



Авторское право и Интернет
Сергей Сек, ЮК MLG Consulting
LegalCamp, 18 декабря, 2009 г.

18 декабря, 2009 г.

Сергей Сек, ЮК MLG
Consulting

О чем поговорим

- Понятие авторского права.
- На что не распространяется авторское право в РФ?
- Как выглядит процесс передачи исключительных прав?
- Почему нужно передавать исключительные права заказчику?
- Как действует понятие «all rights reserved» в РФ?
- Договор авторского заказа.
- Что такое «контент»?
- Что такое «шаблонный сайт»?
- Виды ответственности за нарушение авторских прав.
- Как определить величину ущерба при нарушении авторских прав в Интернете?
- Что такое доменное имя?
- Товарный знак и домен против компании.
- Кто отвечает за неправомерный контент?
- Что такое ДАП и ДИФ?

Что будем использовать

- Нормативно-правовые акты РФ и международные договоры;
- Постановления судебных органов;
- Выдержки из договоров и контрактов.

О чем поговорим в другой раз

- Лицензирование открытого и свободного программного обеспечения. Совместимость (compatibility) лицензий.
- Клик-рэп лицензии (click-wrap licenses).

Авторское право

- В авторском праве всего один объект охраны – **произведения**.
- Авторские права **не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования** (п. 5 ст. 1259 ГК РФ)
- Авторско-правовая охрана **распространяется на форму выражения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции** как таковые (п. 2 Договора ВОИС).
- Автору произведения принадлежат следующие права: (1) исключительное право на произведение; (2) право авторства; (3) право автора на имя; (4) право на неприкосновенность произведения; (5) право на обнародование произведения и др. (п. 2 ст. 1255 ГК РФ)

Передача исключительных прав

- Заказчик » Исполнитель (договор, ТЗ, договор об отчуждении исключительного права на произведение/лицензионный договор) » Сотрудник (договор оказания услуг/ трудовой договор, служебное задание, авторский договор).
- «В рамках исполнения настоящего Договора Исполнителем **создаются объекты интеллектуальной собственности, входящие составной частью в Результат всех работ по настоящему Договору**. Клиент не вправе, кроме случаев, прямо предусмотренных Гражданским Кодексом РФ и случаев, специально оговоренных в Брифе вносить изменения в исходный код Сайта, а также в программу ЭВМ в целом; видоизменять дизайн и навигационную структуру сайта; адаптировать, декомпилировать программы ЭВМ, на основе которых функционирует Сайт.»

Передача исключительных прав

- Каким образом передаются исключительные права?

Передача исключительных прав

- "Все права сохранены" (all rights reserved). vs п. 1 ст. 1235 ГК: "Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, **не считается предоставленным лицензиату**".
- По договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется **передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме** приобретателю такого права. (ст. 1285 ГК РФ)
- По лицензионному договору одна сторона - автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) **право использования этого произведения в установленных договором пределах**. (п. 1 ст. 1286 ГК РФ)

Договор авторского заказа

- Существенные условия: **сроки исполнения, стоимость, объем предоставляемых прав.**
- Возможно установить дополнительный льготный срок исполнения в договоре авторского заказа, если иное не установлено в договоре при создании сложного объекта.
- Недостаточная степень индивидуализации будущего произведения может привести к признанию в дальнейшем договора незаключенным.
- «Издательство "Лимбус Пресс" и гражданка Денежкина И.В. заключили договор о передаче имущественных прав на интеллектуальную собственность, согласно которому Денежкина И.В. передает издательству "Лимбус Пресс" исключительные права на литературное произведение в виде повести и рассказов под условным названием "Вторая книга"...» (Постановление Президиума ВАС РФ от 27 июня 2006 г. N 2039/06).

Контент

- Что такое контент?

Контент

- Контент сайта является объектом авторского права. Не попадает под защиту авторского права данные, которые «не являются оригинальными, основаны на общеизвестных элементах и имеют информационный характер» (ЗАО «ИНСИ» против «НПО «АСК-5»).
- Контент – целостный единый объект, «специально подобранные и расположенные определенным образом материалы (тексты, рисунки, фотографии, чертежи, аудиовизуальные произведения и т.д.), которые могут быть использованы с помощью компьютерного кода».

Контент

- Что подразумевается под копированием контента?
- В соответствии с законодательством РФ сам факт загрузки веб-сайта является нарушением авторского права, т.к. прежде чем пользователь просмотрит данную страницу, ее содержание сохраняется в памяти компьютера.
- В Директиве 2001/29/ЕС Европейского парламента и Совета от 22 мая 2001 г. "О гармонизации некоторых аспектов авторского права и смежных прав в информационном обществе «временные акты воспроизведения, которые являются промежуточными или случайными, неотъемлемой и существенной частью технологического процесса и чьей единственной целью является обеспечение возможности: а) передачи по сети посредником между третьими лицами; или б) законного использования произведения, которое не имеет независимой экономической значимости, - изымаются из действия воспроизведения».

Практика в России

- По различным оценкам, оборот контрафактной и фальсифицированной продукции в России составляет в среднем от 30 до 90% общего товарооборота (в зависимости от конкретной отрасли).
- Количество привлеченных к уголовной ответственности по ст. 146 (Нарушение авторских и смежных прав) УК РФ и административной ответственности по ст. 7.12 (Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав) КоАП РФ ежегодно растет в 2 раза.

Ответственность

Ответственность	Порог	Компенсация/штраф	Санкции	Заявитель
Гражданско-правовая	нет	Возмещение ущерба, либо компенсация от 10 тысяч до 5 миллионов рублей или в двукратном размере от нанесенного ущерба за каждое нарушение	Конфискация компьютеров Ликвидация компании	Правообладатель Прокурор
Административная	менее 50 тысяч рублей	От 10 до 20 тысяч рублей на должностных лиц, от 30 до 40 тысяч рублей на юридических лиц	Конфискация компьютеров	Органы, уполномоченные в области регулирования и защиты патентных прав
Уголовная (крупный размер)	50 тысяч рублей	До 200 тысяч рублей	Лишение свободы до 2 лет	Правообладатель
Уголовная (особо крупный размер)	250 тысяч рублей	До 500 тысяч рублей	Лишение свободы до 6 лет	Правообладатель

«Сколько вешать в граммах?»

- При нарушении авторских прав уголовная ответственность наступает в случае «если это деяние причинило **крупный ущерб** автору или иному правообладателю» (ст. 146 УК РФ).
- Указанные деяния признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере - двести пятьдесят тысяч рублей (примечания к ст. 146 УК РФ).
- Если объект нарушения – на материальном носителе или стоимость экземпляра установлена правообладателем, размер ущерба определить легко. При этом, в настоящий момент сложным вопросом является определение ущерба при нарушении авторского права, когда "розничной стоимости оригинальных экземпляров произведений" нет (например, при нарушении прав на объекты авторского права, размещенные в сети Интернет). Определение стоимости производится исходя из предполагаемой прибыли, которую планировал получить злоумышленник. В данном случае, достаточно даже цели нанести ущерб.

Доменные имена

- Отсутствие легального определения понятия «домен».
- «символьное обозначение, предназначенное для идентификации информационных ресурсов и адресации запросов в сети Интернет и зарегистрированное в реестре доменных имен в соответствии с общепринятым порядком и обычаями делового оборота» (п.1 ст. 1542 Проекта четвертой части ГК РФ)
- Доменные имена, исходя из их специфики, нельзя отнести ни к вещам, ни к работам и услугам, ни к нематериальным благам.
- Доменное имя – одним из способов адресации в сети Интернет. Как способ адресации доменное имя является технической возможностью, обеспечивающей соединение компьютера пользователя с информационным ресурсом, расположенным в сети Интернет.
- «Домен — область (ветвь) иерархического пространства доменных имен сети Интернет, которая обозначается уникальным доменным именем.» (Правила регистрации доменных имен в домене RU).

denso.com

- ООО "ДенСо" и ООО "Сервиспойнт" обратились в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с исковым заявлением к компании "Denso Corporation" о признании их права пользования доменным именем denso.com.
- Материалами дела, равно как и решением Центра посредничества и арбитража ВОИС от 03.11.2003, факт использования компанией "Denso Corporation" товарного знака в виде словесного обозначения denso, сходного с доменным именем denso.com, во многих странах мира на протяжении многих лет подтверждается. На момент приобретения обществом "ДенСо" доменного имени denso.com общество не использовало спорное словесное обозначение в коммерческой деятельности, так как было зарегистрировано в качестве юридического лица лишь накануне подписания соглашения о передаче ему доменного имени и до этого момента не имело прав на товарный знак с таким же обозначением. Доказательств, подтверждающих, что фирменное наименование общества "ДенСо" и доменное имя denso.com происходят от словесного обозначения "День Софии", которое истец начал использовать с 1993 года, суду не представлено. Учитывая эти обстоятельства, суд сделал вывод об отсутствии у истца законных интересов в отношении названного доменного имени.
- Регистрация доменного имени может быть аннулирована, если будет доказано, что: (1) доменное имя идентично или сходно до степени смешения с товарным знаком третьего лица; (2) у владельца доменного имени нет каких-либо законных прав и интересов в отношении доменного имени; (3) доменное имя зарегистрировано и используется недобросовестно в соответствии с Правилами по единообразной политике разрешения споров в связи с доменными именами ICANN.

Zaysev.NET



- Общество "Контент и право" как обладатель исключительных прав на использование в сети Интернет музыкальных произведений "Крылатые качели", "Кабы не было зимы", "Прекрасное далеко" (автор Е.П. Крылатов), "Александра" (автор С.Я. Никитин) обратилось за защитой своих прав от незаконного использования путем воспроизведения и доведения до всеобщего сведения указанных произведений в сети Интернет на сайте по адресу <http://www.zaysev.net>
- Анализ договора, заключенного обществом "Мастерхост" с обществом "МетКом", показал: общество "Мастерхост" является хостинг-провайдером, осуществляющим исключительно технические функции (collocation), которые не предполагают доступ к оборудованию абонента.

The Pirate Bay Case



- 31.01.08 шведской прокуратурой было выдвинуто обвинение против четырёх основателей The Pirate Bay в связи с тем, что на их веб-сайте использовался BitTorrent-трекер, способствующий нарушению авторских прав.
- «Согласно закону Европейского союза 2000/31/ЕС провайдер не несет ответственности за передаваемую информацию. Для того чтобы нести ответственность, провайдер должен инициировать передачу данных. Однако администраторы The Pirate Bay не инициировали передачи данных. Это делали пользователи, которые могут быть легко идентифицированы.» – Пер Самуэльсон.
- Процесс закончился 17.04.09 победой истцов - четырех создателей проекта приговорили к году лишения свободы и штрафу в размере 3,6 млн долларов.

ДАП и ДИФ

- Часть 4 Гражданского кодекса РФ;
- Уголовный кодекс РФ;
- Кодекс об административных правонарушениях РФ;
- Постановление Президиума ВАС РФ № 10962/08 от 23.12.2008;
- Постановление Президиума ВАС РФ N 5560/08 от 11.11.2008;
- Постановление Президиума ВАС РФ № 255/08 от 22.04.2008;
- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений;
- Всемирная конвенция об авторском праве;
- Правила по единообразной политике разрешения споров в связи с доменными именами ICANN;
- Парижская конвенция по охране промышленной собственности;
- Договор ВОИС по авторскому праву;
- Типовые положения о недобросовестной конкуренции ВОИС;
- http://ru.wikipedia.org/wiki/Судебный_процесс_над_основателями_The_Pirate_Bay;
- DIRECTIVE 2000/31/EC OF THE EUROPEAN PARLIAMENT AND OF THE COUNCIL of 8 June 2000 on certain legal aspects of information society services, in particular electronic commerce, in the Internal Market (Directive on electronic commerce);
- Директива ЕС "О гармонизации некоторых аспектов авторского права и смежных прав в информационном обществе" 2001 г. N 2001/29/ЕС.

=)

- Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, созданные одним из супругов и принадлежащие ему, не становятся совместной собственностью супругов независимо от того, когда появились эти исключительные права - в период зарегистрированного брака или за его пределами.

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

ВОПРОСЫ?

18 декабря, 2009 г.

Сергей Сек, ЮК MLG
Consulting



*Авторское право и Интернет
Сергей Сек, ЮК MLG Consulting
LegalCamp, 18 декабря, 2009 г.*

Контакты:

+7 (812) 932 23 27

+7 (950) 008 17 52

sergeysek (skype)

sergeysek@mlgconsult.ru

www.mlgconsult.ru

twitter.com/sergeysek

ru.linkedin.com/in/sergeysek

18 декабря, 2009 г.

Сергей Сек, ЮК MLG
Consulting