

[...мнение]...

УДК 347.78

ББК 67.404.31

ЗАСУРСКИЙ И.И.

ОБЩЕСТВЕННОЕ ДОСТОЯНИЕ И АВТОРСКОЕ ПРАВО. РОЛЬ ГОСУДАРСТВА И ИНТЕРЕСЫ ОБЩЕСТВА В ИНФОРМАЦИОННУЮ ЭПОХУ

Представлен обзор развития механизмов лицензирования и защиты авторских прав, поднимается вопрос об общественном достоянии. Рассматривается роль государства в осуществлении функции агента по распространению, сохранению и приумножению культурных ценностей, знания и информации. На сегодняшний день в России попытки защитить интеллектуальную собственность и интересы индустрии ставят под угрозу свободный доступ к объектам общего культурного наследия. Автор предлагает 10 шагов по развитию общественного достояния в области культуры и науки, а также трансформации действующих норм авторского права. *Ключевые слова:* авторское право, копирайт, общественное достояние, Бернская конвенция, интернет-регулирование, гражданское право, уголовное право.

Интересы общества

Первый закон об авторском праве — Статут королевы Анны — был принят в Великобритании в 1710 году [6]. С этого времени государственное регулирование предполагает компромисс между интересами общества в распространении информации, знаний и культурных ценностей, с одной стороны, и заботой об интересах авторов — с другой. Следует заметить, что сроки защиты, обозначенные в Статуте, были весьма скромными: в начале XVIII в. срок действия авторских прав ограничивался 14 годами.

Другими определяющими факторами в формировании авторского права изначально являлись потребность в цензуре и защита бизнеса издателей (механизмы лицензирования). Однако исторически и содержательно интерес общества все же занимал первое место, защита авторства (права атрибуции) — второе, а бизнес — третье. Этой защиты оказалось достаточно не только для авторов, но и для инноваторов времен индустриальной революции, причем, даже в случае с техническими изобретениями главным достоинством срока охраны было то, что он быстро заканчивался. После этого начинался период резкого бурного роста числа усовершенствований и скорости внедрения новшеств, как это произошло с паровым двигателем Ватта.

Злоупотребления и издержки авторского права

Со временем ценность информации и знаний все возрастала, законы об авторском праве становились строже, а сроки его защиты увеличивались. В современных условиях развития Интернета и информационно-коммуникационных технологий обязательная для всех Бернская

конвенция, принятая в XIX в., безнадежно устарела, она не отвечает интересам ни авторов, ни общества, ни нового бизнеса. Но она до сих пор выгодна крупным международным корпорациям и отдельным странам-экспортерам контента, которые, естественно, не хотят расставаться с высокими прибылями.

Более того, во многих странах требования по охране произведений давно перешагнули обозначенные в конвенции сроки. К настоящему моменту корпорации в разных странах успешно провели законы, увеличивающие сроки охраны авторских прав до 70 лет, а в некоторых и на более длительные периоды (95 лет в США для служебных произведений, 99 лет в Мексике, 75 лет в Гондурасе и Кот-д'Ивуаре).

В 2010 г. Россия призывала международное сообщество реформировать механизмы охраны авторских прав, которые являются нереализуемыми в современных условиях, но при этом тормозят развитие общества, углубляют информационное неравенство и препятствуют распространению знаний. Однако это предложение не было принято к рассмотрению. Политика в наиболее развитых странах сегодня во многом контролируется медиакомпаниями, по совместительству — крупнейшими правообладателями, и ни один западный политик не смеет сегодня всерьез обсуждать законы, которые могли бы вызвать противоречия с ними. Сейчас же, именно в силу наметившегося раскола в мировом сообществе, у России снова есть шанс добиться реальных успехов в вопросах реформы законов и сроков охраны авторских прав.

Государственная политика

Особую роль России в процессе реформирования законов об авторском праве в немалой степени

обуславливает советское прошлое — эпоха, когда все коллективные и служебные произведения науки и искусства принадлежали народу (посредством государства, студий, издательств и других государственных организаций). Именно поэтому вопрос об общественном достоянии стоит считать не только правовым, гуманитарным и экономическим, но в первую очередь нравственным и политическим. Ведь общественное достояние — это драгоценное культурное наследие, созданное в СССР и принадлежащее всем гражданам бывшего СССР. Миссия государства в новых условиях информационной эпохи состоит в осуществлении функции агента по распространению, сохранению и приумножению культурных ценностей, знания и информации. Особая роль России как наследника и правообладателя СССР состоит в обеспечении широкого и равного доступа бывших граждан Советского Союза к его ценностям безотносительно их правового статуса. Охрана интересов бизнеса должна отойти на второй план по отношению к этому основному благу, без которого общество знания сформировать нельзя.

Традиционная индустрия за традиционные бизнес-модели

Последние законодательные инициативы в России основываются, однако, на обратных установках, а попытки защитить интеллектуальную собственность и интересы индустрии ставят под угрозу свободный доступ к объектам общего культурного наследия, лишают российских граждан возможности поделиться лучшими образцами советского искусства, пополнить свой культурный багаж и познакомить детей с историей столь важного для нашего государства пе-

риода. Такой поход постепенно разрушает страну, стирает национальное прошлое из народной памяти.

Причина столь активного сопротивления инициативам по реформе законодательства об авторском праве и успех консервативных законопроектов объясняются неготовностью традиционной индустрии контента работать в современных реалиях. Вместо освоения новых источников дохода, которые при растущем информационном потреблении могли бы выйти на новый уровень, бизнес стремится сохранить существующие модели и продолжает битву за ускользающие прибыли.

Такой подход характерен и для других государств, особенно обладающих развитой, давно сформированной индустрией, приносящей колоссальные прибыли. Так, доходы США от авторских прав составляют, по оценкам экспертов, более 168 млрд долл. США, что превышает доходы от такой статьи, как поставка вооружений. В Америке периодически возникают инициативы по ужесточению законодательства, однако антипиратские законы не устояли против мощной волны общественных протестов, поддержанных крупнейшими транснациональными IT-компаниями [1].

Международный опыт свидетельствует: новаторские подходы к проблеме могут принести гораздо больше экономической выгоды, чем слепое сопротивление любым переменам. Особенно показателен пример индустрии книгоиздания США: если верить статистике, книги генерируют больше прибыли, когда переходят в общественное достояние [7].

Наша страна пока не спешит перенимать чужой опыт, и сейчас отечественное антипиратское законодательство создает критическую уязвимость для инфраструктуры российской экономики знания и интернет-бизнеса. «Победа» традиционной индустрии, которая ставит практиче-

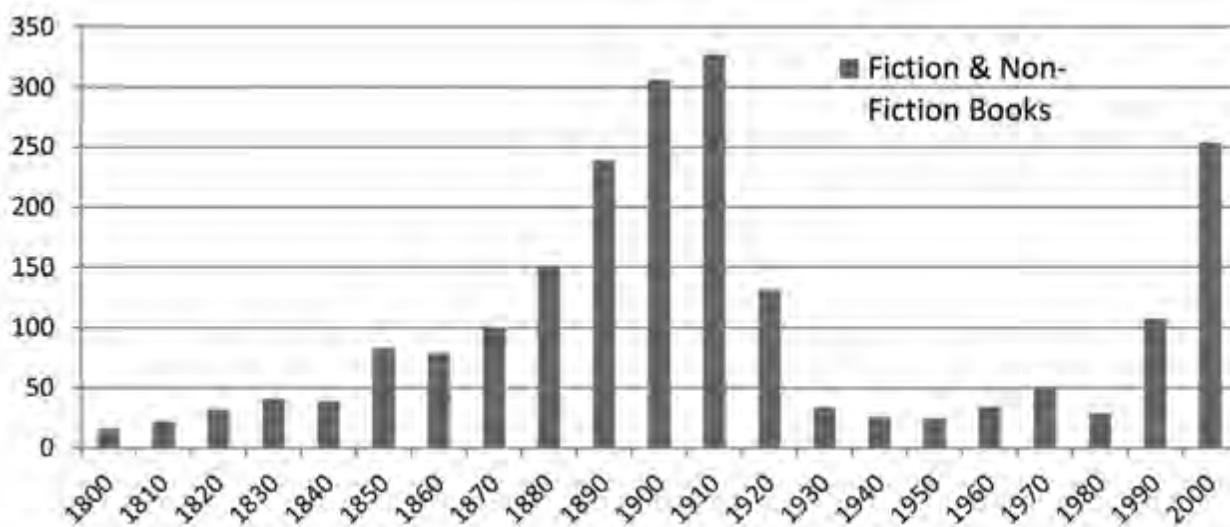


Диаграмма.

Статистика Amazon о переизданиях: на чем зарабатывают издатели.

На диаграмме — число новых переизданий книг в зависимости от даты создания (книги, изданные до 1923 г., в США находятся в общественном достоянии) [7]

ски любой ресурс под угрозу немедленного закрытия на законных основаниях, грозит медиабизнесу значительными потерями.

Выход есть

Сегодня еще не поздно исправить ситуацию, для этого необходимо лишь несколько по-другому расставить приоритеты: конечно, государство должно заботиться о защите авторских прав, однако есть и более важная цель — обеспечение доступности общественного достояния для всех граждан Российской Федерации и бывшего СССР.

Верховный Совет Российской Федерации в 1993 г., в процессе принятия «Закона об авторском праве», сократил пространство легального доступа. Позже, задним числом, срок охраны авторских прав был увеличен на 20 лет, и многие произведения, которые к тому моменту легально находились в статусе общественного достояния, вновь оказались под защитой.

Сейчас Россия имеет все шансы и возможности радикально улучшить ситуацию в сферах науки, культуры и образования и закрепить на мировой арене лидерскую позицию прогрессивного и открытого государства. Все международные договоры разрешают модификацию национального законодательства, если только оно не предполагает ограничения охраны для произведений и авторов других стран. Это значит, что путь открыт и ситуация требует продуманной программы действий и внимания со стороны правительства.

ПРОГРАММА ДЕЙСТВИЙ

Шаг 1. Дискуссия

Начать необходимо с широкой дискуссии об основах государственной политики в сфере авторского права и общественного достояния в информационную эпоху с привлечением передового международного опыта и тщательным изучением текущей ситуации. Идеальной площадкой для дискуссии может стать конференция в Москве под эгидой Сколково, Российской государственной библиотеки и Государственной публичной научно-технической библиотеки. Для обеспечения дискуссии необходимо организовать проведение экспресс-исследований по ключевым проблемам режима охраны авторского права, которые выявят наиболее острые моменты, требующие пристального внимания.

Шаг 2. Общественное достояние СССР

Для возвращения советского наследия российскому народу необходимо внести изменения в законодательство. В ст. 6 Федерального закона № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [5], предполагающей переход

в режим общественного достояния созданных в СССР произведений, срок охраны которых (25 лет) истек ко времени принятия Закона об авторском праве 1993 г., во фразе «Сроки охраны прав, предусмотренные статьями 1281, 1318, 1327 и 1331 Гражданского кодекса Российской Федерации, применяются в случаях, когда пятидесятилетний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года» достаточно исправить слово пятидесятилетний на двадцатипятилетний. А во фрагменте «Авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 г., т. е. до вступления в силу Закона Российской Федерации от 9 июля 1993 г. № 5351-1 “Об авторском праве и смежных правах”, прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения, а если оно не было обнародовано, — со дня создания произведения. К соответствующим правоотношениям по аналогии применяются правила части четвертой Кодекса. Для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений» исправить «по истечении семидесяти лет» на «по истечении двадцати пяти лет».

Шаг 3. Общественное достояние государства

Если создание произведений оплачивается за счет государственного бюджета, то логично, чтобы продукты творческой деятельности находились в открытом доступе. Введение режима общественного достояния для всех произведений авторских и смежных прав, созданных за счет государства на территории СССР в период до вступления в силу части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, следует дополнить изменением ст. 1298 действующего Гражданского кодекса в том же направлении: объекты авторских и смежных прав, созданные за счет госбюджета, переходят в общественное достояние.

Повышение уровня образования и культуры населения должно быть поставлено выше задачи генерации дополнительных доходов для организаций культуры и науки, финансируемых за счет государства. Именно оно обязано позаботиться о своих гражданах: дать им право на культурное развитие и обеспечить свободный и бесплатный доступ к общественному достоянию в сети Интернет.

Шаг 4. Общественное достояние музеев, архивов, библиотек и фондов

Тем же целям должна послужить отмена ограничений на воспроизведение объектов, хранящихся в музеях (ст. 36 закона «О музейном фонде» [3]), как противоречащих международным принципам авторского права и положениям Гражданского кодекса РФ (ст. 1282).

Оцифровка материалов из библиотечных фондов (а значит, и скорейшее распространение книг) обеспечит внесение изменений в закон «Об обязательном экземпляре

ре документов» [4] с требованием предоставления его в цифровой форме. Для этого необходимо также ограничить 10 годами мораторий на перевод в электронный формат новых произведений, что снимет все запреты на оцифровку работ, которым больше десятилетия. Приоритетными задачами для музеев должны стать создание цифровых архивов и открытая публикация в них всех письменных фондов в распознаваемом и эстетически привлекательном виде.

Шаг 5. Обеспечение доступа к культуре и знаниям

Оцифровка и предоставление доступа к общественному достоянию — одна из главнейших миссий государства в информационную эпоху. Его задача состоит в формализации программы и интеграции интересов и возможностей всех государственных учреждений и институтов для синхронной реализации новых направлений государственной политики в области авторского права. Таким образом, главным инструментом преобразований станет скоординированная федеральная политика, которая потенциально способна принести колоссальный эффект. Перспективы широки: например, можно обязать каждую кафедру страны перевести на русский язык по 50 научных книг, права на которые выкупаются без ограничений по числу электронных копий (издатели платят только авторский гонорар по тиражам). Огромным вкладом в культурное развитие российского общества может стать организованный выкуп всех прав на произведения живых классиков советской и русской культуры для перевода их произведений в режим открытого доступа.

Шаг 6. Реформа авторского права в России — гражданское законодательство

Безусловно, цели обеспечения граждан бесплатным доступом к произведениям науки и искусства требуют внесения ряда поправок в гражданское законодательство:

- необходимо сократить срок охраны произведений до минимально допустимого по Бернской конвенции — 50 лет с года смерти автора (для фильмов — с момента создания);
- сформировать публичный реестр для произведений, авторские права на которые охраняются в особом порядке (ведение реестра должно перейти к Федеральному агентству по правам интеллектуальной собственности на основе уже имеющихся в министерствах разработок; внедрение процедуры принудительного досудебного разрешения споров — удаление по запросу в случае добавления в реестр без премодерации контента);
- для произведений, не внесенных в реестр, должна осуществляться процедура принудительного досудебного разрешения споров посредством извещения о претензиях (опыт Чили и Канады);
- внедрение доступа к знаниям и культурным ценностям должно стать мерилом эффективности работы органов

государственной власти, учреждений культуры и государственной культурной политики;

- свободные лицензии Creative Commons необходимо принять в качестве правового стандарта для научных публикаций;
- должны быть предложены формы «справедливого» использования (*faire use*), которые предусматривали бы реализацию прав доступа к объектам авторских и смежных прав и не нарушали законодательства;
- обход ограничений копирования следует легализовать (ст. 1299 ГК РФ), нет смысла проводить через законодательные органы сбалансированные и разумные законы об авторском праве, если в то же время мы позволяем транснациональным корпорациям писать свои собственные законы и осуществлять их с помощью специальных технических средств; необходимо запретить использование систем ограничений копирования, лимитирующих законные способы использования произведений, в рамках законодательства о правах потребителей;
- вся информация государственных органов Российской Федерации должна быть переведена в режим общественного достояния (секретные документы не охраняются авторским правом, они защищены законом о гостайне).

Шаг 7. Реформа авторского права в России — уголовное законодательство

Внесения некоторых изменений требует также Уголовный кодекс Российской Федерации [2]. Состав преступления, предусмотренный ст. 146 УК РФ («Нарушение авторских и смежных прав»), должен быть перенесен в гл. 22 УК РФ («Преступления в сфере экономической деятельности»), а правонарушения по указанной статье — переведены в категорию уголовных дел частного обвинения. Кроме того, такие преступления нужно квалифицировать как деяния небольшой или средней степени тяжести (сейчас они попадают в категорию «тяжкие»).

Шаг 8. Московская конвенция по авторскому праву

Действующую Бернскую конвенцию невозможно модернизировать, поскольку ее изменение требует единогласного одобрения, а США и Великобритания, очевидно, заявят о своем протесте. Однако реформу международного договора поддержит большинство стран Восточной Европы, Азии, Африки и Латинской Америки, а потому необходимо выработать новое международное соглашение, учитывающее реалии информационной эпохи, в которую старые подходы больше не могут удовлетворять потребностям общества.

Россия должна стать инициатором нового соглашения на основе Всемирной конвенции об авторском праве (Женевская конвенция, принятая под эгидой ЮНЕСКО), основными императивами которой станут:

- введение обязательной регистрации охраняемых произведений (для облегчения судебной процедуры) и их депонирования в международном реестре коммерческих прав;
- сокращение сроков охраны до 25 лет с момента создания произведения;
- разрешение продления срока охраны, но не более чем на 50 лет;
- введение разных сроков охраны для разных видов интеллектуальной собственности (охранять научную монографию так же долго, как, например, мультфильмы «Диснея», бессмысленно);
- максимальное расширение сферы национальных изъятий для развивающихся стран.

Шаг 9. Конференция по авторскому праву и интернет-регулированию

Для правильной оценки ситуации и понимания сформировавшихся потребностей необходимо организовать обсуждение среди экспертов и заинтересованных лиц: специалистов российских и зарубежных интернет-компаний, экспертов в сфере авторского права и интернет-регулирования, культуры и науки, представителей научного и библиотечного сообщества, органов государственной власти, региональных правительств, Совета Федерации и Госдумы, общественных организаций и Совета по правам человека, а также международных экспертов.

Главной темой конференций должен стать вопрос о том, как обеспечить свободу научной коммуникации, доступа к знаниям и культурным ценностям в эпоху перехода к информационному обществу с главным фокусом на развитие научной коммуникации, авторские права и интернет-регулирование.

Шаг 10. Создание реестра общественного достояния

Для ограничения неблагоприятного влияния жесткого интернет-регулирования в сфере авторского права и для сокращения возможностей злоупотребления законом необходимо срочно начать подготовку проекта, сбор информации, формирование технической платформы, которые позволят создать реестр общественного достояния, в основу которого будут положены следующие принципы:

- участие групп добровольцев через фонд «Викимедиа», управляющий русской «Википедией»;
- внесение в отдельную директорию реестра всех прав на служебные произведения советской эпохи;
- интеграция с государственными программами по пропаганде чтения и продвижению русского языка в мире;

- заключение соглашений о сотрудничестве и информационном обмене с крупнейшими владельцами оцифрованных коллекций, включающих в себя произведения в режиме общественного достояния;
- максимальное включение самих произведений в реестр, в том числе гиперссылки и размещение образцов произведений искусства.

В настоящее время у России есть реальный шанс стать передовым государством, демонстрирующим всему миру пример заботы о культурном и интеллектуальном уровне развития граждан, умение адаптироваться к новым условиям и открытость переменам, которые несет с собой век высоких технологий. Развитие Интернета уже не остановить, и если законодательство об авторском праве делает преступником почти каждого гражданина страны, стремящегося познакомиться с научными и культурными достижениями, то, вероятно, подход к такому законодательству должен быть пересмотрен.

Список источников

1. Новых SOPA и PIPA не будет: в Конгрессе США не собираются обсуждать суровые антипиратские законы [Электронный ресурс] // Технологии. — 2012. — 25 дек. — URL: <http://hitech.newsru.ru/article/25dec2012/nosoparipa> (дата обращения: 01.10.2015).
2. Уголовный кодекс Российской Федерации (УК РФ) от 13.06.1996 № 63-ФЗ [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.consultant.ru/popular/ukrf/> (дата обращения: 01.10.2015).
3. Федеральный закон от 26.05.1996 № 54-ФЗ (ред. от 23.02.2011) «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации» [Электронный ресурс]. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10496/ (дата обращения: 01.10.2015).
4. Федеральный закон от 29.12.1994 № 77-ФЗ (ред. от 05.05.2014) «Об обязательном экземпляре документов» [Электронный ресурс]. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5437/ (дата обращения: 01.10.2015).
5. Федеральный закон Российской Федерации от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Российская газета. — 2006. — 22 дек. — URL: <http://www.rg.ru/2006/12/22/kodeks-vvedenie-dok.html> (дата обращения: 01.10.2015).
6. Copyright Act 1709 [Electronic resource]. — URL: http://en.wikisource.org/wiki/Copyright_Act_1709 (дата обращения: 01.10.2015).
7. Heald P.J. How Copyright Keeps Works Disappeared [Electronic resource] // Social Science Research Network. — URL: http://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2290181 (дата обращения: 01.10.2015).