Intelligence & the Law Working Paper 21/02. NUS Law Working Paper No. 2021/019, City University of Hong Kong School of Law Legal Studies Research Paper No. Forthcoming. DOI : <http://dx.doi.org/10.2139/ssrn.3935446>.

УДК 347.78:004.738.5(476)

К ВОПРОСУ О ЗАЩИТЕ АВТОРСКОГО ПРАВА В СЕТИ ИНТЕРНЕТ

Русакович Н. А.

*магистрантка юридического факультета Белорусского
государственного университета
юридический факультет, Белорусский государственный
университет, ул. Ленинградская, 8, 220030 Минск, Беларусь,
natalia.rusakovich.30@gmail.com*

Аннотация. В статье рассматриваются и анализируются вопросы защиты авторского права в сети Интернет в Республике Беларусь и за рубежом. Выявлена специфика защиты авторского права в сети Интернет, сделан вывод о возможности применения традиционных способов защиты авторского права в цифровой среде, предложены направления совершенствования механизма коллективного управления имущественными правами в сети Интернет, в том числе на международном уровне. Внесено предложение о необходимости разработки единого нормативного правового акта, ориентированного на защиту авторского права в сети Интернет.

Ключевые слова: авторское право, сеть Интернет, охрана авторского права, защита авторского права.

TO THE ISSUE OF COPYRIGHT PROTECTION ON THE INTERNET

N. A. Rusakovich

*Master's degree student of the Law Faculty of the Belarusian State
University
Faculty of Law, Belarusian State University, Leningradskaya str., 8,
220030 Minsk, Belarus, natalia.rusakovich.30@gmail.com*

Abstract. The article considers and analyses the issues of copyright protection on the Internet in the Republic of Belarus and abroad. There were revealed the specifics of copyright protection on the Internet; also there was made the conclusion about the possibility of applying of traditional methods of copyright protection in the digital environment and were proposed the directions of improvement of the mechanism of collective management of property rights on the Internet, including the international level. Also there is a suggestion related to the development of a unified legal act aimed at the protection of copyright on the Internet.

Key words: copyright, Internet, copyright protection, defense of copyright.

На протяжении всего своего существования авторское право имело значение юридической основы культурного и экономического роста и благосостояния общества. Но ситуация кардинальным образом изменилась ввиду глобального распространения компьютерных технологий и увеличения возможностей всеобщего доступа к сети Интернет. Будучи относительно новым средством коммуникации, сеть Интернет оказывает, тем не менее, давление на традиционные формы защиты авторского права, поскольку законодательство различных государств не всегда способно отвечать потребностям прогресса информационных технологий, постоянно интенсифицирующим темпы своего развития [1, с. 280].

Традиционные способы защиты авторского права, как и всё традиционное авторское право в целом, вошли в противоречие с новыми массовыми формами распространения информации, и в условиях информационного общества извечный вопрос баланса интересов авторов и пользователей вышел на концептуально новый уровень. Полагаем, на сегодняшний день обеспечение баланса между их в значительной мере противоположными интересами как на национальном, так и на международном уровне является одной из актуальных задач юриспруденции.

Согласно п. 1 ст. 8 Закона «Об авторском праве и смежных правах» от 17 мая 2011 г. № 262-З (далее – Закон), авторское право на произведение возникает автоматически в связи с фактом его создания и не требует соблюдения каких-либо дополнительных формальностей. На международном уровне принцип автоматической охраны и защиты произведений впервые был закреплён в ст. 5 Бернской конвенции 1886 г. по охране литературных и художественных произведений (далее – Бернская конвенция). Размещение файлов, в которых содержатся охраняемые

авторским правом произведения, в сети Интернет с возможностью свободного или ограниченного доступа к ним также не отменяет их правовую охрану и не изменяет правовой режим их возможного последующего использования, а исключительное право на произведение даёт возможность своему обладателю осуществлять использование охраняемого результата интеллектуальной деятельности в любой форме с одновременным запретом, действующим в отношении всех остальных лиц, осуществлять аналогичные действия.

Однако, поскольку на сегодняшний день количество объектов авторского права многократно возросло, в большинстве случаев автор не в состоянии самостоятельно контролировать использование произведений ввиду огромного числа потенциальных пользователей. Также в настоящее время имеется множество способов, с помощью которых произведения могут использоваться одновременно в разных местах и разными пользователями, что делает такой контроль неосуществимым.

Одним из важнейших институтов контроля использования произведения, а также способов реализации и защиты имущественных прав авторов является, как известно, коллективное управление их имущественными правами. Понятие «коллективное управление имущественными авторскими правами» является традиционным и широко применяемым в законодательстве многих государств. Его назначение в том, чтобы содействовать авторам и правообладателям в защите своих прав, если на практике это затруднительно или невозможно осуществить в индивидуальном порядке. Особенно актуальным оно становится в случаях массового характера нарушения или неспособности авторов собственными усилиями справиться с нарушениями [2, с. 126], как это зачастую и имеет место в сети Интернет.

Организации по коллективному управлению имущественными правами существуют в большинстве стран мира, включая Республику Беларусь, где в настоящее время осуществляется только простое коллективное управление. Как считается, практику расширенного управления произведениями без соответствующего договора прекратил Верховный Суд Республики Беларусь своим определением от 28 декабря 2010 г. [3, с. 39–40].

Тем не менее, полагаем, что дальнейшее сохранение в законодательстве и практике системы простого коллективного управления представляется необоснованным применительно к сети Интернет. Более того, в результате комплексного исследования технологического развития глобальных компьютерных сетей российским учёным С. Ф. Зятицким был

сделан вывод о том, что нормы, регулирующие вопросы коллективного управления, являются наиболее оптимальными для применения их в беспрецедентных правовых реалиях, обусловленных в том числе стремительным развитием сети Интернет, поскольку этот механизм по своей сути наиболее приспособлен к новым способам использования произведений и позволяет оптимальным образом реализовать идею коллективного контроля в условиях массового характера использования охраняемых объектов в сети Интернет, а также при изготовлении цифровых носителей [4, с. 18].

Также следует полагать, что в перспективе возникнет необходимость замены государственной организации по коллективному управлению, какой в настоящее время является Национальный центр интеллектуальной собственности (далее – НЦИС), одной либо несколькими негосударственными, созданными самими правообладателями, так как деятельность негосударственных организаций в большей мере соответствует природе прав, которыми они управляют [5]. В качестве примера подтверждения существования подобной тенденции можно рассматривать создание негосударственного общественного объединения «Беларускае таварыства аўтараў, выканаўцаў і іншых праваўладальнікаў» [6]. В перспективе, полагаем, целесообразно также создание мультимедийной организации [4, с. 19], осуществляющей специализированное коллективное управление правами авторов непосредственно в сети Интернет.

Таким образом, в результате предлагаемых изменений система коллективного управления Республики Беларусь перейдёт из сферы влияния государства в частноправовую плоскость, и подобная реформа послужит развитию защиты авторского права в Республике Беларусь применительно к Интернет-среде.

В рамках исследуемой проблематики отметим, что учёный С. П. Гришаев полагает, что существующее разнообразие всех подходов, связанных с решением правовых проблем использования охраняемых произведений в Интернете, можно сузить до трёх основных:

- 1) охрана в сети Интернет нецелесообразна вообще [7, с. 32; 8];
- 2) охрана традиционными способами невозможна;
- 3) охрана возможна традиционными способами путём внесения соответствующих изменений в действующее законодательство [8].

В свою очередь, предусмотренные законодательством Республики Беларусь способы защиты носят универсальный характер. Так, в Гражданском кодексе Республики Беларусь (далее – ГК) закреплены общие

способы защиты прав, а Закон, хоть и является специализированным актом, детализирующим общие положения ГК в сфере авторского права, не в полной мере учитывает специфику защиты прав авторов и исполнителей в сети Интернет [9, с. 181].

Полагаем, охрана авторского права в сети Интернет в целом возможна традиционными способами, которые на сегодняшний день весьма разнообразны, однако путём внесения соответствующих изменений в действующее законодательство, как и считает большинство учёных, в том числе С. П. Гришаев и О. А. Паферова [8; 10], поскольку существующие юридические механизмы, предусмотренные для реальной среды, в отношении Интернет-среды, как правило, ограничены в применении, поскольку каждое использование произведения в сети Интернет создаёт его копию, что делает невозможным полное отождествление его с реальным.

На международном уровне значимой попыткой по регулированию защиты авторского права в Интернете стало принятое в 1996 г. в Женеве соглашение по охране авторского права – Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву (далее – Договор по авторскому праву). Он имел своей целью регулирование вопросов авторского права в цифровом пространстве, поэтому получил также название «Интернет-договор Всемирной организации интеллектуальной собственности» [11, с. 35]. Так, ст. 1 Договора по авторскому праву свидетельствует о том, что право на воспроизведение по ст. 9 Бернской конвенции и допускаемые этой статьёй исключения вполне применимы и в цифровом пространстве, в частности, в отношении использования произведений в цифровой форме.

Существующие же в зарубежных странах механизмы защиты интеллектуальной собственности, в том числе авторского права, можно объединить в две группы: юридические и технические. При рассмотрении первой группы интересен прежде всего, полагаем, опыт США. Правовое регулирование защиты авторского права в сети Интернет в США осуществляется благодаря нормам The Digital Millennium Copyright Act 1998 г. Кроме того, указанный акт формирует так называемую «безопасную зону» для интернет-пользователей, относящихся к категории посредников [12, с. 29].

Отметим, что в США в 2013 г. вступила в действие система «Copyright Alert System» согласно которой нарушители авторского права в сети Интернет получают предупреждение, а в случае отсутствия соответствующей реакции к ним уже могут быть приняты меры по усмотрению провайдера. Однако, несмотря на все предпринимаемые меры,

американские провайдеры находят альтернативные методы для контроля доступа в Интернете и использования материалов, защищённых авторским правом. Например, невидимые «цифровые водяные знаки»: поскольку цифровая копия данных является, по сути, таким же объектом, как оригинал, цифровые водяные знаки – это средство пассивной защиты, что просто «маркирует» те или иные данные, но не контролирует доступ к ним [13, с. 223–225].

Следует поддержать также высказанную в научной литературе точку зрения, что, несмотря на всю значимость установления правового контроля за защитой авторского права в Интернете на внутригосударственном уровне, учитывая глобальные масштабы сети Интернет и наличие массы способов и компьютерных программ, позволяющих обойти внутригосударственные запреты, полное и эффективное решение проблемы нарушения авторского права в сети Интернет может быть достигнуто только посредством адекватного современным реалиям международного правового регулирования и последующей его имплементации в национальном законодательстве [14, с. 83]. В этих целях Д. А. Братусь предлагает свою концепцию типично рамочного многостороннего соглашения, которое бы регулировало использование Интернет-контента на международном уровне. Другие возможные форматы подобного международно-правового акта учёный определяет как деловые обычаи или типовые правила [15, с. 27].

Считаем подобные идеи определённо полезными и для дальнейшей унификации авторского права в рамках Евразийского экономического союза (далее – ЕАЭС), который с 1 января 2015 г. стал новой для Республики Беларусь правовой реальией. Вопросы охраны и защиты прав интеллектуальной собственности и, соответственно, авторского права в частности входят в число важнейших аспектов экономического сотрудничества государств-членов ЕАЭС. В соответствии с ч. 2 ст. 89 Договора о ЕАЭС от 29 мая 2014 г., они представлены в качестве основных направлений такого сотрудничества. Вопросы унификации подходов к коллективному управлению в странах ЕАЭС также пытаются решить в рамках данной организации. Так, например, 10 ноября 2017 г. правительства государств-членов ЕАЭС подписали Соглашение о едином порядке управления авторскими и смежными правами на коллективной основе.

Таким образом, в случае успешной имплементации положений указанного Соглашения о едином порядке управления авторским и смежными правами на коллективной основе следует ожидать перехода систем коллективного управления стран ЕАЭС, в том числе Республики

Беларусь, на новый, более качественный уровень. Соглашение способствует формированию новых стандартов деятельности организаций по коллективному управлению стран ЕАЭС в области распределения вознаграждения, размера удержаний на возмещение расходов организаций, взаимодействия с правообладателями, обеспечения доступности управляемых репертуаров. Их деятельность будет осуществляться согласно принципам открытости, прозрачности, подконтрольности, справедливости, недискриминации, а обязательный независимый аудит повысит, полагаем, доверие к данным организациям.

Кроме того, полагаем, что судебная практика в Республике Беларусь по разрешению споров, связанных с нарушениями прав интеллектуальной собственности в сети Интернет, находится пока в стадии своего формирования. Соответственно, судам ещё предстоит дать ответы на многие постоянно актуализирующиеся вопросы, в частности, касающиеся того, каким образом определить лицо, ответственное за нарушение авторского права в сети Интернет, а также суметь установить правомерность обеспечения и предоставления доказательств по делу до момента его возбуждения и т.д. Стремительное развитие отношений, связанных с интеллектуальной собственностью в Интернете, бросает вызов существующей правовой системе их защиты во всех аспектах, в том числе в авторском праве; так, многие вопросы защиты авторского права в Интернете по-прежнему требуют досконально дальнейшего изучения, в том числе в рамках всего мирового сообщества [16, с. 28].

Соответственно, применительно к охране в сети Интернет требуется концептуально новый, специфический подход, выработанный с учётом накопленного в отечественной цивилистике и международном праве опыта, адаптированного под социально-правовые реалии Республики Беларусь. Данный подход может выражаться в создании системы предупреждения нарушений авторского права в сети Интернет, а также принятии отдельного нормативного правового акта, который бы регламентировал вопросы защиты авторского права с учётом специфики объектов и субъектов авторского права в сети Интернет, включая особенности электронной регистрации авторского права на произведение в цифровой форме, виды санкций за различные нарушения авторского права в сети Интернет, а также порядок рассмотрения дел о нарушении авторского права в сети Интернет.

Список использованных источников

1. Луцкер, А. П. Авторское право в цифровых технологиях и СМИ : перевод с английского / Арнольд П. Луцкер. – Москва : Кудиц-Образ, 2005. – 416 с.
2. Гаврилов, Э. П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» / Э. П. Гаврилов. – М. : Фонд «Правовая культура», 1996. – 224 с.
3. Определение судебной коллегии по делам интеллектуальной собственности Верховного Суда Республики Беларусь (извлечение) // Судовы веснік. – 2011. – № 1. – С. 39– 41.
4. Зятыцкий, С. Ф. Проблемы реализации авторских и смежных прав на коллективной основе в условиях развития новых технологий : автореф. дис. ... канд. ист. наук : 12.00.03 / С. Ф. Зятыцкий ; Рос. госуд. ин-т интеллектуальной собственности. – М., 2003. – 40 с.
5. Лосев, С. С. Научно-практический комментарий к Закону Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» [Электронный ресурс] : [по состоянию на 18.04.2013 г.] / С. С. Лосев // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2022.
6. Перечень организаций, имеющих государственную аккредитацию по коллективному управлению имущественными правами [Электронный ресурс] // Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь. – Режим доступа: <http://gknt.gov.by/be/administrativnye-protsedury/perechen-administrativnykhprotsedur/perechen-organizatsiy-imeyushchikh-gosudarstvennyu-akkreditatsiyu-po-kollektivnomu-upravleniyu-imushch.php>. – Дата доступа: 18.04.2022.
7. Бойков, В. А. Проблема защиты авторского права в глобальной сети Интернет / В. А. Бойков // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. – 2020. – № 6. – С. 28–31.
8. Гришаев, С. П. Интеллектуальная собственность [Электронный ресурс] : [по состоянию на 03.01.2009 г.] / С. П. Гришаев // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2022.
9. Андрушко, К. Ч. Основные способы совершенствования защиты авторских и смежных прав в сети Интернет в Республике Беларусь / К. Ч. Андрушко // Государство и право : актуальные проблемы формирования правового сознания : сб. ст. III Международной научно-практической конференции / Под ред. Н. В. Пантелеевой. – Могилев, 2020. – С. 180–183.

10. Паферова, О. А. Защита авторского права в сети интернет. Практика Российских арбитражных судов / О. А. Паферова, Е. А. Соколова // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2022.

11. Еремин, А. В. Изменение роли Бернской конвенции в международной охране авторских прав / А. В. Еремин // Гражданин и право. – 2006. – № 7. – С. 35.

12. Бойков, В. А. Проблема защиты авторского права в глобальной сети Интернет / В. А. Бойков // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. – 2020. – № 6. – С. 28–31.

13. Шакель, Н. В. Правовые вопросы регистрации цифровых произведений (компьютерных программ) / Н. В. Шакель // Интеллектуал. собственность в XXI веке. Интеллектуал. собственность и Интернет: материалы III Междунар. науч.-практ. конф., Киев, 24 апр. 2009 г. – Киев: ИВЦ «Видавництво «Политехника», 2009. – С. 215–225.

14. Лихачёв, В. А. Современное состояние защиты прав интеллектуальной собственности в ЕС / В. А. Лихачёв // Российский внешнеэкономический вестник. – 2014. – № 5. – С. 83.

15. Братусь, Д. А. Естественно-правовая природа личных неимущественных авторских прав: дис. ... магистр юриспруденции – М.: РГАИС, 2012. – 198 с.

16. Назарова, М. А. Роль международных договоров в сфере гражданско-правовой защиты авторских прав в сети Интернет / М. А. Назарова // Вопросы науки и образования. – 2019. – № 6. – С. 28–33.

УДК 347.78

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ КОМПЬЮТЕРНЫХ ИГР

Савицкая К. Д.

*старший преподаватель кафедры гражданского права
юридический факультет,*

Полоцкий государственный университет,

ул. Блохина, 29, 211440 Новополоцк, Беларусь, k.savitskaya@psu.by

В статье исследуется правовой режим компьютерных игр. Рассмотрена возможность применения правового режима базы данных, компьютерной программы, мультимедийного произведения в отношении