

*На правах рукописи*

**Радайкин Максим Фёдорович**

**ПРАВОВЫЕ МЕХАНИЗМЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ БАЛАНСА  
ИНТЕРЕСОВ СУБЪЕКТОВ АВТОРСКОГО ПРАВА  
В ИНТЕРНЕТ-СРЕДЕ**

Специальность 12.00.03

– гражданское право; предпринимательское право;  
семейное право; международное частное право

**Автореферат**

**диссертации на соискание ученой степени**

**кандидата юридических наук**

**Москва**

**2013**

Диссертация выполнена на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (г. Москва)

**Научный руководитель** доктор юридических наук, профессор  
**Близнец Иван Анатольевич**

**Официальные оппоненты** **Рузакова Ольга Александровна,**  
доктор юридических наук, профессор,  
Комитет Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству, заместитель руководителя аппарата Комитета  
**Терлецкий Василий Витальевич,**  
кандидат юридических наук, Российское авторско-правовое общество по коллективному управлению правами авторов, издателей и иных правообладателей при репродуцировании, копировании и ином воспроизведении произведений «Копирус»,  
Генеральный директор

**Ведущая организация** **ФГБОУ ВПО**  
**«Российский университет дружбы народов»**

Защита состоится «14» ноября 2013 года в 15.30 ч. на заседании Диссертационного совета Д 401.001.02 при ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (РГАИС), по адресу: 117279, Москва, ул. Миклухо-Маклая, дом 55 А.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (РГАИС) по адресу: 117279, Москва, ул. Миклухо-Маклая, дом 55 А.

Автореферат разослан «9» октября 2013 г.

Ученый секретарь  
Диссертационного совета

Е.В. Толстая

## I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

### *Актуальность исследования.*

Развитие сети Интернет создало предпосылки для ускоренного роста электронной торговли, социальных сетей, электронных средств массовой информации, электронных библиотек и иных сетевых ресурсов, при создании и наполнении которых широко используются произведения науки, литературы и искусства.

Массовое использование объектов авторских прав, в значительной части случаев совершаемое с нарушениями требований действующего законодательства, делает невозможным для отдельного правообладателя осуществление эффективного контроля за использованием произведений и принятие своевременных и достаточных мер для пресечения нарушений.

Простота копирования и передачи информации, анонимность участия в информационном обмене в сети Интернет поставили чрезвычайно сложные вопросы перед юридической наукой, законотворческой и судебной практикой, ответы на которые не найдены до настоящего времени. В результате правовое регулирование отношений, связанных с использованием произведений в сети Интернет, существенным образом отстает от уровня развития цифровых и компьютерно-сетевых технологий на современном этапе.

На протяжении длительного времени основное внимание уделялось проблемам противодействия неправомерному использованию произведений, нарушению авторских прав в сети Интернет. Однако не меньшие проблемы возникают также с реализацией прав, в том числе с определением условий и оформлением договорных отношений при предоставлении правообладателями согласия на использование произведений добросовестными пользователями.

В результате расширяющиеся возможности пользователей сети Интернет по размещению результатов творческой деятельности и обмену ими вступают в противоречие с существующими законодательными требованиями. Все более очевидной становится необходимость развития новых подходов, обеспечивающих нахождение разумного баланса интересов между правообладателями, пользователями и лицами, получающими доступ к произведениям, размещаемым на сетевых ресурсах, в том числе с учетом необходимости распространения на цифровую среду ограничений исключительных прав на произведения, предусматриваемых законодательством Российской Федерации в соответствии с положениями действующих международных договоров в области авторского права, прежде всего Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений и Договора ВОИС по авторскому праву.

Отмеченные обстоятельства обуславливают, как представляется, особую актуальность проведенного диссертационного исследования.

### ***Степень научной разработанности проблемы.***

Проблемам использования произведений науки, литературы и искусства в информационно-телекоммуникационных сетях было посвящено значительное число диссертационных исследований, однако большинство из них подготовлены до введения в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации и не учитывают дальнейшего развития законодательства и актуальной судебной практики. К числу работ указанного периода, представляющих наибольший интерес для целей настоящего исследования, относятся следующие: Бабарыкин П.В. «Гражданско-правовое регулирование создания и использования сайтов сети Интернет» (2005 г.), Бабкин С.А. «Интеллектуальная собственность в глобальной компьютерной сети "Интернет": проблемы гражданско-правового регулирования в России и

США» (2004 г.), Барановский П.Д. «Международно-правовые проблемы охраны интеллектуальной собственности в сети Интернет» (2005 г.), Бойко О.П. «Особенности гражданско-правового регулирования авторских прав в Российской Федерации в среде Интернет» (2007 г.), Бреус С.Б. «Защита авторских прав в Интернет» (2005 г.), Воропаев С.А. «Правовое регулирование авторских прав в сфере функционирования всемирной информационной сети Интернет» (2005 г.), Горшкова Л.В. «Правовые проблемы регулирования частноправовых отношений международного характера в сети Интернет» (2005 г.), Дмитрик Н.А. «Способы осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей с использованием сети Интернет» (2007 г.), Иванов А.В. «Интеллектуальная собственность в Интернете» (2006 г.), Коростелева С.В. «Личные неимущественные права авторов и особенности их реализации в Интернет» (2006 г.), Леонтьев К.Б. «Проблемы развития авторского права в современных технологических условиях» (2003 г.), Липкес А.М. «Правовые вопросы использования авторских произведений в Интернете» (2006 г.), Малахов С.В. «Гражданско-правовое регулирование отношений в глобальной компьютерной сети Интернет» (2001 г.), Савинова А.А. «Защита объектов интеллектуальной собственности в глобальных информационных сетях по российскому гражданскому законодательству» (2005 г.), Скиба В.И. «Гражданско-правовые вопросы совершенствования законодательства об авторском праве и о средствах индивидуализации субъектов в аспекте глобальной сети Интернет» (2002 г.), Терлецкий В.В. «Охрана авторских и смежных прав при использовании охраняемых объектов в цифровых сетях и продуктах мультимедиа» (2003 г.) и ряд других.

Среди диссертационных исследований последнего времени заслуживают особого упоминания работы Басмановой Е.С. «Интернет-сайт как объект имущественных прав» (2010 г.), Вилинова А.А. «Проблемы

охраны авторского права и смежных прав при использовании информационно-телекоммуникационной сети Интернет» (2012 г.), Добряковой Г.Э. «Оборот исключительного права в Интернет-среде» (2011 г.), Караулова Ю.А. «Правовое регулирование авторских прав в глобальном информационном пространстве (сравнительный анализ правоприменительной практики)» (2009 г.), Курамагомедова Р.Ш. «Правовая охрана технических средств защиты авторских и смежных прав» (2012 г.), Хатаевой М.А. «Правовое обеспечение охраны интеллектуальных прав в информационно-коммуникационных сетях на примере Интернета» (2009 г.). Указанные диссертационные работы, как видно из их названия, преимущественно посвящены рассмотрению отдельных вопросов охраны авторских прав в современных условиях или более общей тематике, связанной с охраной интеллектуальной собственности в целом. Проблемы поиска разумного баланса интересов авторов, иных правообладателей, пользователей произведений, пользователей сети Интернет, получающих доступ к произведениям, и лиц, предоставляющих услуги, необходимые для размещения произведений на сетевых ресурсах и обеспечения доступа к ним, относятся к числу малоисследованных в научной литературе. До настоящего времени данные вопросы не становились предметом специального научного исследования.

***Объект исследования.***

Объектом исследования являются правоотношения, возникающие в связи с использованием произведений науки, литературы и искусства в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

***Предмет исследования.***

Предмет исследования включает правовое регулирование отношений, связанных с использованием объектов авторских прав – произведений науки, литературы и искусства в сети Интернет, возникающих между авторами, иными правообладателями,

пользователями, лицами, получающими доступ к произведениям, а также лицами, оказывающими услуги, связанные с размещением произведений в сети Интернет и предоставлением доступа к содержащим такие произведения сетевым ресурсам.

При исследовании указанных выше правоотношений рассматриваются положения законодательства Российской Федерации, международных договоров Российской Федерации, законодательства ряда зарубежных стран, научные труды российских и зарубежных специалистов и материалы судебной практики.

#### ***Цели диссертационного исследования.***

Целями диссертационного исследования являются анализ правовых проблем, связанных с использованием произведений в сети Интернет, разработка теоретических положений, направленных на выявление сущности возникающих при этом правоотношений, а также формирование предложений по совершенствованию их правового регулирования.

#### ***Задачи диссертационного исследования.***

Для достижения целей диссертационного исследования были поставлены следующие задачи:

- анализ положений международных договоров Российской Федерации, составляющих основу правового регулирования отношений, связанных с использованием произведений в сети Интернет;
- исследование проблем развития законодательства Российской Федерации по вопросам охраны авторских прав в информационно-телекоммуникационных сетях;
- рассмотрение возможностей распространения отдельных ограничений исключительных прав, предусмотримых законодательством Российской Федерации, на случаи использования произведений в сети Интернет;

- рассмотрение порядка и условий распоряжения исключительными правами при использовании произведений в сети Интернет;
- анализ проблем соблюдения личных неимущественных прав при использовании произведений в информационно-телекоммуникационных сетях;
- анализ основных проблем, связанных с защитой прав авторов и иных правообладателей, а также прав и законных интересов добросовестных пользователей произведений в сети Интернет, выявленных судебной практикой;
- разработка предложений по совершенствованию законодательства и практики его применения.

*Методологическую основу* исследования составляют общенаучные методы, включая диалектический метод познания, и частнонаучные методы, в том числе сравнительно-правовой, формально-юридический, метод системного анализа, социологический, историко-правовой и др.

В качестве *теоретической основы* исследования использовались работы И.А. Близнеца, Э.П. Гаврилова, С.П. Гришаева, В.А. Дозорцева, В.О. Калятина, А.Л. Маковского, О.А. Рузаковой, А.П. Сергеева, А.Г. Серго, М.А. Федотова, а также работы иностранных ученых Р. Дюма, Д. Липцик и др.

*Нормативной основой* исследования выступает российское законодательство, в том числе Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, иные нормативные правовые акты Российской Федерации, а также международные договоры по вопросам охраны авторских прав и зарубежные законодательные акты, связанные с регулированием затрагиваемых в диссертационном исследовании вопросов.

*Эмпирической основой* диссертационного исследования являются приведенные в перечне использованных материалов судебной практики



постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, иные судебные акты, приведенные в перечне материалов судебной практики, а также информация, полученная из проанализированных публикаций периодической печати.

*Научная новизна* авторского подхода заключается в том, что диссертационная работа представляет собой исследование актуальных правовых проблем, связанных с использованием произведений в сети Интернет, учитывающее развитие законодательства Российской Федерации и практики его применения на современном этапе. При выполнении диссертационного исследования осуществлена разработка дискуссионных вопросов, связанных с определением возможного порядка реализации исключительных прав на произведения при их использовании в сети Интернет, что позволило автору обосновать возможность применения новых форм получения согласия правообладателей на использование их произведений («свободная лицензия», публичное заявление правообладателя и др.), в том числе с учетом положений международных договоров Российской Федерации в области авторского права. Обосновывается возможность использования подходов, основанных на положениях пункта 2 статьи 9 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений («трехшагового теста») для определения случаев, в которых использование произведений в сети Интернет может осуществляться на основании принципов «свободной лицензии» или публичного заявления правообладателя. Обосновывается необходимость установления ответственности лиц, запрещающих использование произведений при отсутствии правовых оснований для предъявления ими данного требования. Предлагаются меры для защиты прав и законных интересов добросовестных пользователей произведений и пользователей сети Интернет, в том числе необходимые для этого

ограничения случаев и условий применения технических средств защиты авторских прав.

Принятый подход позволил осуществить разработку теоретических положений, направленных на выявление сущности правоотношений, возникающих при использовании произведений науки, литературы и искусства в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, а также сформировать предложения по дальнейшему развитию законодательства и совершенствованию практики его применения.

***На защиту выносятся следующие положения и выводы диссертационного исследования:***

1. На основании анализа положений международных договоров и законодательства Российской Федерации обосновывается возможность предоставления согласия автора (правообладателя) на использование произведения в сети Интернет любым способом и в любой форме, в том числе без заключения договора в письменной форме (путем размещения информации об условиях использования произведения в публичном доступе, обмена сообщениями с использованием любых средств связи, устно, с использованием общепринятых условных обозначений и т.д.).

Отмечается, что получившая широкое распространение практика реализации авторских прав в сети Интернет с использованием «свободных лицензий», публичных заявлений правообладателей, размещаемых на сетевых ресурсах уведомлений, обмена электронной корреспонденцией и иных вариантов выражения согласия на использование произведения без заключения договора в письменной форме не противоречит положениям международных договоров в области авторского права, не предопределяющих форму, в которой должно выражаться согласие правообладателя. При этом независимо от формы выражения согласия на использование произведения обязанность по доказыванию наличия согласия автора (правообладателя) на такое использование должна в

соответствии с общепринятой практикой (пункт 14 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.06.2006 г. № 15) возлагаться на пользователя.

**2.** Для защиты интересов авторов (правообладателей) и пользователей от злоупотреблений при использовании произведений в сети Интернет на основании согласия автора, выраженного без заключения договора в письменной форме, представляется необходимым ограничить объем предоставляемых при этом прав таким образом, чтобы исключить возможность создания препятствий дальнейшему использованию произведения самим автором (правообладателем) или иными пользователями с согласия автора (правообладателя).

На основании согласия автора, выраженного без заключения договора в письменной форме, произведение должно использоваться только на условиях, аналогичных установленным для неисключительной лицензии, с исключением возможности отчуждения исключительных прав (статьи 1234 и 1285 ГК РФ) или предоставления исключительной лицензии (подпункт 2 пункта 1 статьи 1235 ГК РФ) без заключения договора в письменной форме.

Предлагается распространить данный подход также на случаи заключения договоров о предоставлении права использования произведений в периодическом печатном издании в устной форме (пункт 2 статьи 1286 ГК РФ), чтобы исключить случаи введения авторов научных и иных статей в заблуждение и создать возможности для размещения авторами своих статей в сети Интернет, если иное не предусмотрено договорами, заключенными ими в письменной форме.

**3.** В связи с тем, что многие авторы, желающие использовать свои произведения в сети Интернет, лишаются такой возможности в результате заключения с ними договоров об отчуждении исключительных прав без разъяснения им содержания и последствий подписания таких договоров,

предлагается предусмотреть, что договор отчуждения исключительного права, заключаемый с автором произведения или наследником автора произведения, должен в обязательном порядке содержать указание на то, что после заключения такого договора автор не вправе будет без согласия правообладателя использовать произведение или разрешать иным лицам использование произведения. Данное требование позволит исключить случаи введения авторов и их наследников в заблуждение относительно предмета и условий заключаемого договора. При отсутствии такого указания в заключенном с автором или его наследником договоре об отчуждении исключительного права автор (его наследник) должны сохранять право разрешать использование произведения на условиях простой (неисключительной) лицензии.

4. Доказывается, что выделение в законодательстве Российской Федерации из общего понятия «сообщение произведения для всеобщего сведения» (статья 8 Договора ВОИС по авторскому праву) таких действий, как сообщение в эфир, сообщение по кабелю и доведение до всеобщего сведения (подпункты 7, 8 и 11 пункта 2 статьи 1270 ГК РФ), привело к возникновению ряда проблем, делающих невозможным однозначное отнесение к одному из указанных видов сообщения для всеобщего сведения отдельных случаев использования произведений в цифровых интерактивных сетях, включая случаи потокового вещания, использования в локальных сетях, размещения произведений на сетевых ресурсах ограниченного доступа и т.д.

Для решения данной проблемы предлагается включить в перечень действий, признаваемых использованием произведения и требующих для правомерного осуществления получения согласия правообладателя (пункт 2 статьи 1270 ГК РФ), такое действие, как предоставление доступа к произведению с использованием информационно-телекоммуникационной сети, одним из видов которого может признаваться доведение

произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (подпункт 11 пункта 2 статьи 1270 ГК РФ).

Предлагаемый подход позволит охватить все случаи использования произведений в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе как в сети Интернет, так и в локальных цифровых сетях, и учесть перспективы дальнейшего развития информационно-телекоммуникационных сетей, приводящего к появлению новых способов и форм использования произведений. Закрепление общих положений, относящихся к использованию произведений в сети Интернет и иных цифровых сетях является необходимым также для успешного развития договорной практики.

**5.** Воспроизведение произведения при его использовании с согласия правообладателя в сети Интернет не должно рассматриваться в качестве самостоятельного действия по использованию объекта авторского права, поскольку такое воспроизведение является необходимым условием для предоставления доступа к произведению через сеть Интернет, в том числе для доведения произведения до всеобщего сведения.

Лицо, получившее согласие на предоставление доступа к произведению через сеть Интернет, в том числе путем его доведения до всеобщего сведения, вправе осуществить воспроизведение произведения для указанных целей, включая, при необходимости, преобразование его в цифровую форму (оцифровку).

Предлагаемый подход позволит исключить правовую неопределенность в случае, когда у пользователя имеется лицензия на использование произведения путем доведения его до всеобщего сведения или иного предоставления доступа к нему через сеть Интернет при отсутствии прямого указания в договоре на возможность оцифровки

произведения и его копирования (воспроизведения) в цифровой форме, необходимых для осуществления разрешенного вида использования.

Предлагаемый подход позволяет также выделить случаи, в которых лицо правомерно осуществляло воспроизведение произведения в цифровой форме, например, путем его размещения для целей хранения на специализированном сетевом ресурсе исключительно в личных целях, и не предоставляло третьим лицам доступа к такому произведению, размещенному в сети Интернет. В связи с тем, что в намерения лица, разместившего произведение для целей хранения или использования в личных целях, не входило доведение произведения до всеобщего сведения, такое лицо может правомерно осуществлять указанные действия с соблюдением общих положений о возможности свободного воспроизведения произведений в личных целях (статья 1273 ГК РФ).

**6.** Обосновывается вывод о возможности использования «трехшагового теста» («принципа трехшаговой проверки»), основанного на положениях пункта 2 статьи 9 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений и статьи 10 Договора ВОИС по авторскому праву 1996 г., не только для проверки соответствия устанавливаемых ограничений исключительных прав требованиям международных договоров, но также по аналогии для установления видов объектов авторских прав и случаев, в которых их использование может осуществляться без заключения договоров в письменной форме, в том числе на основании «свободных лицензий» или заявлений правообладателей, размещаемых на сетевых ресурсах.

Условиями (критериями) допустимости использования произведений в сети Интернет на основании согласия правообладателя, выраженного без заключения договора в письменной форме, могут служить следующие требования:

1) объект авторских прав и случаи, в отношении которых правообладатель разрешает осуществлять использование без заключения договора в письменной форме, должны быть точно определены;

2) осуществляемое без заключения договора в письменной форме использование не должно наносить ущерба нормальной эксплуатации произведения, его обычному использованию, если оно осуществляется правообладателем или третьими лицами по договору с правообладателем;

3) возможность использования произведения без заключения договора в письменной форме не должна приводить к ущемлению прав авторов (правообладателей), в том числе с учетом последствий такого использования.

В работе проанализированы возможные направления ограничения случаев применения «свободной лицензии» по субъектам авторских прав, кругу лиц, уполномоченных представлять «свободные лицензии», способам использования и кругу пользователей.

Предлагаемый подход позволяет, в частности, выявить случаи, в которых пользователи не должны использовать произведения на основании полученной ими информации о согласии правообладателя без получения письменного подтверждения от правообладателя. Так, например, аудиовизуальное произведение, созданное киностудией в коммерческих целях, в период осуществления коммерческого кинопроката не может использоваться без заключения договора в письменной форме, поскольку такое использование очевидным образом способно нанести ущерб нормальной эксплуатации произведения и ущемить права правообладателей.

7. Доказывается, что в целях обеспечения определенности пределов действия установленных законодательством Российской Федерации ограничений исключительных прав на произведения Правительству Российской Федерации должно быть предоставлено право принятия

нормативных правовых актов, детализирующих условия применения законодательно предусмотренных ограничений. В частности, на подзаконном уровне могут быть определены допустимые объемы цитирования, решен вопрос о возможности и условиях цитирования записей музыкальных произведений и аудиокниг, аудиовизуальных произведений, телевизионных и радиопередач и других объектов авторских и смежных прав, в том числе при их использовании в сети Интернет.

С учетом положений подпунктов 2 – 6 пункта 1 статьи 1274 ГК РФ представляется необходимым распространить ограничения исключительных прав также на следующие социально значимые случаи использования произведений в сети Интернет:

1) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в учебных целях в объеме, оправданном поставленной целью;

2) использование правомерно опубликованных в газетах, журналах или электронных средствах массовой информации статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам, переданных в эфир, по кабелю или через сеть Интернет произведений такого же характера в случаях, когда такое использование не было специально запрещено автором или иным правообладателем;

3) использование публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью;

4) использование в обзорах текущих событий произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

5) предоставление доступа через сеть Интернет к аудиозаписям произведений для слепых и слабовидящих лиц при условии исключения



возможности использования данного ограничения лицами, не относящимися к указанной категории.

8. Обосновывается вывод о том, что понятие «распоряжение исключительным правом» (статья 1233 ГК РФ) должно включать наряду со случаями заключения правообладателем договора отчуждения исключительного права или лицензионного договора также случаи предоставления согласия на использование произведения в любой иной форме и случаи обращения за защитой исключительного права на произведение. Указанный подход позволит привлекать к ответственности лиц, предоставляющих согласие на использование произведений при отсутствии у них необходимых для этого полномочий, а также лиц, запрещающих использование произведений при отсутствии правовых оснований для предъявления ими данного требования.

Предъявление претензии лицом, не являющимся обладателем исключительного права на произведение или исключительной лицензии на использование произведения, должно рассматриваться в качестве нарушения прав правообладателя с возможностью привлечения такого лица к ответственности, предусмотренной за нарушение исключительных прав, в том числе с возможностью взыскания с такого лица компенсации за нарушение исключительного права в размере не меньшем, чем истребуемая таким лицом сумма компенсации или убытков. Предлагаемое положение позволит снизить число случаев предъявления необоснованных претензий неуполномоченными лицами.

9. Для ограничения ответственности добросовестных пользователей предлагается установить, что положения о возможности взыскания компенсации за нарушение исключительного права на произведение (статья 1301 ГК РФ) не могут применяться при отсутствии вины пользователя. При этом пользователь должен признаваться добросовестным и отсутствие его вины в нарушении исключительного

права должно считаться установленным, если из обстоятельств дела видно, что у него имелись достаточные основания для вывода о том, что имеется согласие автора (правообладателя) на использование произведения, и отсутствуют доказательства того, что пользователь знал или должен был знать, что произведение используется с нарушением требований законодательства Российской Федерации. К судебному рассмотрению по требованию пользователя должно быть привлечено также лицо, предоставившее пользователю или разместившее в сети Интернет информацию о наличии согласия автора (правообладателя) на использование его произведения третьими лицами.

**10.** С учетом особенностей цифровых интерактивных сетей обосновывается возможность использования гиперссылок для целей выполнения требований законодательства о соблюдении права автора на имя (статья 1265 ГК РФ) и указании имени автора и источника заимствования (пункт 1 статьи 1274 ГК РФ). Делается вывод о том, что установленные требования должны признаваться выполненными при наличии ссылки на информацию, размещенную на том же или ином сетевом ресурсе, позволяющую установить имя автора произведения, название произведения (при его наличии) и источник заимствования произведения.

В целях обеспечения единообразия складывающейся судебной практики и правомерного использования произведений в сети Интернет обосновывается необходимость исключения возможности признания переработкой или действиями, нарушающими право на неприкосновенность произведения, случаев включения произведения в состав другого произведения, сетевого ресурса, базы данных или сложного объекта, а также случаев изменения (модификации) размеров, шрифтов, цвета, разрешения и иных характеристик произведения, обусловленные

исключительно особенностями используемых программно-технических средств.

**11.** Обосновывается необходимость запрета использования в качестве технических средств защиты авторских прав технологий, предусматривающих системы анализа трафика, и исключения возможности применения в отношении таких технологий положений об ответственности за обход технических средств защиты авторских прав (статья 1299 ГК РФ). Гражданам Российской Федерации должна быть предоставлена возможность использования технических и программных средств, позволяющих гарантировать соблюдение конституционных прав на неприкосновенность частной жизни и тайну переписки и иных сообщений, а производителям соответствующего технического оборудования и программного обеспечения должно быть гарантировано отсутствие претензий со стороны правообладателей и их представителей в случаях, когда предлагаемые для защиты конституционных прав граждан программно-технические решения будут снижать эффективность используемых правообладателями технических средств защиты авторских прав или препятствовать их применению.

**12.** Предлагается расширить сферу применения подпункта 5 пункта 1 статьи 1251 ГК РФ, предусматривающего возможность предъявления требования о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя, установив возможность предъявления требования о размещении на сайте ответчика вступившего в силу судебного акта о допущенном нарушении исключительных прав.

В то же время с учетом того, что размещение данного рода информации может иметь негативные последствия для деловой репутации и рассматриваться как диффамация, то есть распространение хотя и соответствующих действительности, но порочащих по своему характеру сведений, предлагается предусмотреть, что данное требование может

предъявляться только при наличии вины нарушителя с внесением соответствующих изменений в пункт 3 статьи 1250 ГК РФ. При отсутствии вины обязанности ответчика ограничиваются указанием действительного правообладателя в соответствии со вступившим в силу судебным решением.

### ***Теоретическая и практическая значимость исследования.***

Научно-практическая значимость исследования заключается в том, что полученные в ходе его проведения теоретические положения, выводы и рекомендации могут быть использованы для целей совершенствования законодательства Российской Федерации и дальнейшего научного исследования проблем использования произведений науки, литературы и искусства в сети Интернет, а также возникающих в связи с таким использованием правоотношений.

Результаты проведенного исследования могут быть использованы в учебной и научной литературе, в процессе преподавания, при подготовке лекций, семинаров в высших учебных заведениях, в системе повышения квалификации. Теоретические положения и выводы диссертационного исследования могут быть востребованы в деятельности судебных органов.

### ***Апробация результатов исследования.***

Диссертация была подготовлена на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин Российской государственной академии интеллектуальной собственности. Основные теоретические выводы и практические рекомендации, выработанные в ходе диссертационного исследования, изложены в научных публикациях диссертанта. Результаты исследования апробированы автором при обсуждении на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин Российской государственной академии интеллектуальной собственности, а также в процессе предоставления правовых консультаций.

### ***Публикации по теме диссертации.***

По теме диссертационного исследования автором опубликовано пять научных статей.

### ***Структура работы.***

Структура диссертации соответствует поставленным целям и задачам исследования. Работа состоит из введения, двух глав, объединяющих 7 параграфов, заключения, перечня законодательных и иных нормативных правовых актов, составивших нормативную базу диссертационного исследования, перечня использованных материалов судебной практики и списка использованной литературы.

## **II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ**

Во **введении** обосновывается актуальность темы, выбранной для диссертационного исследования, определяются цели, задачи, объект, предмет, методологические, нормативные, теоретические основы исследования, выявляется его научная новизна, формулируются основные положения, выносимые на защиту, раскрывается теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования, приводятся сведения о его практической апробации.

**Глава 1 «Правовое регулирование вопросов использования произведений в сети Интернет»** содержит четыре параграфа.

В первом параграфе первой главы «Международно-правовые основы охраны объектов авторских прав при их использовании в глобальных телекоммуникационных сетях» анализируется значение положений основных международных договоров в области авторского права, в которых участвует Российская Федерация, в том числе Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений и Договора ВОИС по авторскому праву 1996 г., для развития правовой

охраны произведений науки, литературы и искусства при их использовании в цифровых интерактивных сетях.

На основании проведенного анализа делается, в частности, вывод о том, что международные договоры в области авторского права, в которых участвует Российская Федерация, не содержат положений, регламентирующих порядок реализации гарантируемых ими исключительных прав, устанавливая только общий принцип необходимости получения согласия правообладателя для правомерного использования произведения, что создает возможности для развития различных систем предоставления согласия авторов (правообладателей) на использование охраняемых авторским правом результатов творческой деятельности, включая применение так называемых «свободных лицензий», размещение публичных заявлений на сетевых информационных ресурсах и использование иных возможных вариантов уведомления.

Во втором параграфе первой главы «Развитие законодательства Российской Федерации по вопросам охраны авторских прав в цифровых интерактивных сетях» обосновывается вывод о необходимости совершенствования понятийного аппарата, используемого в законодательстве и договорной практике для характеристики действий, связанных с использованием произведений в информационно-телекоммуникационных сетях, а также рассматриваются возможности развития новых форм и способов реализации исключительных прав на произведения при их использовании в сети Интернет.

В третьем параграфе первой главы «Ограничения исключительных прав, применимые при использовании произведений в сети Интернет», анализируются возможности распространения на цифровую среду ограничений, устанавливаемых в настоящее время законодательством Российской Федерации, а также возможности разработки новых видов

ограничений исключительных прав на произведения для отдельных случаев их использования в сети Интернет, соответствующих требованиям международных договоров Российской Федерации в области авторского права. Делается вывод о том, что без развития социально обоснованной системы ограничений исключительных прав на произведения, опирающейся на базовые положения международных договоров в области авторского права, невозможно достижение устойчивого баланса интересов между правообладателями и пользователями.

В четвертом параграфе первой главы «Проблемы определения объектного состава авторско-правовых отношений в сети Интернет» на основе анализа существующей судебной практики обосновывается необходимость выработки критерия, на основании которого может производиться разграничение произведений, являющихся объектами авторского права, и иных видов информационных материалов, не подпадающих под авторско-правовую охрану, что особенно важно для развития легальных ресурсов сети Интернет с учетом легкости обнаружения и сравнения включаемых в них объектов авторских прав и неохраямемых авторским правом информационных материалов. Таким критерием может служить требование оригинальности произведения науки, литературы или искусства.

**Глава 2 «Права и обязанности участников отношений, возникающих в связи с использованием произведений в сети Интернет»,** состоит из трех параграфов.

В первом параграфе второй главы «Распоряжение исключительными правами при использовании произведений в сети Интернет» рассматриваются возможности применения в Российской Федерации «свободных лицензий» и иных форм выражения согласия правообладателей в случаях, когда такое согласие выражается без заключения договора между правообладателем и пользователем.

Во втором параграфе второй главы «Проблемы соблюдения личных неимущественных прав авторов при использовании произведений в цифровой среде» рассматриваются возможности усиления защиты личных неимущественных прав авторов, создающих произведения в цифровой форме и осуществляющих их обнародование в сети Интернет, в том числе за счет использования электронной подписи и развития электронного депонирования. Исследуются возможности применения альтернативных вариантов выполнения требований законодательства и международных договоров Российской Федерации в области авторского права в отношении указания имени автора и источника заимствования произведения.

В третьем параграфе второй главы «Определение условий применения технических средств защиты авторских прав» обосновывается вывод о том, что использование технологий, осуществляющих анализ трафика и автоматический поиск объектов авторских прав, доступ к которым получается физическими лицами, представляет собой вмешательство в личную жизнь граждан и противоречит положениям Конституции Российской Федерации, в связи с чем в отношении таких технологий не должны применяться предусматриваемые законодательством положения о запрете обхода технических средств защиты авторских прав. Анализируются также возможные случаи и условия возложения на правообладателей, применяющих технические средства защиты авторских прав, обязанности по обеспечению возможности использования наиболее значимых ограничений исключительных прав, установленных действующим законодательством Российской Федерации, в том числе с учетом опыта США и Европейского Союза.

В заключении автором подводятся итоги исследования, обобщаются основные теоретические выводы и предложения.



**Основные результаты диссертационного исследования отражены в следующих публикациях автора:**

*В журналах, включенных в Перечень ведущих рецензируемых научных журналов и изданий:*

1. Радайкин М.Ф. Кратко о проблеме анонимности в сети Интернет // Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. 2013. 2013. № 2. – С. 25-28.

Объем: 0,3 п.л.

2. Радайкин М.Ф. Правовое положение торрент-трекеров и их пользователей // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2013. № 4. - С. 46-55.

Объем: 0,6 п.л.

3. Радайкин М.Ф. О необходимости ограничения использования технологии DRM // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. 2013. № 4. - С. 22-24.

Объем: 0,3 п.л.

*В иных изданиях:*

4. Радайкин М.Ф. Свободное программное обеспечение в свете части четвертой ГК РФ // Копирайт: Вестник Российской государственной академии интеллектуальной собственности и Российского авторского общества. 2012. № 3. – С. 97-108.

Объем: 0,7 п.л.

5. Радайкин М.Ф. Институт Creative Commons и возможность его применения в гражданском праве РФ // Копирайт: Вестник Российской государственной академии интеллектуальной собственности и Российского авторского общества. 2012. № 4. – С. 114-122.

Объем: 0,5 п.л.

Общий объем опубликованных работ – 2,4 п.л.