

ИЛЬЯ КОНДРИН

ДОВЕДЕНИЕ ДО ВСЕОБЩЕГО СВЕДЕНИЯ ПО РОССИЙСКОМУ ГРАЖДАНСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

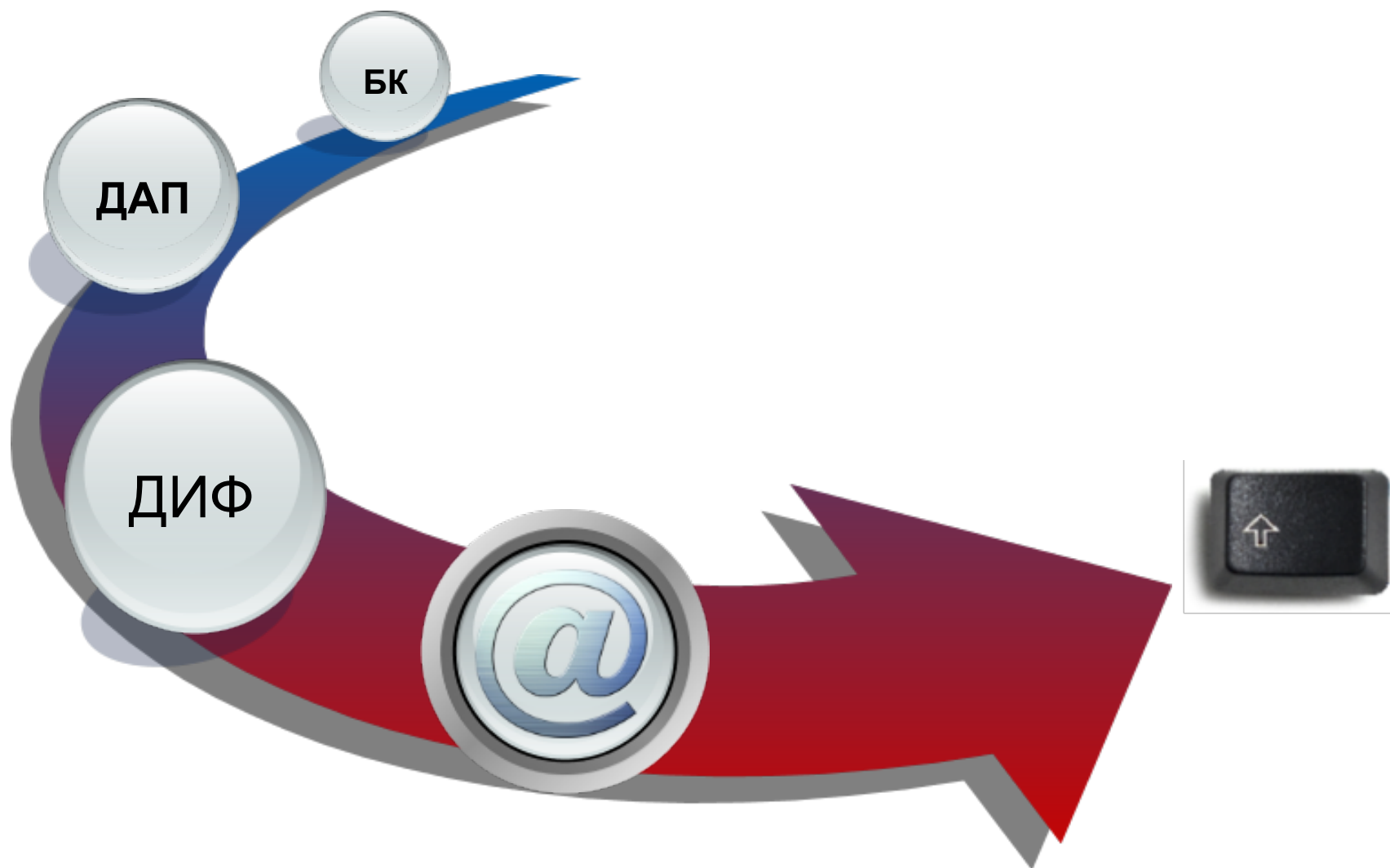
ДИССЕРТАЦИЯ

ЧАСТЬ ПЕРВАЯ

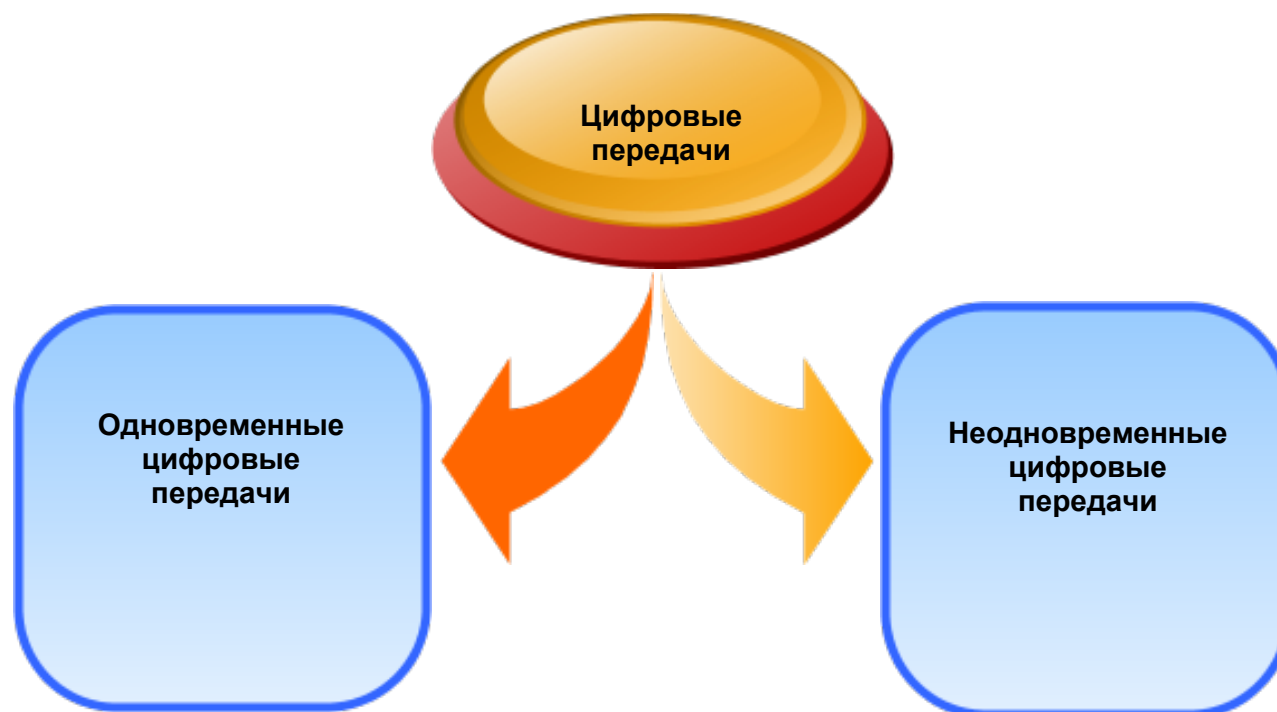
История становления и развития института «доведение до всеобщего сведения» в международном и зарубежном частном праве

Специальность: 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

История становления и развития института «доведение до всеобщего сведения» в международном и зарубежном частном праве



- Новые технические достижения в области цифровых технологий поставили перед авторско-правовым сообществом ряд важных и сложных правовых проблем
- Прежде всего, необходимо было найти решение проблемы юридической квалификации цифровой доставки и передачи потребителям произведений, исполнений и фонограмм в Интернете и в аналогичных сетях. Так называемое решение проблемы «**цифровой доставки**» и «**цифровой передачи**».



- **Первое определение «цифровой доставки» фонограмм**

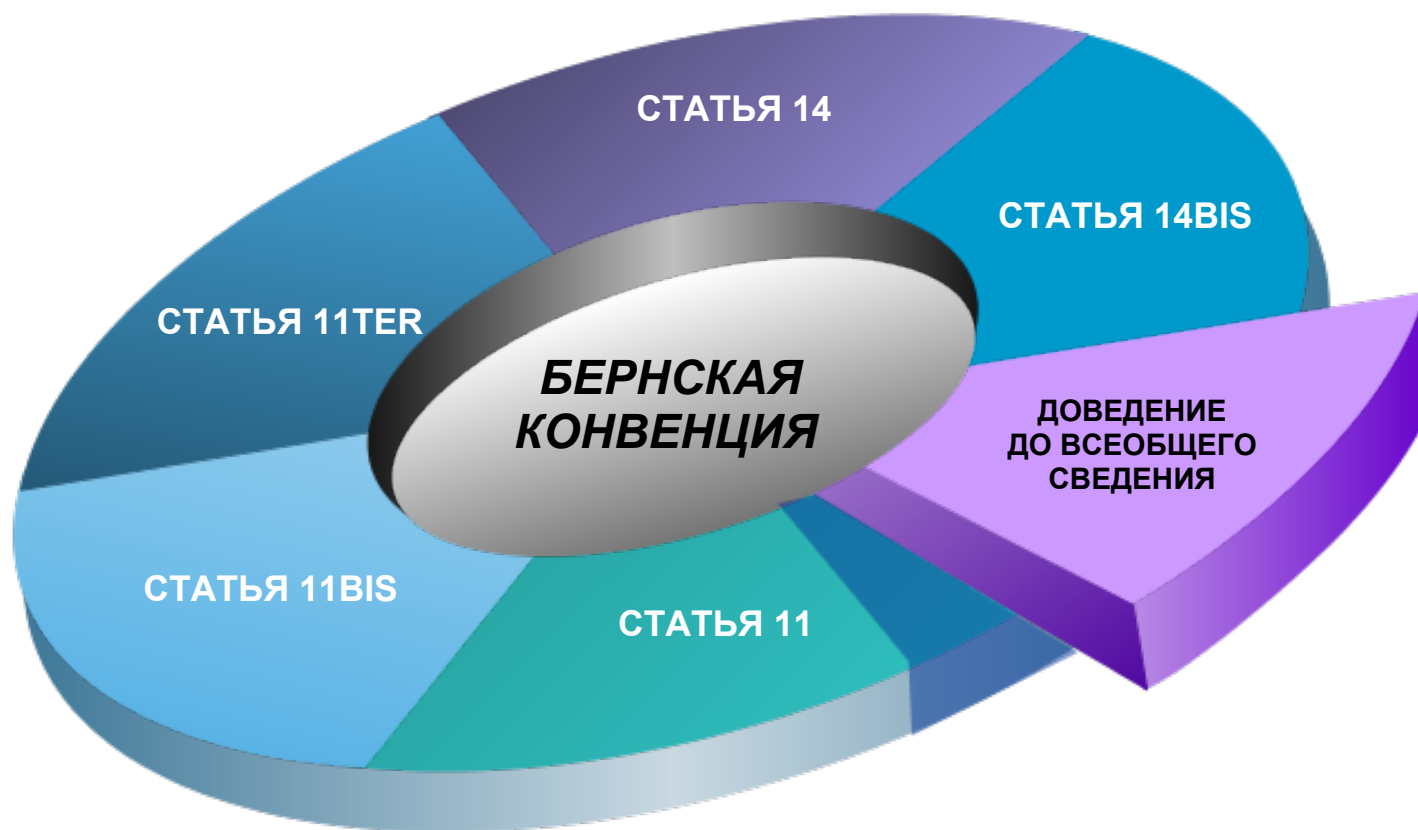
- *«действие, направленное на то, чтобы сделать звуки, записанные на фонограмму или ее цифровое отображение доступными публике посредством электронных поисковых систем»*

- **Первое определение «цифровой передачи» выглядело громоздким и сложным для восприятия**

- *«Цифровая передача это передача изображений или звуков исполнения или звуков, записанных на фонограмму или их цифровое отображение, таким образом, что передача становится доступной звуковому восприятию лицам, не входящим в обычный круг семьи и ее ближайших социальных знакомых в месте или местах, которые находятся на расстоянии от того места, где началась такая передача и без такой передачи изображения или звуки не могли бы восприниматься в указанном месте или местах, в независимости от того, могут ли указанные лица воспринимать изображения или звуки в том же самом месте и в то же самое время или в разных местах и/или в разные периоды времени ...»*

- Поиск приемлемых способов и путей решения данной проблемы был обозначен авторско-правовым сообществом как «**цифровая программа**» Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности
- Было решено, что «**цифровая передача**» будет являться новой формой права на сообщение для всеобщего сведения, предусмотренного Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений. Реализация программы началась с создания приемлемых формулировок, способных в полной мере отражать интерактивную природу этих новых цифровых явлений.

Доведение до всеобщего сведения как разновидность право на сообщение для всеобщего сведения,



предусмотренного Бернской конвенцией

- В ходе обсуждения проблемы цифровой доставки и цифровой передачи в Комитетах Экспертов ВОИС возникли разногласия относительно применимых к цифровой передаче видов прав. В итоге было найдено компромиссное решение. На национальном уровне использовать два вида прав:
 - *право на сообщение для всеобщего сведения*;
 - *право на распространение путем передачи*;
 - *или одновременное использование этих двух видов прав*
- Отмечалось, что различия между правом на сообщение для всеобщего сведения, публичным исполнением и распространением имеют условный характер.
- Такой эффект вызывает цикл упорядоченных и взаимосвязанных технических стадий, существующих в рамках цифровой передачи.
- Цифровая передача начинается с загрузки информации, а завершается устройством, позволяющим конечному пользователю воспринимать переданную информацию визуально или на слух и при этом еще делать постоянные или временные копии полученной информации. Следовательно, цифровая передача представляет собой сложную операцию, сочетающую постоянное и временное воспроизведение произведений на жестком диске устройства пользователя с публичным сообщением произведения через механизм вывода информации на экран.
- **Интерактивность получения** представителями публики охраняемых авторским правом и смежными правами **материалов** стала рассматриваться в качестве главного критерия отличия цифровых от традиционных технологий.

- **Интерактивность определялась как возможность получателей или пользователей индивидуально выбирать место и время получения произведений, исполнений и фонограмм.**
- **Первая попытка использования интерактивности получения потребителями произведений в качестве одного из правовых критериев охраны рассматривалась мировым авторско-правовым сообществом в ходе подготовительной работы к Брюссельской конференции 1948 года.**
- **Предметом обсуждения являлась технология передачи звука по телефонным линиям в стерео режиме для прослушивания театральных постановок на значительном удалении от театра.**
- **Услуги по прослушиванию театральных пьес и опер по телефону, были известны во Франции как «Театрофон», а в Англии как «Электрофон».**
- **Специальные телефоны, с помощью которых потребитель мог воспользоваться данной услугой, устанавливались в гостиницах, клубах или по месту жительства конкретного потребителя. Для оплаты выпускались даже специальные билеты – некий «прообраз» современных пластиковых карт оплаты услуг мобильной связи.**
- **«Театрофон» и «Электрофон» по своей сути имели определенное сходство с широко распространенными в настоящее время в цифровых сетях услугами по подписке.**

- **Определенное сходство между цифровыми услугами по требованию и услугами «Телефон» и «Электрон» основывается на том, что отдельные представители публики, а не публика в целом, могут определять, когда и где они хотят получить доступ к произведению.**
- **Обсуждение услуг «Телефон» и «Электрон» проходило в рамках дискуссии о расширении объема права на сообщение для всеобщего сведения путем предоставления авторам литературных и художественных произведений еще одного исключительного права. Исключительного права разрешать «любое новое сообщение для всеобщего сведения по проводам или средствами беспроводной связи».**
- **Новый вид прав имел непосредственное отношение к проблеме последующего использования оригинальной передачи.**
- **В объяснительной записке, совместно подготовленной делегацией Бельгии и Бюро Союза, указывалось, что любая передача, адресованная новому кругу слушателей или зрителей, будь то посредством новой передачи в эфир или по проводам, должна рассматриваться как новая разновидность передачи.**
- **В свою очередь право на сообщение для всеобщего сведения впервые было включено в Бернскую конвенцию на Римской конференции 1928 года. В 1928 году это право ограничивалось только одной единственной формой сообщения – радиовещанием.**

- Поскольку услуги «Телефон» и «Электрон» не носили массового характера, авторско-правовое сообщество в 1948 году приняло решение о нераспространении положений статьи 11 *bis* (1)(ii) на технологию, используемую в данных услугах.
- Таким образом, решение проблемы интерактивности получения представителями публики охраняемых авторским правом материалов было отложено на 48 лет – до 1996 года.

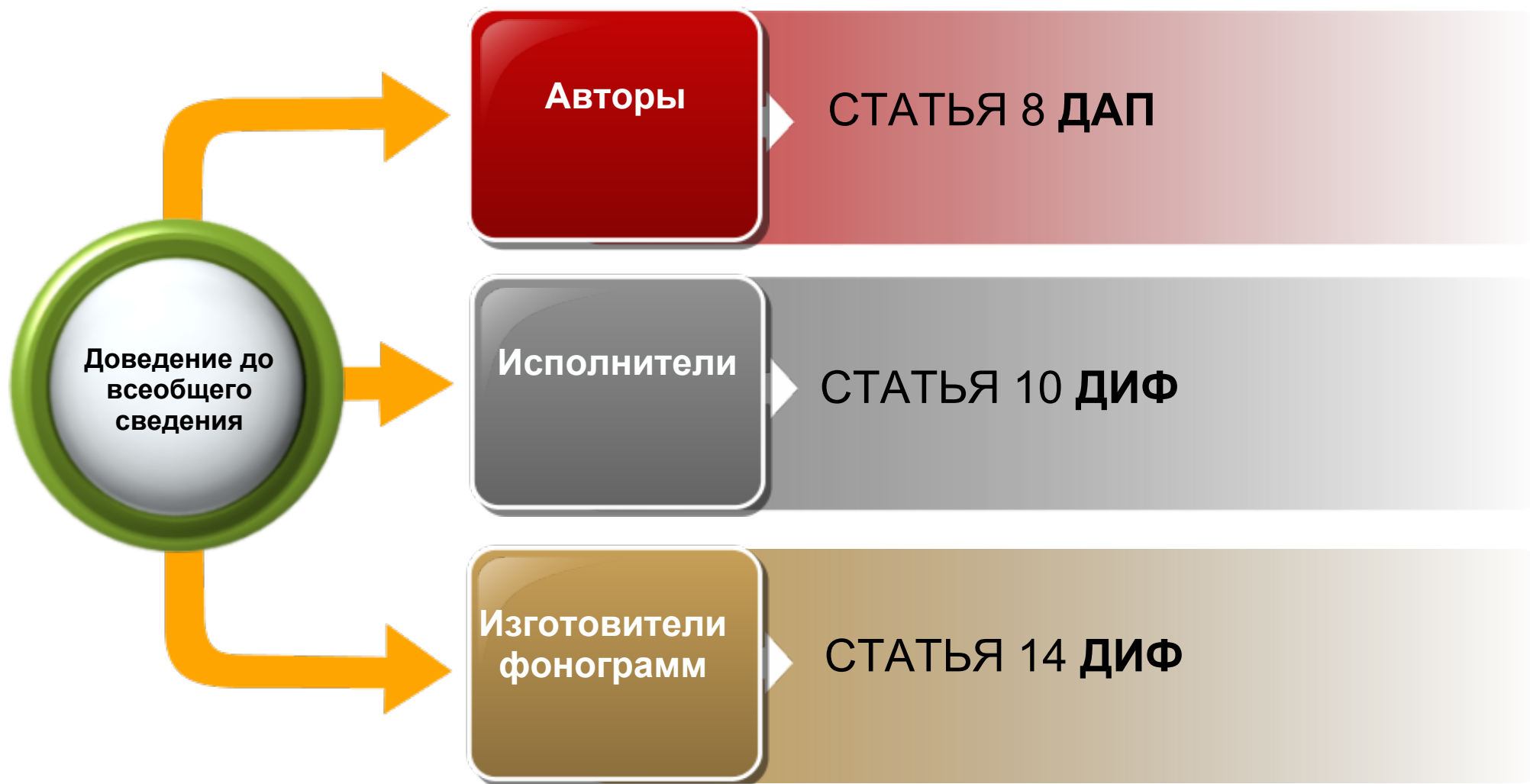
- В международном законодательстве об интеллектуальной собственности правовой институт «доведение до всеобщего сведения» появился в результате принятия авторско-правовым сообществом двух Договоров Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности:
 - Договора по Авторскому Праву
 - Договора по Исполнениям и Фонограммам

- **Переход от стратегии «рекомендуемых улучшений» к стратегии создания новых международных норм охраны литературной и художественной собственности**



- **Договоры ВОИС** были приняты на **Дипломатической конференции**, проходившей в **Женеве** в период с **2 по 20 декабря 1996 года** и вступили в силу в **2002 году**:
 - *6 марта вступил в силу Договор по Авторскому Праву*
 - *20 мая вступил в силу Договор по Исполнениям и Фонограммам*
- **ДАП и ДИФ** – «**договоры глобальной информационной инфраструктуры**» в области авторского права и смежных прав

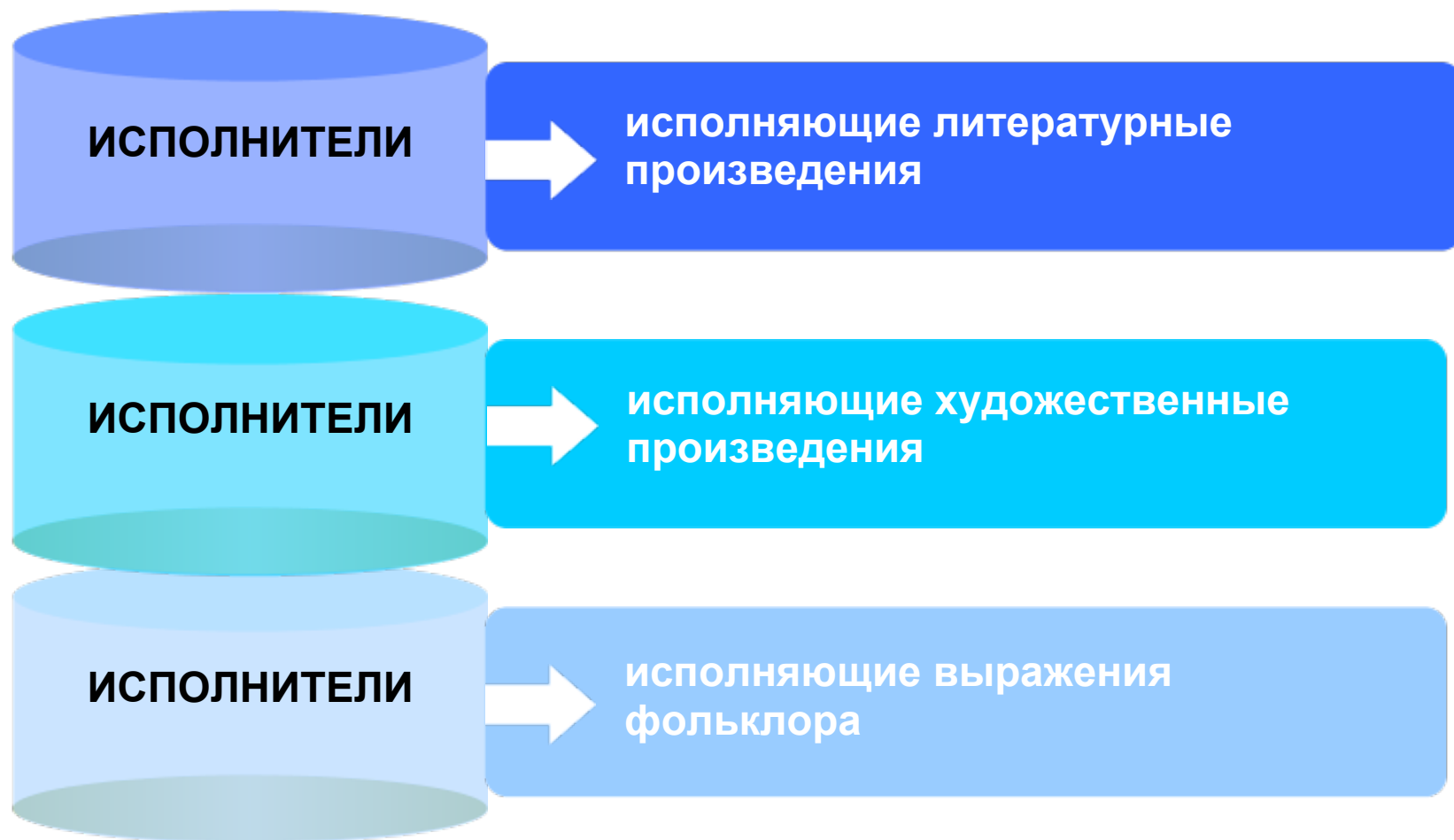
Субъекты (Бенефициары) – обладатели право на доведение до всеобщего сведения в рамках действующего международного законодательства



АВТОРЫ

Положения Статьи 8 ДАП
распространяются на все категории
авторов и любые виды литературных и
художественных произведений

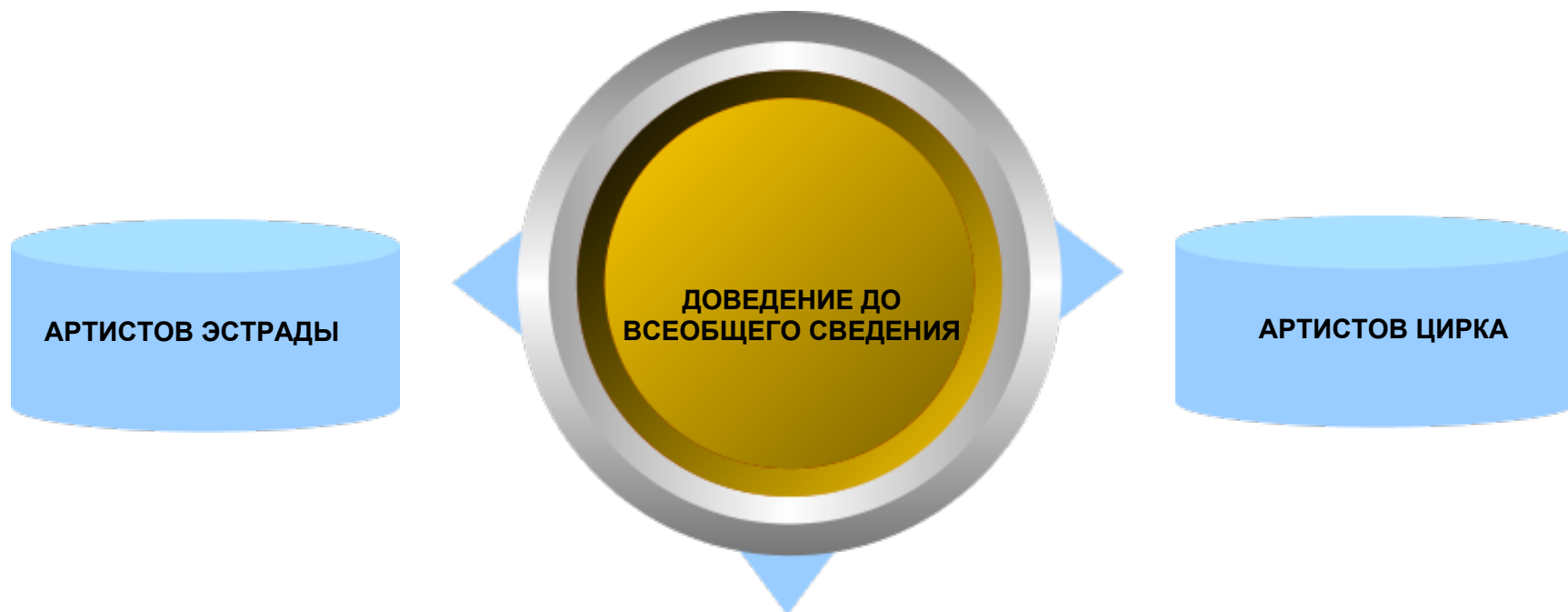
Применительно к исполнителям круг вероятных обладателей (бенефициаров) права на доведение до всеобщего сведения ограничивается в ДИФ тремя категориями исполнителей:



ИСПОЛНИТЕЛИ

Положения Статьи 10 ДИФ
распространяются на любые виды
исполнений на любых видах носителей,
доступных слуховому восприятию

ПОЛОЖЕНИЯ ДИФ



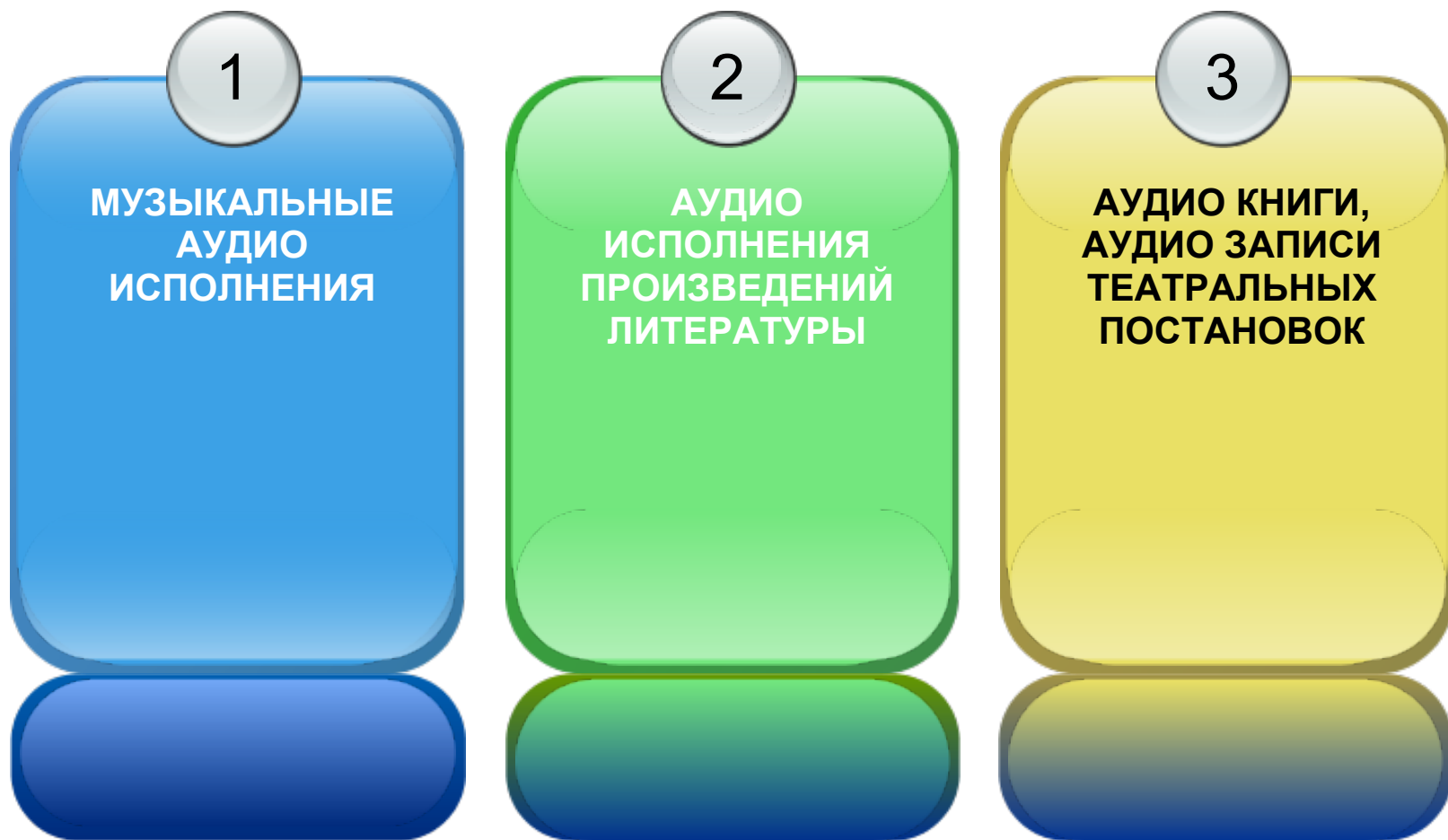
НЕ РАСПРОСТРАНЯЮТСЯ

ПОЛОЖЕНИЯ ДИФ



ТАКЖЕ НЕ РАСПРОСТРАНЯЮТСЯ

ВИДЫ ОХРАНЯЕМЫХ В ДИФ АУДИО ИСПОЛНЕНИЙ



ПОЛОЖЕНИЯ ДИФ



НЕ РАСПРОСТРАНЯЮТСЯ

Право на доведение до всеобщего сведения и международный уровень охраны

Договор ВОИС по Авторскому
Праву (вступил в силу 6 марта
2002)



Договор ВОИС по Исполнениям и
Фонограммам (вступил в силу 20
мая 2002)

Рабочий документ по Сетевому
Вещанию в рамках Проекта
Договора ВОИС по охране прав
Организаций Эфирного Вещания

АСТА (Anti – Counterfeiting Trade Agreement)

Торговое соглашение по борьбе с контрафактной продукцией

- Секретное многостороннее торговое соглашение.
- **Цель:** установить строгое наблюдение за соблюдением авторского права в Интернете и на рынке информации и информационных технологий и товаров, основанных на информационных технологиях.
- **Страны, допущенные к обсуждению положений соглашения:** США, Австралия, Евросоюз, Япония, Иордания, Корея, Мексика, Марокко, Новая Зеландия, Сингапур, Швейцария, Объединенные Арабские Эмираты
- **Страны, не допущенные к обсуждению положений соглашения:** Российская Федерация, КНР

Текущая ситуация вокруг создания и обсуждения проекта АСТА

- Министерство торговли США в конце марта 2009 года приняло решение снять завесу секретности с документации по разработке и принятию новой международной конвенции по копирайту (АСТА).
- А что еще оставалось делать США, если Европарламент 11 марта 2009 года принял разработанное английским депутатом Европарламента Майклом Кэшменом предложение сделать обсуждение новой международной конвенции по копирайту (инициаторами создания и принятия которой выступают США и Япония) абсолютно прозрачной и открытой.
- За предложение Майкла Кэшмена проголосовали 439 депутатов, против 200 и 57 воздержались. Таким образом Европарламент принял резолюцию по АСТА: *«Действуя в соответствии со Статьей 255 (1) Договора о создании ЕС, Европейская Комиссия должна незамедлительно сделать все документы, касающиеся ведения международных переговоров по АСТА доступными публике»*.
- Ранее США отказывали широкой публике в доступе к любой документации как по тексту международной конвенции, так и по материалам о ходе ведения международных переговоров о ее заключении, ссылаясь на государственную тайну.
- Это первый в истории международного копирайта случай, когда разработка и принятие международной конвенции по копирайту объявляется государственной тайной наравне с ядерными секретами.
- Другая главная интрига этой секретной конвенции заключается в том, что к ее разработке и обсуждению не стали привлекать Россию и Китай. Но при этом старательно подчеркивали, что международная конвенция не будет направлена против России и Китая.
- Во что многие зарубежные аналитики верят с трудом. По их мнению эта секретная конвенция предполагает создание новой международной структуры в области копирайта в обход уже существующих международных организаций: Всемирной Организации по Интеллектуальной Собственности и ВТО.
- Россия и Китай являются членами ВОИС, а Китай является даже членом ВТО.
- Из просочившейся информации стало известно, что в отличие от всех ныне существующих конвенций в сфере интеллектуальной собственности АСТА не будет открыта для свободного присоединения к ней любых других государств мира. Она будет похожа на закрытое сообщество. Прием, в члены которого, будет возможен только по приглашению уже входящих в это сообщество стран.

Позиция Российской Федерации

по отношению к АСТА содержится в пункте 17 нижеуказанного документа:

- **Основной итоговый документ. Принят главами государств и правительств «Группы восьми» 8 июля 2008 года .**
- **Защита прав интеллектуальной собственности:** *«Мы приветствуем ускорение переговоров по созданию новой международной законодательной базы – Торгового соглашения по борьбе с контрафактной продукцией (АСТА) и стремимся к завершению этих переговоров до конца этого года. Мы будем поощрять практическое сотрудничество между нашими странами для создания средств борьбы с новыми методами производства контрафактной и пиратской продукции, а также в целях распространения лучшей практики» .*



Как ознакомиться с другими частями диссертационного исследования?

Определение наиболее актуальных направлений совершенствования российского законодательства об охране авторских и смежных прав в области коллективного управления в цифровой среде



Эволюционное развитие авторского права и смежных прав в системе российского гражданского права применительно к цифровым технологиям

Приведение российского законодательства в соответствие с общепризнанными международными стандартами