

Мифы и вопросы креативных индустрий: вопросы авторского права и учёта

Ольга Курина www.kurina.ru

Гильдия неигрового кино и телевидения

Миф №1. Если нет извлечения прибыли, то МОЖНО ИСПОЛЬЗОВАТЬ

- НЕЛЬЗЯ!
- Согласно п.2. [ст.1270](#) ГК РФ, использование объекта признается таковым независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели.

Ответственность за нарушение исключительного права на произведение

- Статья 1301 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в развитие положений п. 3 ст. 1252 ГК РФ устанавливает возможность взыскания компенсации вместо убытков с лица, нарушившего исключительное право на объект авторского права – произведение литературы, науки или искусства. В ней предусматривается три возможных варианта расчета компенсации:
 - 1) в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;
 - 2) в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения;
 - 3) в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения тем способом, который использовал нарушитель.

Миф №2. Можно использовать 10 нот, 2 секунды и т.п. от музыкального произведения бесплатно

- НЕЛЬЗЯ!
- Согласно п.7. [ст.1259](#) ГК РФ, авторские права распространяются и на часть произведения тоже (и на название, персонаж).
- Нет ограничений по размеру такой части.
- Ответственность за использование фрагмента / части – такая же, как и за использование целого произведения

Что можно использовать? (не являются объектами авторского права)

- Перечислены в п.6 Статьи 1259 «Объекты авторских прав»:
- 1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;
- 2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;
- 3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;
- 4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Миф №3. Если футаж/видеоматериал добыт законным образом, то не надо покупать права на использование

- **НАДО!**
- Обладание самим материалов (по договору с архивом, с видеосервисом и т.п.) еще не дает права на использование данного материала.
- **Разрешение правообладателя должно быть выражено в письменной форме и содержать конкретные данные (данные правообладателя, кому дается разрешение, на какое произведение, в каком объеме и на какой срок и территорию). Несоблюдение письменной формы лицензионного договора (разрешения) признает его недействительным.**

Личные архивы, фотографии, переписка –
нужно разрешение правообладателя или
наследников

- Также важно! **Без разрешения правообладателя (или его наследников) нельзя публиковать личные архивы, фотографии и прочие материалы, даже если материальный носитель (сама фотография, письмо и прочие материалы) переданы авторам фильма**

Миф №4. Чтобы стать автором, надо зарегистрировать авторское право

- НЕ НАДО!
- В законодательстве не предусмотрена регистрация авторских прав (п.4 статьи 1259 ГК РФ – государство не осуществляет каких-либо функций, связанных с регистрацией авторского права).
- Существует процедура депонирования произведения.
- **Депонирование** – передача на хранение экземпляра произведения с выдачей документа (обычно сертификат или свидетельство), подтверждающего, что произведение в определенную дату было принято от определенного человека, который заявил свое авторство и/или правообладание
- Примеры – Национальный реестр интеллектуальной собственности, сервис n”RIS: nris.ru,

Миф №5. У всего вокруг надо получать разрешение

- ПОЧТИ ВЕРНО!
- Например, при съемке животных – у их хозяев не надо получать разрешение. Тут можно говорить лишь о праве фотографа / оператора на отснятый материал.
- Законодательство содержит требования о получении разрешений на использование изображений граждан (ст.152.1. ГК РФ).
- Исключение: изображение имущества, позволяющего идентифицировать владельца.

Общественное достояние

- Согласно ст.1282 после прекращения действия исключительного права произведения (обнародованные и необнародованные) переходят в общественное достояние.
- Такие произведения могут свободно использоваться любым лицом без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения
- Охраняется авторство, имя автора и неприкосновенность произведения!

Музейные коллекции: ограничение использования

Статья 36 Федерального закона от 26.05.1996 г. №54-ФЗ «О Музейном фонде Российской Федерации»:

- Право первой публикации музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда Российской Федерации и находящихся в музеях в Российской Федерации, принадлежит музею, за которым закреплены данные музейные предметы и музейные коллекции.
- Передача прав на использование в коммерческих целях воспроизведений музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда Российской Федерации и находящихся в музеях в Российской Федерации, осуществляется музеями в порядке, установленном собственником музейных предметов и музейных коллекций.
- Производство изобразительной, печатной, сувенирной и другой тиражированной продукции и товаров народного потребления с использованием изображений музейных предметов и музейных коллекций, зданий музеев, объектов, расположенных на территориях музеев, а также с использованием их названий и символики осуществляется с разрешения дирекций музеев.

«Сиротские произведения»

- **«Сиротское произведение»** – это произведение, охраняемое авторским правом, но при этом автора данного произведения невозможно идентифицировать. Как любой объект авторского права, такое произведение может быть использовано только при условии соблюдения неимущественных прав автора (в частности, необходимо указание имени автора), а также исключительного права на использование произведения.
- Соответственно, любое использование «сиротского произведения» влечет за собой определенный риск, поскольку автор или иной правообладатель может объявиться и обратиться в суд по факту нарушения авторских и смежных прав.
- Рекомендуется во всех случаях, когда не установлено имя автора, воздержаться от какого-либо использования данного произведения.

Миф №6. Если отправили информационное сообщение об использовании правообладателю – значит можно использовать +
Можно использовать, если указать автора и источник

- **НЕЛЬЗЯ!**
- **Указание автора – это соблюдение личных неимущественных прав**
- **Имущественное исключительное право будет нарушено, если не было получено разрешение правообладателя**
- **Разрешение правообладателя должно быть выражено в письменной форме и содержать конкретные данные (данные правообладателя, кому дается разрешение, на какое произведение, в каком объеме и на какой срок и территорию). Несоблюдение письменной формы лицензионного договора (разрешения) признает его недействительным.**

Можно: цитирование

- Статья 1274 ГК РФ разрешает свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях, в том числе:
- «цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических, информационных, учебных целях, **в целях раскрытия творческого замысла автора правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования**, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;
- Есть судебные споры о том, можно ли цитировать фотографические изображения

Миф №7. Произведения в открытом доступе можно использовать свободно

- НЕЛЬЗЯ!
- Свободное использование допускается исключительно с личных целях
- Свободное использование может быть в случае наличия на произведение открытой лицензии (статья 1286.1). Условия такой лицензии доступны неопределенному кругу лиц, использование – в определенных такой открытой лицензией пределах. По умолчанию - безвозмездная

Миф №8. Я могу взять любой миф и легенду и использовать их в своих целях

- НЕ ВСЕГДА!
- По российскому праву мифы относятся к результатам интеллектуальной деятельности, которые не охраняются авторским правом. Это произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов.
- Но важно помнить, что другие произведения, которые созданы на основе мифов и имеют конкретных авторов, - охраняются правом. Например, литературная обработка, картинки/иллюстрации, фильмы и пр. Например, комиксы Marvel Comics и снятые по ним фильмы, которые имеют в своей основе мифологию. Воплощение образов богов в виде фильма или комикса – самостоятельное произведение, которое охраняется авторским правом.

Что можно?

- Важно создать собственную интерпретацию или иллюстрацию героя, не использовать чужие интерпретации и образы (в том числе визуальные).
- Также возможны нюансы законодательства страны, чьи мифы и легенды планируется использовать, - они могут определять в какой степени разрешить свободное использование или же обеспечить охрану таких произведений.

Миф №9. Стримминги можно смело снимать и использовать в своих произведениях

- НЕЛЬЗЯ БЕЗ ИЗУЧЕНИЯ ВОПРОСА!
- Стримминг представляет собой потоковое онлайн-вещание, которое может осуществляться в различных плоскостях: есть разговорные стримы (когда стример ведет монолог на какую-либо тему, шутит, общается со своими зрителями через чат, отвечает на их вопросы), музыкальные, кулинарные, распаковочные и другие
- К видеоиграм применимы различные институты права интеллектуальной собственности, включая патентное право и нормы о товарных знаках.
- Для трансляции видеоигры необходимо прямое указание на допустимость таких действий, содержащееся в договоре с разработчиком или в законе.

Неприкосновенность произведения

- Без согласия автора, его наследников, правопреемников или любых «заинтересованных лиц» запрещено внесение в произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение его иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или пояснениями (пункт 1 статьи 1266 и статья 1267).
- Лишь за сам факт наличия, например, иллюстрации к тексту можно требовать отзыва тиража. Например, любые издания А. С. Пушкина, Ф. М. Достоевского, Л. Н. Толстого, если они снабжены иллюстрациями и комментариями, оказываются вне закона, если издатель не получал согласие всех наследников и иных правообладателей.

Миф №10. Срок действия авторских прав – строго 70 лет после смерти автора

- Частично верно!
- Исключительное право на произведение по общему правилу, содержащемуся в статье 1281 ГК РФ, действует в течение всех жизни автора и семидесяти лет после его смерти, считая с 1 января года, следующего за годом смерти.
- Например, известный **журналист А.А. Аграновский** умер 14 апреля 1984 года, значит, семидесятилетний срок посмертной охраны его произведений начинается с 1 января 1985 г.
- Есть сервис расчета срока действия авторских прав на ряд авторов: <https://noosphere.ru/calc>

Есть исключения

- 1. Произведение создано в соавторстве. **Действует в течение жизни и семидесяти лет после смерти соавтора, которых пережил остальных**
- 2. Произведение обнародовано анонимно или под псевдонимом. Если истинное авторство не будет выявлено, то обнародованное анонимно или под псевдонимом произведение охраняется **в течение семидесяти лет после его правомерного обнародования. Опять же – считая с января года, следующего за годом этого обнародования.**
- 3. Произведение не обнародовано при жизни автора. **Возможна публикация Публикатором (п.3 статьи 1282 ГК РФ).** Исключительное право публикатора возникает в момент обнародования произведения и **действует в течение 25 лет, считая с 1 января года следующего за годом опубликования (статья 1340 ГК РФ).**

Есть исключения

- **4. Автор был репрессирован и посмертно реабилитирован**
- Если автор был репрессирован, а затем посмертно реабилитирован, то семидесятилетний срок действия исключительного права должен исчисляться с 1 января года, следующего за годом реабилитации (пункт 4 статьи 1281 ГК РФ).
- Например, **Н.С. Гумилев** был расстрелян в августе 1921 года по обвинению в участии в так называемом «Таганцевском заговоре», а затем реабилитирован только в 1992 году. Соответственно, все произведения Н.С. Гумилева, обнародованные им при жизни, охраняются до 1 января 2063 года и могут использоваться только с разрешения правообладателя.

Есть исключения

- **5. Автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней**
- Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок действия исключительного права увеличивается на четыре года (п.5 статьи 1281 ГК РФ).
- Срок устанавливается независимо от того, умер автор в 1942 году или в 1946 году. Например, **М.И. Цветаева** ушла из жизни в августе 1941 года, то есть во время войны. Но поскольку с начала войны и до своей смерти она работала, значит, ее произведения тоже должны охраняться не семьдесят, а семьдесят четыре года, считая с 1 января 1942 года, то есть действие длилось до 2016 года.

Интересные казусы. Возобновление действия исключительного права

- Последние изменения законодательства в 2004 год (72-ФЗ) по приведению срока действия авторского права к международным нормам, привели к тому, что появились ситуации, когда некоторые произведения, которые до этого времени уже не охранялись, снова стали охраняемыми.
- Так, например, **А.Н. Толстой** умер 23 февраля 1945 года. Действующий с 1993 года пятидесятилетний срок охраны его произведений следует отсчитывать с 1 января 1946 года. Писатель также работал во время Великой Отечественной войны. То есть срок продлевается на 4 года. Значит, срок действия исключительного права истек 1 января 2000 года. С этого момента и до 2004 года его произведения находились в общественном достоянии, и любое лицо могло их свободно использовать без согласия наследников и без выплаты вознаграждения.
- Но в связи с изменениями в законодательстве, с 2004 года следует отсчитывать не пятьдесят, а семьдесят лет со дня смерти автора. Следовательно, произведения А.Н. Толстого снова стали охраняемыми.

Отсюда общее правило:

- Для тех произведений, срок действия 50-летнего срока исключительных прав на 1 января 1993 года не истек, руководствоваться для его расчета следует исходя из текущих законодательных норм.
- Пример исследования:
- **Писатель Борисоглебовский Михаил Васильевич** умер 28 марта 1942 года.
- На 1 января 1993 года срок действия 50-летней охраны еще не закончился (1943 + 50 лет + 4 года продление за работу в ВОВ = 1997 год),
- Исключительное право на произведения Борисоглебовского охраняются 70 лет начиная с 1 января 1943 года – то есть до 1 января 2013 года
- Дополнительно учитываются 4 года за участие в ВОВ – то есть срок продлевается до 2017 года.
- Дополнительно изучаем биографию и узнаем, что писатель был реабилитирован в 1957 году, то есть срок начинаем вести с момента реабилитации, таким образом, семидесятилетний срок начинается с 1 января года, следующего за годом реабилитации, то есть с 1 января 1958 года и с учетом 4-летнего срока за участие в ВОВ закончится в 2031 году.

Интересные казусы. Проблемы соавторства на фильмы СССР

- Авторское право на служебное произведение в соответствии с ГК РСФСР признавалось за работником.
- «Автору сценария, композитору, режиссеру-постановщику, главному оператору, художнику-постановщику и авторам других произведений, вошедших составной частью в кинофильм или в телевизионный фильм, принадлежит авторское право каждому на свое произведение».
- Такой подход был изменен лишь в 1993 году с принятием Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».

Интересные казусы: Права на советские фильмы, снятые на государственных киностудиях

В , ст. 498 ГК РСФСР устанавливала, что авторское право **организации** действует бессрочно.

А авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 года, то есть до вступления в силу Закона Российской Федерации от 9 июля 1993 года N5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», прекращается по истечении 70 лет со дня правомерного обнародования произведения, а если не было обнародовано – со дня создания.

Интересные казусы: Права на советские фильмы, снятые на государственных киностудиях

- **Фильм — Премьера — Срок действия исключительных прав до**
- «Москва слезам не верит» — 1980г. — 2050 г.
- «Кавказская пленница или новые приключения Шурика» — 1967 г. — 2037 г.
- «Любовь и голуби» — 1985 г. — 2055 г.
- «Иван Васильевич меняет профессию» — 1973 г. — 2043 г.

Легенда. Я автор фильма, я могу отправлять его на фестивали и продавать права

- Требуется исследовать следующие вопросы:
 - 1) посмотреть договор с автором фильма и продюсером;
 - 2) прописывать в договоре условия об использовании в портфолио, отправке на фестивали, получении премий и наград;
 - 3) если продюсер хочет, чтобы автор участвовал «в продаже» своего произведения – возможны варианты участия в прибыли
-
- Например, можно заключить договор от отчуждения исключительных прав, а затем – лицензионный договор на предоставление прав

Легенда. Продюсером может быть только юридическое лицо / Физическое лицо не может получить прокатное удостоверение на фильм

- НЕТ, может быть и ФИЗИЧЕСКОЕ ЛИЦО
- Продюсер кинофильма – это лицо (как физическое, так и юридическое), взявшее на себя инициативу и ответственность за финансирование, производство и прокат фильма (в соответствии с законом "О государственной поддержке кинематографии Российской Федерации").
- Кроме того, продюсер – это изготовитель аудиовизуального произведения т.е. лицо, организовавшее создание аудиовизуального произведения (согласно ст.1263 ГК РФ).
- Изготовителю фильма (продюсеру) принадлежит исключительное право на аудиовизуальное произведение (фильм) в целом, если иное не вытекает из договоров, заключенных им с авторами аудиовизуального произведения (согласно ст.1263 ГК РФ).

Легенда. Для онлайн-показов не нужно прокатное удостоверение

- СКОРЕЕ ВСЕГО НУЖНО!

В соответствии с п.2. Правил выдачи, отказа о выдаче и отзыва прокатного удостоверения на фильм (Утверждено Постановлением Правительства РФ от 27.02.2016 г. №143) :

- Прокатное удостоверение выдается на следующие способы использования фильма:
 - а) показ фильма в кинозале;
 - б) прокат фильма на материальном носителе;
 - в) показ фильма другими техническими способами.

Что значит другие технические способы?

- В разъяснениях Минкультуры говорится, что под такими способами следует понимать «любые способы демонстрации фильма публике с использованием технических средств, в том числе с использованием сети интернет».
- VS
- [Роскомнадзор](#) заявил, что для показа сериалов онлайн-кинотеатрам не нужно прокатное удостоверение. РКН ссылается на федеральный закон [«Об информации, информационных технологиях и о защите информации»](#).

- Спасибо за внимание!
- Пополняйте базу мифов и легенд!

- www.kurina.ru

- olga@kurina.ru