

УДК 347.9

ОБ ОТДЕЛЬНЫХ ПРОБЛЕМАХ ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ В ИНТЕРНЕТ-ПРОСТРАНСТВЕ

Р. Ш. Махмудов

*Институт информационных технологий
Национальной Академии наук Азербайджана*

Поступила в редакцию 2 апреля 2012 г.

Аннотация: в статье рассматриваются проблемы защиты авторских прав в интернет-пространстве. Исследуются различные подходы, существующие в данной области, противоречивые доводы, международные правовые нормы и выявляются их недостатки. Анализируются также проблемы технологических средств, применяемых для защиты авторских прав, вопросы определения ответственности интернет-провайдеров при защите соответствующих прав.

Ключевые слова: авторские права, защита авторских прав в Интернете, технологические средства защиты авторских прав, ответственность интернет-провайдеров.

Abstract: there are some problems of protection of copyrights in the internet space considered in the article. The various approaches existing in this field, arguments and international rules of law are investigated, detection of lacks is hold. Problems of technological means applied to protect copyrights, problems of definition of internet providers' responsibility in protection of corresponding rights are analysed.

Key words: copyrights, protection of copyrights in the Internet, technological means of copyrights' protection, responsibility of internet providers.

Знания и информация, будучи объектом авторского права, в условиях информационного общества становятся основным материальным богатством, главным фактором соперничества, развития, социального благосостояния. В частности, Интернет, составляющий основу информационного общества и глобализации, является широкомасштабной, разнообразной, оперативной, доступной базой знаний и информации, интеллектуальной средой. Учитывая всё это, можно считать, что защита авторских прав в интернет-среде выступает одной из существенных правовых вопросов в современном глобализирующемся мире. В то же время защита авторских прав является важным аспектом регулирования Интернета.

Одна из существенных особенностей Интернета – неписываемость его в рамки какой-либо страны, его глобальный характер. В Интернете можно проводить свободный обмен информацией между гражданами различных стран, размещать произведения науки, литературы и искусства, рассчитанные на широкую аудиторию. Все эти возможности создают некоторые проблемы защиты объектов авторского права в Интернете. В силу отсутствия в традиционной правовой практике указанных проблем

требуется разработка принципиально новых методов, механизмов для их решения.

Использование Интернета имеет принципиальную значимость и для бизнес-среды, и для владельца. Таким образом, бизнесмены получают прекрасную возможность рекламировать свою продукцию и услуги по всему миру, затрачивая при этом минимальное количество денежных средств, информировать широкую общественность, устанавливая тесные и оперативные связи с потребителями. Кроме того, при помощи Интернета возможна организация выгодной продажи некоторых товаров, в первую очередь программной продукции, а также произведений науки, литературы и искусства.

Интернет используется и для оказания некоторых других услуг. Среди них можно указать такие виды, как дистанционное обслуживание программного обеспечения, установленного на компьютере, сервере, консультационные услуги, услуги информационного характера и услуги, непосредственно связанные с использованием и деятельностью Интернета. Такие услуги в той или иной степени связаны с объектами авторского права. Например, при оказании информационной услуги предложенная информация и дистанционные изменения, внесенные в компьютерную программу, могут быть защищены авторским правом.

Поиск в Интернете, размещение, передача информации и знакомство пользователей с объектами авторских прав, размещенными в глобальной сети, непосредственно затрагивают права автора.

И наконец, между территориальной особенностью авторского права и виртуальной, глобальной природой Интернета возникает фундаментальное противоречие, которое создает большие сложности при применении традиционного законодательства по защите авторского права в соответствии с отношениями в Интернете. Из-за отсутствия национальных границ в Интернете решение возникших проблем, связанных с защитой авторского права, требует принятия и разработки международных норм, направленных на унификацию соответствующих национально-правовых систем.

Следует отметить, что нормы по защите авторских прав в Интернете, принятые до сих пор, хотя и нашли отражение в некоторых международных соглашениях, но регулируют наиболее общие проблемы и не решают ряд конфликтов, возникающих в этой области. Поэтому очевидна острая необходимость в принятии специальной международной конвенции по защите авторского права в Интернете. Такое положение, с одной стороны, становится причиной роста количества нарушений авторского права в Интернете, а с другой – приводит к нарушению баланса между интересами общества и потребителя в пользу второго.

Несомненно, с позиции интересов общества, чем больше в Интернете литературных произведений, произведений искусства, фильмов, программного обеспечения и баз данных, тем лучше. Поскольку интернет-технологии и услуги за минимальную плату могут оперативно предоставить названные источники огромной аудитории, это, в свою очередь, служит развитию личности и общества. Однако частое размещение того

или иного материала в Интернете нарушает авторские права или создает условия для этого. Таким образом, наряду с положительными сторонами свободы информационного обмена в данном процессе есть также и негативные моменты.

Сегодня ни в одной стране мира не разработана стратегия баланса между интересами потребителей и производителей цифровой продукции, признанного обществом в целом. В разработанных ЮНЕСКО «Рекомендациях о развитии и использовании многоязычия и всеобщем доступе к киберпространству» (7 марта 2003 г.) странам-членам предложено обновить национальное законодательство об авторских правах и разработать механизм баланса между интересами авторов и общества в киберпространстве¹.

Проблемы защиты авторских прав в Интернете

Следует отметить, что развитие интернет-технологий, начиная с возможности «вырезать» и «вставить» части текста и заканчивая такой сложной операцией, как распространение аудиовидеофайлов в виртуальной среде, поставило под угрозу традиционную концепцию авторского права. Стало возможным за счет минимальных расходов при помощи Интернета копировать и распространять различные материалы по всему миру.

Данные возможности ставят под угрозу тонкий баланс между интересами авторов интеллектуального имущественного объекта и творческой деятельностью общества, тягой к общественным знаниям. Предотвращение неограниченного копирования материалов и одновременно поддержание использования этих материалов являются наиболее сложной задачей, связанной с регулированием Интернета.

Кроме того, в связи с применением Интернета в широких коммерческих целях, а также доступа и передачи пользователями большого объема информации все четче выявляется необходимость защиты авторских прав в электронной среде.

Тем не менее существует множество различных взглядов и подходов, связанных с вопросом защиты авторских прав в Интернете². Согласно первому подходу, авторские права в Интернете не нуждаются в защите, так как это может помешать развитию всемирной паутины. Согласно данному мнению, Интернет как бы саморегулирующаяся система, и здесь, в виртуальной среде, применяются неписанные правила и традиции, а те, кто не соблюдает их, должны быть отстранены от интернет-сообщества. Несомненно, что этот подход не был воспринят всерьез. При отсутствии авторского права в интернет-сети авторы научных, литературных произведений, произведений искусства и другие творческие лица в значительной степени будут лишены финансового стимула в их деятельности.

¹ Recommendation concerning the Promotion and Use of Multilingualism and Universal Access to Cyberspace. URL: <http://www.unesdoc.unesco.org/images/0013/001331/133171r.pdf> (дата обращения: 28 октября 2011)

² См.: *Алгулиев Р. М., Махмудов Р. Ш.* Вопросы защиты прав интеллектуальной собственности в интернет-среде. Экспресс-информация. Серия «Информационное общество». Баку, 2010. 60 с.

Согласно другому подходу, поддерживается точка зрения о содействии защите авторских прав в Интернете³. В то же время указывается, что традиционные средства защиты названных прав не совсем эффективны. По этой причине правовые интересы упомянутых лиц в интернет-сети должны быть защищены другими средствами, в первую очередь программного и технического характера. Ряд экспертов поддерживают мысль о том, что система современной защиты авторских прав имеет чрезвычайно гибкий характер, в силу чего она успешно реализуется в виртуальной среде. Однако на последующем этапе развития информационного общества будут востребованы более новые системы защиты. Это объясняется тем, что массовый перевод всех видов произведений, творческой продукции в электронную форму меняет экономическую основу авторских прав.

Третий подход предполагает возможность успешного применения системы традиционной защиты авторских прав в интернет-среде⁴. Это станет реальным при условии внесения нужных изменений в действующее законодательство. Эту позицию поддерживает Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). Практически все современные системы законодательства отражают данный подход.

Принимая во внимание глобальную специфику Интернета, крайне важно обеспечить унификацию национального законодательства в отношении цифровых авторских прав. Как известно, самым эффективным средством унификации законодательств, связанных с правом интеллектуальной собственности различных стран, являются международные конвенции. Реализация унификации по отношению к Интернету, которому присущи глобальные качества, имеет особое значение. К сожалению, участники Бернской Конвенции по охране произведений литературы и искусства (9 сентября 1886 г.) всё еще не проявляют инициативы по включению в этот договор новых объектов авторских прав, размещенных в электронной среде⁵. Как следствие, при обсуждении национального законодательства были выдвинуты различные предложения, связанные с решением данной проблемы.

Первые попытки встать на защиту интересов владельцев авторских прав на глобальном уровне были предприняты в рамках ВОИС. В результате данной организацией были приняты две конвенции: Конвенция ВОИС об авторских правах (6 сентября 1952 г.) и Конвенция ВОИС об исполнении и фонограмме (20 декабря 1996 г.)⁶.

В целом нормы, изложенные в Конвенции, можно подразделить на три группы: 1) относящиеся к защите новых объектов авторских прав (ком-

³ *Kurbalija J.* Intertnet Governance. DiploFoundation, 2010. P. 91–96.

⁴ Ibid.

⁵ Berne Convention for the Protection of Literary and Artistic Works. URL: http://www.wipo.int/.../berne/trtdocs_wo001.html (дата обращения: 30 октября 2011).

⁶ World Convention on the Copyright. URL: <http://www.wipo.int/treaties/en/ip/wct/> (дата обращения: 27 октября 2011) ; Договор ВОИС по исполнению и фонограммам. URL: [http:// www.wipo.-int/treaties/ru/ip/wppt/wppt.html](http://www.wipo.-int/treaties/ru/ip/wppt/wppt.html) (дата обращения: 1 ноября 2011)

пьютерные программы и сбор данных); 2) не относящиеся к новым технологиям; 3) относящиеся к авторским правам непосредственно в виртуальной среде.

Согласно Бернской Конвенции круг исключительных прав определяется законодательством стран, которые требуют определенной защиты. Соответственно отношения, связанные с копированием произведения в компьютере, должны регулироваться законодательством страны, где физически находится компьютер. Если страна не подключена к Бернской Конвенции и в ней не предусмотрено наказание за незаконное использование произведений, то такое положение еще более усложняет ситуацию.

Проблемы правовой охраны технологических средств защиты авторских прав

В связи с появлением Интернета копирование и распространение материалов, охраняемых авторским правом, приводит к тому, что люди утверждают во мнении, что эффективно защитить эти права правовыми методами просто невозможно.

Кроме того, за пределами Интернета все больше и больше законных авторских объектов хранится в цифровой форме (здесь можно отметить фильмы, записанные на DVD-дисках). Основными отличительными особенностями такого рода информации от своего аналога в традиционной форме являются ее многократная качественная перезапись, а также легкое и быстрое распространение через Интернет без учета национальных границ. При таких условиях эффективность традиционной защиты авторских прав чисто правовыми средствами снижается.

Конвенции, принятые ВОИС, позволяют защищать такие «переломы» технологическими средствами (*узкий подход*). Директива Совета Европы «О гармонизации некоторых аспектов авторского права и смежных прав в информационном обществе» (22 мая 2001 г.) и ряд национальных законодательств, продвигаясь далее в своей деятельности, ставят запрет не только на «переломы» технологических средств, но и на любые деяния, делающие возможным этот «перелом» (*широкий подход*)⁷.

Основной проблемой, связанной с осуществлением правовой защиты при помощи технологических средств, является то, что эти средства используются лишь для ликвидации авторских прав, а также в целях ограничения свободного доступа к информации, которая считается общественным достоянием. Данная ситуация может привести к значительному сокращению объема информации, считающейся общественным достоянием, и к разрушению системы, основывающейся на правах автора и противостоящей интересам общества.

Некоторые эксперты считают, что система авторского права значительно трансформируется⁸. По их мнению, интересы лиц, обладающих авторским правом, могут быть обеспечены путем сочетания договорно-правового ме-

⁷ Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам.

⁸ Edited by Fitzgerald B., Gao F., Shi S. X. Copyright law, digital content and the Internet in the asia-pacific. Sydney University Press, 2008. 418 p.

ханизма и технологических средств. Этот подход опирается на ряд серьезных положений. Нарушение авторских прав в Интернете по отношению к одному и тому же объекту может происходить в нескольких странах одновременно. Интернет также может быть использован для распространения незаконных копий материала по всему миру. Традиционная (правовая) защита авторских прав воплощается в жизнь с помощью *post factum* («после факта» – т.е. осуществление правовых мер после того, как инцидент был совершен, заблаговременно не предпринимаются какие-либо действия) и требует достаточно много времени и затрат. Помимо этого, обращение автора в суды зарубежных стран или в административный орган для защиты его прав часто создает трудности. Технологические средства защиты прав, в свою очередь, наряду со значительным сокращением числа правовых нарушений, как правило, носят опережающий характер.

Еще одна причина интереса авторов к максимально широкому применению технологических средств заключается в том, что в этом случае они сами непосредственно могут наблюдать за использованием произведений и получать гонорар за авторство. При этом возможно интерактивно управлять правами в режиме онлайн – так называемое «цифровое управление правами» (*digital rights management*).

Один из самых широко распространенных и имеющих практическое значение видов управления правами цифровым методом – Стандарт международного кода (*International Standard Recording Code – ISRC*), подготовленный Международной организацией по стандартизации в качестве средства идентификации звукозаписи и музыкальной видеозаписи⁹.

Международная федерация фонографической промышленности (*International Federation of the Phonographic Industry – IFPI*) также рекомендовала своим членам срочно применить систему *ISRC* для звукозаписи в качестве международной идентификации. Следует отметить, что *ISRC* идентифицирует только звукозаписи, а не их носители¹⁰.

Правила, посвященные защите авторских прав техническими средствами, нашли отражение в ст. 11 Стокгольмской конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) (14 июля 1967 г.), которая рекомендует принимать технические меры по защите авторских прав¹¹. Такое положение отражено и в Директиве Европейского союза «О гармонизации отдельных аспектов авторских и смежных прав в информационном обществе» (22 мая 2001 г.)¹². В данной

⁹ URL: <http://www.isrc.org> (дата обращения: 16 ноября 2011).

¹⁰ URL: <http://www.ifpi.org/content/section.../isrc.html> (дата обращения: 16 ноября 2011).

¹¹ Convention of the World Intellectual Property Organization. URL: http://www.wipo.int/treaties/en/convention/trtdocs_wo029.html (дата обращения: 30 октября 2011).

¹² Study on the implementation and effect in member states' laws of directive 2001/29/EC on the harmonisation of certain aspects of copyright and related rights in the information societ. URL: http://www.ivir.nl/publications/guibault/-Infosoc_report_2007.pdf (дата обращения: 1 ноября 2011).

директиве идея, указанная в Стокгольмской Конвенции, получила дальнейшее развитие. В директиве отражены не только статьи, относящиеся к «перелому» технических средств, но и статьи, предотвращающие подготовку злонамеренных средств¹³.

Некоторые эксперты отмечают, что круг информационных ресурсов, считающихся общественной ценностью, постепенно сужается. Несомненно, при этом возникает вопрос о законности использования технологических средств, потому что такое использование нарушает права потребителей информации. Тем не менее использование технологических средств на практике показывает, что данный метод не может эффективно защищать интересы авторов, так как любые технические ограничения могут быть преодолены только техническими средствами.

Таким образом, владельцы прав заинтересованы в применении технологических средств для защиты авторских прав. Необходимость такой защиты уже признана на международном уровне. Задачи защиты соответствующих авторских прав с помощью технологических средств нашли отражение в конвенциях ВОИС об авторском праве, исполнении и фонограмме¹⁴.

В Конвенции ВОИС об авторских правах перед странами-участницами в их национальных законодательствах ставится задача об определении норм, запрещающих «перелом» используемых технологических средств, с целью защиты авторами своих прав. Итак, в сферах гражданского, административного и уголовного права разрешается «перелом» технических средств. Иными словами, в Конвенции наряду с интересами авторов учитываются и интересы пользователей.

Ответственность интернет-провайдеров в защите авторских прав

Одним из наиболее значимых вопросов в сфере защиты авторских прав можно назвать определение того, кто несет ответственность за нарушение этих прав. Решение данной задачи в соответствии с особенностям Интернета создает дополнительные проблемы. Дело в том, что любая деятельность по использованию произведений в Интернете, в том числе передача их из одной точки глобальной сети в другую или просто размещение в виртуальном пространстве невозможны без участия посредников. Здесь под посредниками подразумеваются провайдеры, которые предоставляют свои услуги в Интернете, связанные с деятельностью этой глобальной сети. В целом провайдера можно охарактеризовать как особую организацию или частного предпринимателя, оказывающего услуги для выхода в Интернет, размещения и передачи информации в этой сети и т.п.

Становятся очевидными некоторые проблемы, связанные с ответственностью провайдера за нарушение авторских прав в виртуальной среде: если услуги провайдера создают предпосылки для нарушения авторских прав пользователя в Интернете или способствуют этому, в таком случае возникает вопрос о том, должен ли провайдер нести ответственность за

¹³ Convention of the World Intellectual Property Organization.

¹⁴ Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам.

данное нарушение? Например, если оборудование, контролируемое провайдером, используется для несанкционированного распространения материала в Интернете, то несет ли посредник ответственность за это? Можно ли без разрешения юридического лица дать согласие на создание кэш-копии материала, автором которого он является?

В законодательстве разных стран можно найти ответы на поставленные вопросы. Данные ответы на них можно подразделить на четыре группы¹⁵:

1) провайдер не несет ответственности за всю деятельность пользователя, несмотря на то, что у провайдера имеется любая информация о деятельности пользователя;

2) провайдер не несет ответственности за деятельность пользователя в том случае, если он выполняет некоторые условия, связанные с особенностями оказанных услуг и взаимоотношениями с субъектами обмена информацией;

3) провайдер не несет ответственности ни за одну деятельность пользователя;

4) ответственность провайдера не регулируется законодательством, упомянутые выше вопросы решаются судом и правоохранительными органами.

Международно-правовые основы регулирования ответственности провайдера впервые нашли отражение в согласованном заявлении относительно ст. 8 Конвенции ВОИС об авторских правах. Данная норма направлена на ограничение основ для привлечения провайдера к ответственности. В Конвенции ВОИС об исполнении и фонограмме вообще ничего не говорится об ответственности провайдера¹⁶.

Вопрос об ответственности провайдера также затрагивается в Директиве Совета Европы «О некоторых правовых аспектах информационного общества, в частности электронной коммерции на внутреннем рынке» (8 июня 2000 г.). В директиве исключаются три типа ответственности провайдера¹⁷: 1) обеспечивающие передачу данных; 2) обеспечивающие создание кэш-копий; 3) оказывающие услуги хостинга.

В Директиве Европейского союза об электронной коммерции (7 мая 2002 г.) определены исключения ответственности за деятельность, связанную с техническим копированием (кэшированием). В частности, интернет-провайдеры, проводя такое копирование, не могут изменять содержание информации или, зная, что содержание информации носит незаконный характер, должны своевременно принять меры для предотвращения использования этой информации¹⁸.

¹⁵ См.: *Алгулиев Р. М., Махмудов Р. III*. Проблемы регулирования Интернета. Экспресс-информация. Серия «Информационное общество». Баку, 2010. С. 39–42.

¹⁶ Договор ВОИС по исполнению и фонограммам.

¹⁷ URL: http://www.euroopa.eu/...of.../l24204_en.htm (дата обращения: 12 ноября 2011).

¹⁸ URL: http://www.ec.europa.eu/.../e-commerce/index_en.htm (дата обращения: 12 ноября 2011).

В европейских и американских подходах, по настойчивой просьбе заинтересованных лиц, без решения суда не предусматривается незаконное удаление провайдерами информации или ограничение доступа к ней. Недостаток этих подходов заключается в том, что в определенных случаях права лиц, пользующихся услугами провайдера, нарушаются, так как фактически до удаления информации или ограничения доступа к ней провайдером они лишаются всех прав выдвинуть всякие аргументы в пользу своей защиты¹⁹.

В качестве альтернативного механизма для разрешения споров с участием провайдеров может выступить создание специализированных органов для рассмотрения спорных вопросов авторских прав в Интернете. В настоящее время в некоторых странах мира уже создаются соответствующие органы.

Итак, вопрос защиты авторских прав в Интернете требует комплексного подхода. Этот вопрос нужно рассматривать в рамках системы национальных и государственных интересов, основных прав и свобод человека, регулирования и развития Интернета, международного права и международных отношений. Следует учитывать, что виртуальный и глобальный характер Интернета делает невозможным защиту авторских прав традиционными способами. В то же время сфера распространения и влияния, объекты и субъекты авторских прав в Интернете должны быть четко определены. Необходимы систематизация, унификация соответствующих законодательных норм с учетом глобального характера Интернета. Важным моментом на сегодняшний день является принятие международной конвенции, в которой бы имели место все аспекты проблемы и обеспечены интересы каждой из сторон. В дальнейшем каждое государство, присоединяясь к данной Конвенции и взяв, таким образом, на себя определенные обязательства, может приспособить к ней систему национального законодательства. Еще одна важная задача, требующая решения, заключается в создании динамичного законодательного механизма, оперативно реагирующего на новые реалии, создаваемые быстро развивающимися интернет-технологиями.

¹⁹ См.: Агулиев Р. М., Махмудов Р. Ш. Вопросы защиты прав интеллектуальной собственности в интернет-среде.

Институт информационных технологий Национальной Академии наук Азербайджана

Махмудов Р. Ш., старший научный сотрудник

E-mail: rasim72@gmail.com

Тел.: 99412 (070) 9-35-13-04

Azerbaijan National Academy of Science, Institute of Information Technology

Mahmudov R. Sh., Senior Research Fellow

E-mail: rasim72@gmail.com

Tel.: 99412 (070) 9-35-13-04