем фонограммы и исполнителем поровну.

В соответствии с правилами "Размер вознаграждения и условия его выплаты определяются соглашением между пользователем фонограммы или объединениями (ассоциациями) таких пользователей, с одной стороны, и организациями, управляющими правами производителей фонограмм и исполнителей, с другой стороны, а в случае, если стороны не достигнут такого соглашения, - специально уполномоченным органом Российской Федерации". Пользователи фонограмм должны предоставлять организации, управляющей правами производителей фонограмм и исполнителей, программы, содержащие точные сведения о количестве использований фонограммы, а также иные сведения и документы, необходимые для сбора и распределения вознаграждения.

Также допускается без согласия правообладателя воспроизведение фонограммы в личных целях при условии выплаты вознаграждения производителем носителя информации и записывающего устройства.

Несмотря на это, отечественные и зарубежные правообладатели настойчиво стремятся пресекать любые попытки копирования, в том числе и для личных (в том числе архивных) целей. Так, Американская ассоциация кинокомпаний (MPAA) предъявила иск к 321 Studios за то, что та выпустила программу DVD X Copy gold для копирования DVD-дисков. Сама компания говорит, что программа предназначена исключительно для резервного копирования, причем скопировать диск можно только один раз. MPAA настаивает на том, что этим самым нарушаются права кинопроизводителей.

И у производителя фонограммы, и у организации эфирного или кабельного вещания не может быть личных неимущественных прав. Таким организациям принадлежит исключительное право использовать передачу в любой форме и давать разрешение на использование передачи, а также получать вознаграждение от использования.

Исключительное право на использование передачи означает право организации эфирного вещания (кабельного вещания) разрешать осуществление следующих действий:

1. одновременно передавать в эфир ее передачу другой организации эфирного вещания (для организации кабельного вещания - одновременно сообщать для всеобщего сведения по кабелю ее передачу другой организации кабельного вещания);
2. сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю (для организации кабельного вещания - передавать передачу в эфир);
3. записывать передачу;
4. воспроизводить запись передачи;
5. сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом.

Что касается ограничения прав исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания, то допускается без согласия соответствующих субъектов и без выплаты вознаграждения использование исполнения, постановки, передачи в эфир, передачи по кабелю и их записей, а также воспроизведение фонограмм в целях:

* обучения;
* научного исследования;
* цитирования в форме небольших отрывков при условии, что такое цитирование осуществляется в информационных целях;
* включения в обзор о текущих событиях небольших отрывков из исполнения, постановки, фонограммы, передачи и др.

Также организация эфирного вещания может без согласия автора и без выплаты дополнительного вознаграждения делать запись краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на передачу в эфир, при условии что такая запись производится организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для ее собственных передач. При этом организация обязана уничтожить такую запись в течение шести месяцев после ее изготовления, если более продолжительный срок не был согласован с автором записанного произведения. Такая запись может быть сохранена без согласия автора произведения в официальных архивах, если запись носит исключительно документальный характер.

Важно при этом помнить, что законы содержат исчерпывающий перечень таких исключений, а предусмотренные ограничения применяются без ущерба нормальному использованию фонограммы, исполнения, постановки, передачи в эфир или по кабелю и их записей, а также включенных в них произведений литературы, науки и искусства и без ущемления законных интересов исполнителя, производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания и авторов указанных произведений.

В завершение рассмотрения смежных прав необходимо остановиться на сроках их охраны. Итак, личные неимущественные права (исполнителя), как и в авторском праве, охраняются бессрочно.

Имущественные права действуют в течение 50 лет для:

* исполнителя - после первого исполнения или постановки;
* производителя фонограммы - после первого опубликования фонограммы либо после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока;
* организации эфирного вещания - после осуществления такой организацией первой передачи в эфир;
* организаций кабельного вещания - после осуществления такой организацией первой передачи по кабелю.

Вообще, смежные права нередко оказываются в центре столкновений интересов хозяйствующих субъектов, которые завершаются зачастую только в судах. Так, в 2001 году состоялось одно из первых в нашей стране судебных дел, посвященных нарушению авторских и смежных прав в сети Интернет. Суть дела, как и само решение, носит дискуссионный, а не догматичный характер. Потому для удобства анализа и обсуждения информация приводится в несколько развернутом виде.

Это дело известно как спор Zvuki.RU против RMP.RU. Истец обратился в суд с иском о защите авторских прав, мотивируя свои требования тем, что заключил с авторами песен лицензионные договоры на исключительное использование фонограмм в сети Интернет, создал самостоятельное мультимедийное произведение "Энциклопедия русской музыки ЗВУКИ.РУ", разместил их на своем web-сайте. Ответчик, являясь владельцем другого web- сайта, "Русский музыкальный портал", нарушил его смежные права, размещая на своем сайте те же фонограммы песен.

Как следует из материалов дела, истец заключил лицензионные договоры с Хавтаном Е.Л. от 19.02.2000 и с ЗАО "ХОР" от 26.04.2000. По договору от 19.02.2000 лицензиар безвозмездно предоставил лицензиату (истцу) эксклюзивное разрешение (имеется в виду "исключительное право") на право использования ряда фонограмм музыкальных произведений, исполняемых группой "Браво", элементов их графического оформления, а также текстов песен в целях создания лицензиатом самостоятельных мультимедийных произведений, обнародуемых под эгидой последнего в компьютерной сети Интернет исключительно. По договору от 26.04.2000 лицензиар предоставил лицензиату (истцу) эксклюзивное разрешение на право использования ряда фонограмм музыкальных произведений Янки Дягилевой в самостоятельных мультимедийных произведениях лицензиата в компьютерной сети Интернет исключительно.

Как следует из содержания заключенных истцом договоров, лицензиары передали ему права на ранее записанные фонограммы, размещенные на компакт-дисках.

В соответствии с законом воспроизведением фонограммы является изготовление одного или более экземпляров фонограммы или ее части на любом материальном носителе. При записи ранее изготовленной фонограммы музыкального произведения в память ЭВМ производится воспроизведение фонограммы на жестком диске персонального компьютера.

Из оформления представленных сторонами магнитных компакт-дисков следует, что изготовителем компакт-дисков, на которых записаны спорные произведения группы "Браво", и правообладателем на эти произведения является ЗАО "Дженерал Рекордз". Производителю фонограммы принадлежат исключительные права на использование фонограммы в любой форме. Исключительное право на использование фонограммы означает право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действи[я11:](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.4.1.htm)

* воспроизводить фонограммы;
* переделывать или любым способом перерабатывать фонограммы;
* распространять экземпляры фонограмм, то есть продавать, сдавать их в прокат и т.д.;
* импортировать экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения производителя фонограммы.

Исключительные права производителя фонограммы могут передаваться по договору другим лицам.

Таким образом, только производителю фонограммы принадлежат права давать разрешение на воспроизведение фонограммы в виде ее записи на жесткий диск персонального компьютера. Между тем права производителя фонограммы ЗАО "Дженерал Рекордз" истцу не передавались. Заявление представителя истца, что ЗАО "Дженерал Рекордз" ликвидировано, не подтверждается материалами дела. Кроме того, ликвидация юридического лица сама по себе не влечет за собой передачу прав на фонограмму авторам и исполнителям.

Права на фонограммы Янки Дягилевой ЗАО "ХОР" приобрел у Владыкиной А.Н. по договору от 01.10.99. В свою очередь, Владыкина (бывш. Волкова) А.Н. распорядилась этими правами на основании доверенности от 06.05.99, выданной Дягилевым С.И., отцом погибшей Я. Дягилевой. Указанная доверенность ограничивает полномочия поверенного правом быть представителем только в любых издательствах РФ. Деятельность ЗАО "ХОР" по изготовлению фонограмм не является издательской деятельностью, поэтому Владыкина А.Н. была не вправе по этой доверенности распоряжаться правами авторов и исполнителя. Кроме того, как видно из материалов дела, ЗАО "ХОР" осуществило фактическое тиражирование (воспроизведение) фонограмм, изготовленных "Гроб рекордз". Истец не представил никаких доказательств того, что права на такое воспроизведение первоначальным производителем фонограмм были представлены. Таким образом, ЗАО "ХОР", не являясь правомерным изготовителем фонограммы, было не вправе передавать истцу соответствующие права, и истцу эти права также не перешли.

В качестве доказательства нарушения своих прав истец представил Акт экспертизы № 02-27/01 от 29.08.2000, назначенной нотариусом Ништ З.И. Указанная экспертиза была назначена и проведена в порядке обеспечения доказательств в соответствии со ст. 102-103 Основ законодательства РФ о нотариате (далее - Основы).

Как следует из ст. 103 Основ, при выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства Российской Федерации. При этом нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц.

Ответчик не был извещен о проведенной экспертизе, тем самым экспертиза была проведена с нарушением Закона - ст. 102-103 Основ. Неизвещение ответчика лишило его предоставленной ч. 2 ст. 74 ГПК возможности представлять вопросы, по которым требуется заключение эксперта.

Заключение эксперта не позволяет установить факт воспроизведения именно спорных фонограмм.

Эксперт Никитин А.Б., опрошенный в судебном заседании, пояснил, что судить об идентичности записанных с сайта ответчика и прослушанных им фонограмм с теми, которые записаны на соответствующих магнитных компакт- дисках, он может исключительно как слушатель. Однако, учитывая, что для точной идентификации экземпляров фонограммы на компакт-диске и на жестком диске ЭВМ нужны специальные технические и музыковедческие познания, эксперту же соответствующие вопросы не ставились, а специальными музыковедческими познаниями он не обладал, факт воспроизведения именно спорных фонограмм нельзя считать установленным.

Кроме того, как видно из содержания Акта экспертизы и из пояснения эксперта в судебном заседании, вопросы, поставленные на разрешение эксперта, не требовали специальных познаний, поэтому нельзя считать представленный акт экспертизы надлежащим доказательством.

По утверждению ответчика, структура сайта [www.rmp.ru](http://www.rmp.ru), администратором которого был ответчик, позволяла размещать на нем музыкальные фонограммы в формате МР3 любому пользователю Интернета, располагающему фонограммами, записанными в соответствующем формате.

Свидетель Мастерков С.О., музыкант группы "Чердак Офицера", допрошенный в судебном заседании, показал, что в августе 2000 г., то есть во время существования сайта и администрирования его ответчиком, он совершенно свободно со своего персонального компьютера осуществил запись фонограммы песен своей группы на сайт ответчика [www.rmp.ru](http://www.rmp.ru). При таких обстоятельствах нет никаких оснований утверждать, что спорные фонограммы были воспроизведены на сайте самим ответчиком.

Суд счел, что ответчиком было создано техническое решение, позволяющее хранить фонограммы в формате МР3 на своем сайте, прослушивать их пользователями Интернет, записывать их на жесткие диски своих персональных компьютеров или со своего персонального компьютера - на сайт ответчика. Создание подобного технического решения ответчиком не является нарушением прав авторов, исполнителей и изготовителей фонограм[м2\*.](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.4.2.htm)

Законом установлено, что в изъятие из положений допускается без согласия автора произведения, исполнителя и производителя фонограммы, но с выплатой им вознаграждения воспроизведение аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения исключительно в личных целях. Вознаграждение за воспроизведение, указанное в пункте 1 этой статьи, выплачивается изготовителями или импортерами оборудования (аудио- и видеомагнитофоны, иное оборудование) и материальных носителей (звуко- и/или видеопленки и кассеты, лазерные диски, компакт-диски, иные материальные носители), используемых для такого воспроизведения.

Как установлено в ходе судебного разбирательства, доступ пользователей к фонограммам, размещенным на сайте ответчика, бесплатен. Как следует из Акта экспертизы, эксперт совершенно свободно воспроизвел соответствующие фонограммы. Поэтому воспроизведение этих фонограмм не носит коммерческого характера, а осуществляется в личных целях. Ответчик не является ни изготовителем, ни импортером оборудования и материальных носителей, на которых осуществляется воспроизведени[е-1.](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.4.3.htm)

Кроме того, в соответствии с законом допускается без согласия производителя фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, передача фонограммы в эфир и сообщение фонограммы для всеобщего сведения по кабелю. Спорные фонограммы содержатся на носителях (CD), имеющихся в широкой продаже, следовательно, фонограммы были опубликованы в коммерческих целях. Доступ в Интернет имеет неограниченное число пользователей, информация распространяется как проводным, так и беспроводным путем. Поэтому указанная норма Закона 4)применима и к рассматриваемому спор[у.](http://www.intuit.ru/department/history/law/3/footnote.4.4.htm)

Пользователи фонограмм, как следует из закона, должны выплачивать вознаграждение одной из организаций, управляющих правами производителя фонограмм на коллективной основе. Следовательно, фактические обстоятельства, являющиеся предметом спора, являются только основанием для предъявления соответствующей организацией требований о выплате вознаграждения пользователями, но не основанием для удовлетворения заявленного истцом иска. Кроме того, Законом не определено, кого считать пользователями фонограмм, размещенных в сети Интернет: администратора соответствующего сайта или лиц, размещающих фонограммы на сайте или воспроизводящих их на свои персональные компьютеры.

Таким образом, действия, вменяемые истцом ответчику, не являются нарушением ни авторских, ни смежных прав и основанием к привлечению ответчика к ответственности, предусмотренной Законом РФ "Об авторском праве и смежных правах".

Исходя из вышеизложенного, основания для удовлетворения заявленного иска отсутствуют, вследствие чего суд решил в иске отказать