

Алексей Башук

Максим Ильяхов

Своровали? Накажи!



Книга о защите интеллектуальных прав

Алексей Башук

**Своровали? Накажи! Книга о
защите интеллектуальных прав**

«Альпина Диджитал»

2022

Башук А.

Своровали? Накажи! Книга о защите интеллектуальных прав /
А. Башук — «Альпина Диджитал», 2022

ISBN 978-5-96-148397-0

Если вы открыли эту книгу, то наверняка что-то создаете – текст, код, фото, музыку или строите собственный бизнес. А значит, рано или поздно кто-то без спроса может взять созданное вами и выдать за свое. Или прийти к вам с обвинением – например, «Вы украли мою идею!» Тогда вам понадобится защитить свои права. И вы можете их защитить, если знать, как. Можно ли взять картинку из интернета? Если вам заплатили за работу – вы передали права? Может ли кто-то отнять у вас имя или бренд? Компания «запатентовала» слово – его больше нельзя использовать? Зачем на самом деле нужны патенты и товарные знаки? Как бороться с плагиаторами, пиратами и конкурентами? Сколько реально можно потерять на штрафах? Можно ли обеспечить себе безбедную старость, защищая свою интеллектуальную собственность в судах? На эти и другие вопросы книга отвечает подробно, с примерами и ссылками на российскую юридическую практику. Юрист Алексей Башук вместе с автором «Пиши, сокращай» Максимом Ильяховым написали книгу в помощь всем, кто зарабатывает деньги своим интеллектуальным трудом. Подробно, компетентно и с обилием практических примеров они рассказывают, как защищается интеллектуальная собственность в России. «Вы работали, а какой-то проходимец нажал две кнопки, скопировал ваш труд и теперь зарабатывает на нем деньги. Что делать? В нашей стране заведено терпеть. «Ну и что, от него же не убыло!» – говорят нарушители. И большинство создателей так увлечены своим делом, что не успевают разобраться во всех этих законах, призванных защищать их права. А пираты и рады – пересчитывают деньги, которые должен был заработать автор. Эта книга о том, как не допустить нарушений ваших интеллектуальных прав, а если это произошло – как помешать негодяям, наказать их и вернуть свое». «Я хочу, чтобы прочитав эту книгу, вы раз и навсегда разобрались в том, какие права положены по закону вам, создателям

и творцам, как защитить свой труд, получить достойное вознаграждение и не дать себя в обиду бездельникам». Особенности • Весь материал опирается на действующее законодательство и подкреплен судебной практикой; • Простой язык без юридических сложностей; • Авторы имеют практический опыт защиты собственных интеллектуальных прав и прав доверителей в судах. Для кого Для предпринимателей и творческих людей. А именно – для тех, кто: • создает тексты, фото, музыку и видео; • продает курсы, книги и информационные продукты; • работает с сотрудниками, фрилансерами и партнерами; • руководит бизнесом в интернете и офлайне.

ISBN 978-5-96-148397-0

© Башук А., 2022

© Альпина Диджитал, 2022

Содержание

Введение в интеллектуальную собственность	11
Самые опасные мифы об интеллектуальных правах	12
Да, у вас есть права	15
Как устроены интеллектуальные права	17
Грамотная правовая позиция	19
Авторские права: как защищают творчество	21
Азбука авторских прав	22
Как возникают авторские права и как доказать, что вы – автор	29
Сколько и где действуют авторские права	32
Механизм защиты интеллектуальной собственности	34
Защита произведения: пример с фрилансером	35
Конец ознакомительного фрагмента.	38

Алексей Башук, Максим Ильяхов

Своровали? Накажи! Книга

о защите интеллектуальных прав

Публикуется в авторской редакции.

Главный редактор издательства
Сергей Турко

Руководитель проекта
Ольга Равданис

Макет
Максим Ильяхов

Корректоры
Анна Кондратова, Ирина Михеева, Ольга Улантимова

Рецензенты – юристы
Мария Сакулина и Ольга Смотровая

Иллюстратор
Даниил Берковский

Обложка: Студия Артемия Лебедева
Артемий Лебедев, Олег Стукалов, Вадим Мусатов, Денис Железный;

© Алексей Башук, Максим Ильяхов, 2022

© ООО «Альпина Паблишер», 2023

* * *

Алексей Башук, Максим Ильяхов

Своровали? Накажи!

Книга о защите
интеллектуальных прав



альпина
ПАБЛИШЕР

Москва
2023

«Все права защищены» – обычно с таких слов начинается сухой юридический текст о том, что все запрещено и ничего нельзя. Обойдемся без них. Эту книгу можно цитировать, упоминать в интернете и рассказывать о ней друзьям. Можно поделиться своим мнением о ней и опубликовать фотографии отдельных разворотов. Бумажный экземпляр полностью в вашем распоряжении: можно читать самому, давать друзьям или даже подарить. А вот использовать сам текст книги и ее иллюстрации без письменного согласия авторов запрещено. Нельзя без разрешения копировать эту книгу, публиковать, перепродавать, переводить, сокращать, озвучивать – как полностью, так и по частям. Почему такие действия считаются нарушением авторских прав и чем это грозит нарушителям, вы узнаете в этой книге.

По вопросу организации доступа к электронной библиотеке издательства обращайтесь по адресу mylib@alpina.ru.

Посвящается всем, кто создает

Все дополнительные материалы на сайте bashukchichkanov.com/extra

Итак, вы что-то создали

Вы написали текст или компьютерную программу, сфотографировали закат, нарисовали комикс, придумали название своей будущей кофейни и разработали фирменный стиль. Вы вложили в эту работу время, деньги, знания и, самое главное, душу.

Но проходит немного времени, и вы обнаруживаете свой текст в соцсетях – опубликовал незнакомец. Программа разлетелась по пиратским сайтам. Фотография появилась на чужом сайте: без ссылки, без подписи, без спроса. Неподалеку открылась кофейня с названием как у вас, – а вы только что оплатили рекламу.

Давайте посмотрим правде в глаза: вас нагло обманули. Вы работали, а какой-то прохожец нажал две кнопки, скопировал ваш труд и теперь зарабатывает на нем деньги. Что делать?

В нашей стране заведено терпеть. «Ну и что, от него же не ubyло!» – говорят нарушители. И большинство создателей так увлечены своим делом, что не успевают разобраться во всех этих законах, призванных защищать их права. А пираты и рады – пересчитывают деньги, которые должен был заработать автор.

Эта книга о том, как не допустить нарушений ваших интеллектуальных прав, а если это произошло – как помешать негодяям, наказать их и вернуть свое.

Меня зовут Алексей Башук, я юрист по интеллектуальным правам, официально аттестованный патентный поверенный РФ № 2151. Мы с командой наших юристов каждый год регистрируем около тысячи товарных знаков, изобретений и программ, помогаем предпринимателям и компаниям со всей страны защищать их интересы в досудебных спорах, судах и госорганах. Право интеллектуальной собственности – моя работа, моя жизнь.

Я хочу, чтобы благодаря этой книге вы разобрались в своих правах: что положено вам по закону, как защитить свой труд и не дать себя в обиду бездельникам.

Как пользоваться этой книгой

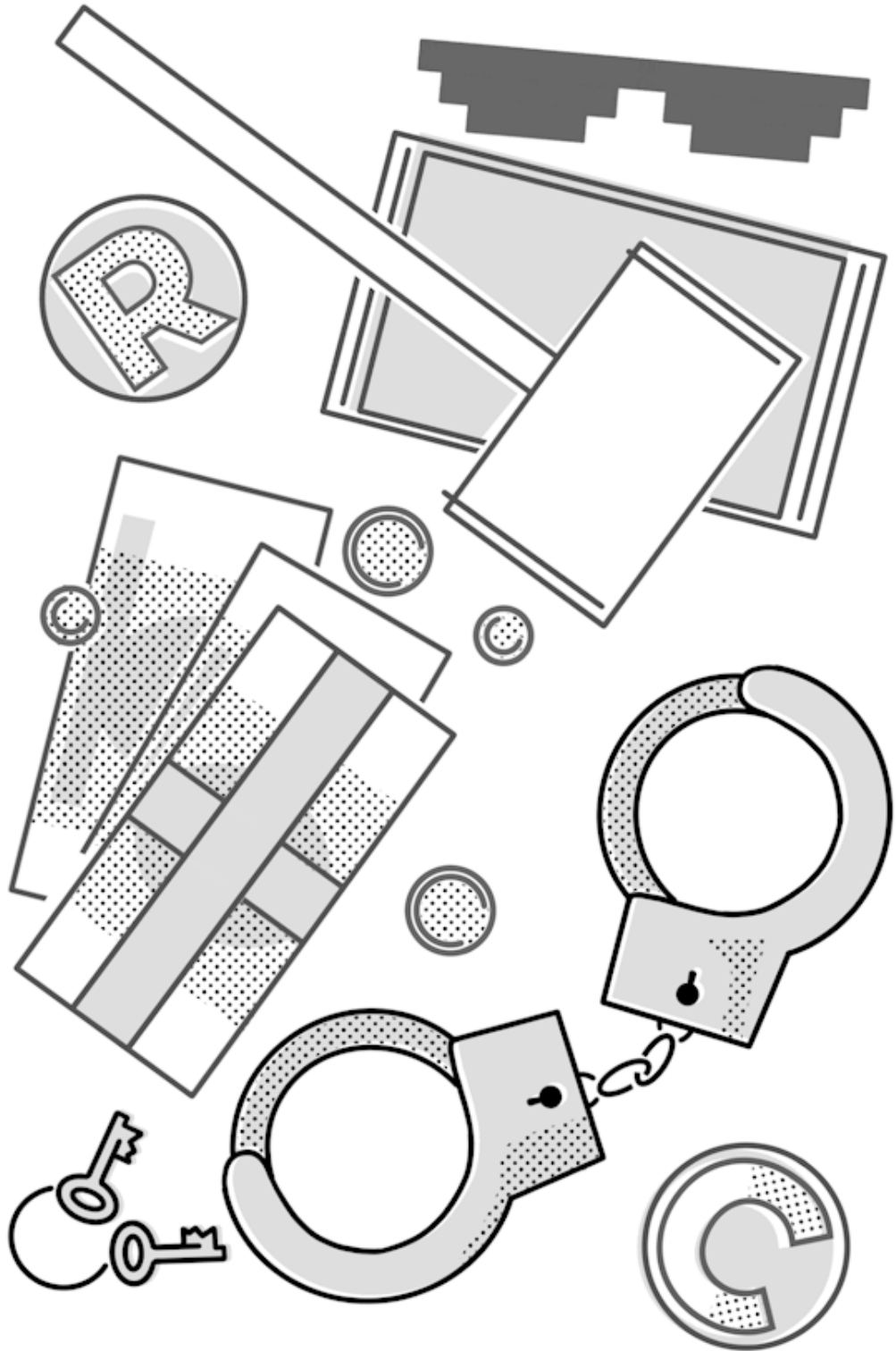
Книга устроена так: я буду брать ситуации из жизни и разбирать их по частям – кто прав, кто не прав, что стоило сделать заранее и что делать сейчас. Будет теория: как устроены и как работают ваши права. Будет и немного психологии – как чувствовать силу духа и моральное право на защиту, чтобы не пасовать перед нарушителями. Некоторые тонкости мы вынесли в электронное приложение – вы их узнаете по ссылкам на страницах. Если там про ваш случай, переходите по ссылке и открывайте.

Нам поможет Максим Ильяхов – редактор, автор книг «Пиши, сокращай», «Ясно, понятно», «Новые правила деловой переписки» и учебника «Информационный стиль». На труде Максима уже не раз пытались нажиться пираты. Он прошел через все этапы защиты прав: от регистрации первых объектов до войны с нарушителями. Он знает, каково это – когда из банка приходит уведомление о поступлении компенсационной выплаты от нарушителя.

Дальше мы пойдем вместе: вы – читатель, я – юрист, Максим – редактор. Будьте рядом и не отходите далеко: путешествие предстоит неблизкое, но интересное.

Прочитайте книгу от начала и до конца, чтобы разобраться в том, какие права у вас на самом деле есть. Это поможет вам принимать взвешенные профилактические решения – регистрация, патентование и оформление документов. Если вы заранее позаботитесь о своих правах, вам будет намного проще их защищать. И наоборот: если хватиться, когда что-то уже скопировали, шансов наказать негодяев будет гораздо меньше.

Как прочитаете книгу, оставьте ее у себя под рукой. Когда на горизонте появится первый нарушитель, вы достанете ее с полки, откроете на нужной странице и увидите, что можно сделать прямо сейчас.



Введение в интеллектуальную собственность

Что такое интеллектуальная собственность?
Как работают интеллектуальные права?
Как на всех этих правах зарабатывают деньги?
Где чаще всего ошибаются предприниматели и авторы?
Реально ли защитить свои права в России?
Что теряют те, кто не разбирается в своих правах?
Грамотная правовая позиция – это как?
Ой, у меня украли. С чего начать?

Самые опасные мифы об интеллектуальных правах

«Закон защищает идеи» – главный миф, с которого обычно начинаются досужие рассуждения об интеллектуальной собственности. Только вот «придумать» и «создать» – разные вещи.

Придумать – это нарисовать картинку в своей голове. Пока идея только в голове, она не защищается законом ни в одной стране мира. Ни авторское право, ни товарные знаки, ни патенты, ни даже коммерческие тайны не защищают идеи в голове. Мы не можем достоверно определить, есть какая-то идея у автора или нет. А раз так – здесь и защищать нечего.

Зато закон с разных сторон защищает *воплощения* этих идей – то, что вы создаете. Для каждой частички результатов вашего труда найдется подходящий инструмент юридической защиты. С помощью этой книги вы научитесь ими пользоваться.

Прежде чем мы перейдем к первому боевому разделу про авторские права, давайте посмотрим на самые опасные заблуждения об интеллектуальных правах, которые вам наверняка доводилось слышать. Дальше мы будем подробно разбираться с каждым из них, а пока – краткий анонс.

«Чужое произведение можно копировать, если поставить ссылку на автора. Это же для него как бы реклама»

Без разрешения использовать чужое произведение нельзя. Хоть со ссылкой на автора, хоть без нее. Подробности – в разделе [«Исключительное право: как зарабатывают на творчестве»](#).

«Чтобы появились авторские права, нужно поставить знак копирайта рядом с произведением. Нет знака – нет прав»

Авторские права возникают автоматически при создании произведения. А знак © ни на что не влияет. Подробности – в разделе [«Миф: „авторские права не действуют, если рядом с произведением не стоит знак ©“»](#).

«Если произведение выложено в интернете и его автор неизвестен, значит, пользоваться им может кто угодно»

Использовать произведение можно только с разрешения правообладателя. Если мы его не знаем, это не значит, что произведение «бесхозное». Подробности – в разделе [«Сколько и где действуют авторские права»](#).

«Если я нанял дизайнера, а потом выяснилось, что он скопировал чужую работу и отдал мне, то все вопросы – к нему»

Кто использовал чужое произведение без разрешения, тот нарушитель. Причины никого не волнуют. Сначала наказывают нарушителя, а он потом уже сам выясняет отношения с подрядчиками. Подробности – в разделе [«Составляем досудебную претензию и отправляем нарушителю»](#).

«Если я заплатил автору деньги, значит, все права на его работу автоматически перешли ко мне»

Права переходят по договору. Нет договора – нет перехода прав. Если заказчику придется судиться с нарушителем, может выясниться, что защищать ему нечего – права же не перешли. Чаще всего на этом горят заказчики дизайнеров. Подробности – в разделе [«Какие права есть у работников и их работодателей»](#).

«Если налоговая зарегистрировала компанию с этим названием, значит, с ним точно все в порядке»

Никто в налоговой не сравнивает название компании с чужими товарными знаками. Регистрация компании налоговой не гарантирует отсутствие нарушений чужих прав. Подробности – в разделе [«Фирменное наименование»](#).

«Кто первый придумал использовать название в бизнесе, тому и принадлежат права на это название»

«Придумал» не дает никаких прав. «Начал использовать» – тоже. Права дает государственная регистрация товарного знака. Подробности – в разделе [«Товарный знак»](#).

«Я не знал, что это слово зарегистрировано как товарный знак, поэтому я не нарушитель»

Риск нарушения чужих прав – это всегда риск предпринимателя. Он должен сам следить за тем, чтобы его действия не нарушали чужие права. Нарушил – его проблемы. Подробности – в разделе [«Что вы сможете сделать, когда зарегистрируете свой товарный знак»](#).

«Никто не может зарегистрировать на себя словарное слово как товарный знак»

Может: «Магнит», «Лента», «Связной». Неважно, есть слово в словаре или нет, важно как это слово соотносится с товарами и услугами, на которые регистрируют знак. Подробности – в разделе [«Как экспертиза Роспатента проверяет заявки на товарные знаки»](#).

«Вы не понимаете, это другое: у них название "Vektor", а у нас "Вектор46". Совершенно разные вещи»

Чтобы нарушить чужие права, необязательно воспроизводить чужое обозначение точь-в-точь. Слишком похоже – тоже нарушение. Подробности – в разделе [«Как экспертиза Роспатента проверяет заявки на товарные знаки»](#).

«Если у тебя есть свой патент, значит, ты гарантированно не нарушаешь чужие патентные права»

Один патент защищает одно решение. В готовом продукте могут быть одновременно воплощены сотни решений. Чтобы разобраться, не использованы ли в продукте чужие технологии, надо проводить анализ патентной чистоты. Подробности – в разделе [«Какая польза от патента»](#).

«Запатентовать можно все что угодно. Говорят, один мужчина запатентовал обычную стеклянную бутылку и теперь требует со всех деньги»

Запатентовать можно только технические и дизайнерские решения, которые соответствуют условиям патентоспособности. Условия достаточно строгие, на соответствие проверяет экспертиза. Пройдет далеко не каждое решение. Подробности – в разделе [«Что и как можно запатентовать»](#).

«В России патенты не работают. Чтобы обойти патент, достаточно поменять пару винтиков»

«Работают» те патенты, у которых грамотно составлена формула – главный документ патентной заявки. И работают патенты у тех, кто защищает свои права. Подробности – в разделе [«Погружение в патенты»](#).

«Раздел о конфиденциальности в договоре защищает меня на случай разглашения конфиденциальных сведений»

В законе есть понятие «режим коммерческой тайны». Если в компании нет правильных документов, регулирующих этот режим, то и тайн у компании юридически нет. Подробности – в разделе [«Что можно и что нельзя засекретить»](#).

«Если я что-то изобрел, то лучше это засекретить, чем запатентовать. Ведь секреты защищают лучше, чем патенты»

Секреты и патенты – это два разных способа защиты. Выбор зависит от того, что именно нужно защитить и от кого. Иногда их нужно использовать вместе. Подробности – в разделе [«Что лучше: засекретить или запатентовать»](#).

«Сначала я регистрирую международный товарный знак, а потом подаю заявку и получу международный патент»

Никаких единых международных патентов не существует. Патентные ведомства в каждой стране самостоятельно принимают решения о выдаче патентов и регистрации знаков. Есть процедуры, которые упрощают подачу заявок в разные страны, но упрощенная подача не гарантирует выдачу. Подробности – в разделе [«Интеллектуальные права за рубежом»](#).

В мире вообще много заблуждений, связанных с интеллектуальными правами. Если вы журналист – вам за это ничего не будет. Но если на кону ваши деньги – лучше разобраться. Книга как раз для этого.

Да, у вас есть права

Иногда я слышу такие слова: «В России продажные суды, не работают законы, интеллектуальную собственность защитить нельзя». Что-то из серии «если я обращусь в суд, то меня заберут в полицию, подбросят наркотики, повесят пару уголовных дел. Нет, спасибо, я лучше как-нибудь сам...».

Наверное, где-то в мире наркотиков и уголовных дел существуют продажные судьи. Наверняка в жизни есть ситуации, когда ты приходишь в суд с полной уверенностью в своей правоте, а в итоге уходишь ни с чем и еще остаешься должен денег.

Но в нашем мире интеллектуальных прав все куда прозаичнее: дела решаются по документам, относительно обыденно, шокирующие истории происходят крайне редко. Люди получают права, а потом их защищают.

Законы по нашей теме в России есть, и они работают: по ним живут суды, Роспатент, антимонопольная служба и другие госорганы. Роспатент регистрирует права, антимонопольщики контролируют рынок, суды судят, приставы взыскивают. Система работает. Не всегда идеально, не всегда с первого раза, но она работает.

Иногда спрашивают, мол, ну а можно в Роспатенте там как-нибудь эксперту это, того, ну вы поняли. Ответ простой – даже если и было бы можно, то в этом нет смысла. Решение эксперта можно оспорить в Палате по патентным спорам, решение Палаты – в суде, суда – в другом суде, а всех не купишь.

Проблема не в коррупции, а в незнании: правообладатели не знают о своих правах и не разбираются, как их грамотно защищать. Кто-то думает, что система не работает. Получается, люди что-то слышали об этих законах, но не понимают их настолько хорошо, насколько стоило бы. А подсказать им особо и некому.

В России авторы обычно не разбираются, как защитить свои права, если кто-то утащит их текст, фотографию или рисунок. Они напишут гневный пост в соцсетях, но нарушителю от этого ни холодно, ни жарко. Хотя можно было как минимум заблокировать нарушителя – а то и потребовать компенсацию.

Изобретатели не понимают, как на самом деле работают патенты. Изобретают, а потом предлагают свои решения компаниям: мол, купите хоть за копеечку. А патентоведы компаний видят, что патент составлен криво и платить за него нет смысла.

Многие предприниматели не знают о товарных знаках. Им кажется, что любые названия в бизнесе можно использовать просто так. Вот они запускают свои магазины, ничего не проверяют, а потом получают претензию: «Ты используешь мой товарный знак – плати». Предприниматель удивляется: «Разве можно зарегистрировать обычное слово на себя?» Можно. И ты мог – жаль, не сделал это вовремя.

Скажу честно, далеко не все сотрудники госорганов и иногда даже судьи в совершенстве разбираются в интеллектуальных правах. Их тоже можно понять: не все работают с такими делами каждый день, времени разобраться в деталях мало, а в законе столько наворотов, что иногда ради понимания одного термина нужно изучить несколько сотен страниц. Но даже если кто-то ошибется с решением, у нас всегда есть возможность обжаловать его в следующей инстанции.

В России есть целый свод законов, который предназначен защищать вас, создателей: авторов, ученых, предпринимателей. Все они действуют. Кто умеет пользоваться законами – защищает свой труд и зарабатывает деньги. Кто не умеет – теряет. Надеюсь, что эта книга поможет вам стать первыми.

Возьмем типичный пример: фотограф опубликовал снимок у себя в блоге, а спустя год обнаружил это фото на сайте незнакомого интернет-магазина. Что будет делать фотограф, который не разбирается в своих правах?

Самый простой вариант – он промолчит и сделает вид, что ничего не было. Но разве для этого человек учился, работал, старался? Ему должны были заплатить за работу, но не заплатили.

Другой вариант: написать вежливое письмо нарушителю и потребовать удалить фото. Но невооруженная вежливость часто воспринимается как слабость: могут не ответить, а то и послать. А даже если и удалят – удаление в карман не положишь.

Пожаловаться на нарушителя в соцсетях? Кто-то поставит лайк, кто-то посочувствует в комментариях. На этом всё. Автор просто потратит время на пост. Получается, нарушитель украл не только фотографию, но еще и два часа рабочего времени.

Возьмем другую крайность: фотограф просит юристов взяться за дело – взыскать пару миллионов. Ну а что, в Гражданском кодексе ведь написано, что за нарушение авторских прав можно взыскать до 5 миллионов рублей. Попросить можно, да только никто не даст: такая компенсация может оказаться несоразмерной нарушению, поэтому вряд ли суд взыщет с нарушителя за какие-то прям уж бешеные миллионы за одну фотографию.

Юристы об этом наверняка знают, но скажут ли фотографу? Могут наобещать золотые горы, а потом брать по 15–20 тысяч за каждое судебное заседание. А когда в итоге миллионов не взыщут, юристы разведут руками и найдут следующего фотографа.

Тут может показаться, что у автора нет выхода: при любом выборе он теряет время и деньги. Но если бы все было так удручающе, мы бы не писали эту книгу, и в ней не было бы столько историй побед правообладателей. Время – да, придется потратить. А вот получить деньги, защищая свои права, – вполне реально.

Перевернем историю с фотографом. Молчать – обидно, писать пост – бесполезно, а идти к незнакомым юристам – дорого. Что делает автор, который разбирается в своих правах?

Всё просто. Фотограф – автор, сделал фото – авторские права появились сразу же, никакие регистрации не нужны. Как в случае суда доказать, что автор именно ты? Показать исходники, которые фотограф и так всегда сохранял.

Дальше вычисляем нарушителя: находим на сайте реквизиты компании. Раз есть компания, значит, есть счет в банке.

Теперь правильно сохраняем скриншоты и пишем грозную, но справедливую претензию – по закону. Считаем, сколько взяли бы за такую работу, и умножаем на два – просим, например, тысяч 50–100 за использование фото. Отправляем претензию на юрадрес компании и ждем. Скорее всего, компания заплатит: это разумнее, чем бегать по судам. Может, поторгуются, может, заплатят не сразу – но все равно заплатят.

Как видите, от фотографа не требовалось какое-то сверхзнание интеллектуальных прав. От него не были нужны никакие дорогие документы, регистрации и прочие премудрости. Он просто знал свои права и умел ими пользоваться. Пусть он и не заработал целое состояние, но он отстоял свое и в итоге остался в плюсе.

Да, в интеллектуальных правах миллион нюансов. Не просто так среди юристов эта специализация считается отдельной профессией, для которой даже предусмотрена государственная аттестация на патентного поверенного.

Но у нас нет задачи сделать вас юристом. Наша цель – научить вас защищать себя так, чтобы зарабатывать деньги, а не терять их. Для этого мы нарисуем общий ландшафт интеллектуальных прав, а вы уже решите, стоит ли игра свеч.

Обычно стоит.

Как устроены интеллектуальные права

Во вселенной интеллектуальных прав есть четыре мира, каждый живет по своим правилам. С каждым из них рано или поздно доведется столкнуться каждому, кто зарабатывает на жизнь умом.

Авторское право. Этот мир строится вокруг произведений и их создателей. Авторы занимаются творчеством: пишут текст, код, музыку, рисуют картины, снимают фотографии и видео. Главная ценность этого мира – результат творческого труда.

Авторские права возникают автоматически. Например, если вы написали статью – вы автор. Нарисовали картину – автор. Достали фотоаппарат – щелк, – и вы автор. Никаких экспертиз и регистраций не требуется, но нужно быть готовым доказать авторство. Если в вашем случае исходники не отличить от копий, вам пригодится депонирование, о нем еще поговорим.

Патентное право. Это мир техники. Изобретатели создают новые технические решения, описывают их на бумаге и отправляют заявку в Роспатент. Там научные сотрудники проводят экспертизу, и если все в порядке, изобретателю выдают патент.

Вместе с патентом к изобретателю приходит великая сила: исключительное право, благодаря которому только он вправе решать, кому можно использовать его технологию. С другой стороны, описание изобретения становится доступно всему миру – это уже не секрет. Мы разберемся, когда и как патенты работают и как сделать так, чтобы они работали на вас.

Изобретатель может разрешить использовать свое запатентованное решение другим людям и компаниям. Кому-то одному задорого или нескольким компаниям чуть подешевле – это называется «лицензия». Дальше посмотрим, как все это устроено.

Права на средства индивидуализации. Это мир брендов. Слова, логотипы, слоганы и даже цвета – всё, что способно выделять товар, услуги и саму компанию на рынке, может стать исключительно вашим.

Например, вы открыли интернет-магазин и придумали для него название, его же поставили как адрес сайта – домен. Как сделать так, чтобы только вы имели право использовать это название? Как сделать так, чтобы никто не смог отобрать у вас домен? Нужно зарегистрировать товарный знак, а иногда и не один – некоторые крупные компании владеют сотнями, а то и тысячами товарных знаков.

Права на секреты производства. Это мир тайн. Здесь прячут под замок планы, схемы, стратегии, скрипты и все то, что помогает компаниям зарабатывать деньги. С сотрудниками и партнерами подписывают соглашения о неразглашении, а проговорившихся карают неустойками.

Например, вы написали уникальный рецепт блюда для своего ресторана. Главная ценность рецепта – не текст, а его смысл. Надо сделать так, чтобы работники не проболтались конкурентам, и обычная защита авторским правом здесь не поможет. Тут надо внедрять режим коммерческой тайны.

Четыре разных мира – произведения, патенты, бренды и секреты. В каждом из этих миров свои персонажи и объекты, свои законы, права и обязанности. Даже время работает везде по-своему. Объединяет их одно: они созданы защищать результаты вашего труда.

Дальше мы отправимся в путешествие по каждому из миров, научимся выживать и работать в каждом из них. Если вы создаете что-то своим умом и зарабатываете на этом, вам пригодятся все четыре: талантливому человеку всегда найдется что защитить.

Грамотная правовая позиция

У юристов есть фраза – «грамотная правовая позиция». Перевод: «У меня есть пистолет, и я знаю, как им пользоваться». То есть вы заранее позаботились о своих правах и понимаете, как вам действовать, когда кто-то эти права нарушит.

Грамотная правовая позиция не равно «регистрировать все подряд». Конечно, у патентного поверенного возникает соблазн дать совет «надо регистрировать всё, что регистрируется, и чем быстрее, тем лучше». Но давайте начистоту: в бизнесе нет «правильно» или «должен», задача бизнеса – зарабатывать деньги. Поэтому в бизнесе есть только «если», а дальше каждый сам оценивает последствия своих решений и их влияние на прибыль.

Никто не должен регистрировать товарные знаки. Но если этого не сделать, то можно случайно использовать чужой и вляпаться в суды, попасть на штрафы и ребрендинг. Может, это никогда не произойдет, а может, случится завтра – кто знает. Но если цена возможных проблем – миллион-полтора, плюс ребрендинг, а регистрация стоит тысяч 50–80, один раз и на десять лет, – арифметика подсказывает, что регистрация будет выгодна.

С другой стороны, есть «регистрация» объектов авторских прав: можно регистрировать все подряд, но далеко не всегда это имеет экономический смысл.

Грамотная правовая позиция в интеллектуальных правах – это знать свои права, распознавать объекты, вовремя и правильно получать на них права: заключать договоры, патентовать, депонировать, регистрировать. Или осознанно не регистрировать.

Когда в корпорациях говорят о «стратегии интеллектуальной собственности», имеют в виду вот что: интеллектуальная собственность компании – это целый набор из прав, «портфель интеллектуальной собственности». Задача такого портфеля – увеличить возвратность инвестиций.

Компания монополизирует часть рынка за счет своих прав, и заодно защищается от исков конкурентов. В портфеле интеллектуальной собственности лежат и товарные знаки, и авторские права, и ноу-хау, и, возможно, патенты. Права могут даже пересекаться: например, логотип компании одновременно можно защитить и как товарный знак, и как объект авторского права.

Когда вы слышите, что условная Tesla владеет активами на миллиарды долларов, будьте уверены – 70–80 % от этой суммы складываются из стоимости ее интеллектуальной собственности: патентов, брендов и авторских прав. Только представьте: интеллектуальные права стоят в четыре-пять раз дороже, чем все земли, здания и станки. В наши дни добавочная стоимость продуктов создается за счет интеллектуальной собственности.

Обратный пример. Перенесемся на тысячу лет назад и представим вас на Руси: вы купец, покупаете молоко в деревне, продаете в городе. Ваша прибыль складывается из разницы в цене, все просто. Никаких брендов и ноу-хау, просто купил-продал.

Возвращаемся в наши дни. Тут уже обычный предприниматель вряд ли сможет заработать много денег на перепродаже молока. Этим занимаются «Магнит» и «Вкусвилл», а для нас с вами в таком бизнесе места уже особо и нет. Если вы хотите зарабатывать на молоке в наши дни, вы придумываете рецепт молочного коктейля, а то и разрабатываете коктейльную машину, создаете бренд коктейльных точек, запускаете рекламу и разрастаетесь франшизой на всю страну.

Получается, по сути ваш бизнес так и остался бизнесом на молоке. Но вот от рецепта первого коктейля до франшизной сети вы выросли на том, что создали своим умом – на интеллектуальной собственности. Как думаете, стоит ли ее защищать?



Авторские права: как защищают творчество

- Что значит «быть автором»?
- Какие права вообще есть у авторов?
- За какие из этих прав платят деньги?
- Почему почти каждый из нас – автор?
- Что выгоднее – передавать права или предоставлять?
- Как доказать свое авторство и нужно ли его где-то регистрировать?
- Правда, что регистрация авторских прав – выдумка мошенников?
- Должны ли мы везде использовать знак ©?
- Сколько лет и в каких странах действуют наши авторские права?
- Если кто-то украл мою работу – с чего начать защиту?
- Какую компенсацию можно требовать с нарушителя?
- Как проходит суд и каковы шансы автора на победу?
- А что если нарушитель обанкротится и не заплатит?
- Как по итогам суда получить не просто решение, а деньги?

Азбука авторских прав

Добро пожаловать в первый мир – мир авторских прав. Для начала давайте осмотримся: о каких вообще правах мы будем говорить, у кого они есть, почему их так много и как их принципиально защищать. На первый взгляд, это может показаться сложным, но на самом деле это азбука: сейчас мы один раз пройдемся по буквам, зато дальше уже будем говорить на одном языке.

Итак, есть авторы: музыканты, поэты, исполнители, композиторы, певцы; художники, дизайнеры, архитекторы, скульпторы; копирайтеры, писатели, редакторы; разработчики, программисты и кодеры; предприниматели – в общем, все, кто создает что-то головой. Если вы не работаете весь день за станком и не сидите на кассе, скорее всего, вы тоже автор.

У всех авторов есть права – вне зависимости от того, в курсе они или нет. Только одни ребята благодаря своим правам едят хлеб с маслом, а другие – без.

Те, кто разбирается в правах, зарабатывают на своем творчестве. Они заключают выгодные договоры, наказывают нарушителей и получают компенсации. Их не стоит обманывать с гонораром – в противном случае они поставят заказчика в очень неудобное положение. Брать их работы без спроса тоже не стоит.

Другие авторы решают не разбираться в своих правах. Когда их права нарушают, например копируют фото без спроса, максимум, на что способны эти люди, – это пост в соцсетях. Никаких реальных юридических последствий от нарушения прав ни у кого не возникает.

Разобраться или не разобраться со своими правами – вопрос личного выбора. Нет никакой специальной полиции авторских прав, которая по своей инициативе защищала бы чьи-то права.

Авторское право действует одинаково на все произведения: статьи, книги, графику, картины, дизайн, сайты, чертежи, макеты, комиксы, фото, видео, музыку, подкасты, программы, стикеры в «Телеграме», условные токенизированные нейрорабы на NFT-аукционе – да почти все творчество, созданное человеческим умом, подпадает под действие авторского права¹.

К произведению всего два требования: его нужно создать творческим трудом и придать ему такую форму, в которой его смогут воспринять другие люди.

Если камера наблюдения случайно заснимет смешное видео, охранник не получит на него прав – нет творчества, камера просто висела. Но если охранник нарежет из смешных моментов подборку и добавит свои комментарии – это творчество.

Если рэпер придумал ехидные куплеты, пока что это не произведение, потому что куплеты у него в голове – он не облек их в объективную форму. Но как только он набубнил эти куплеты в диктофон – всё, это произведение, потому что теперь другие могут его послушать.

Произведение может быть кривым, косым и бездарным – его художественная ценность не имеет значения. Монография доктора наук и клип из «Тиктока» защищаются одинаково. Причем блогеры защищают свои права порой куда активнее, потому что хорошо на них зарабатывают.

Авторское право охраняет только форму произведения, но не его суть: в книге «Властелин колец» закон защищает последовательность букв, а не идею истории про маленьких человечков и волшебное кольцо. Авторское право не защищает суть идей, принципов, методов или концепций. Вы не можете копировать и перерабатывать текст книги, а вот написать собственную историю про волшебное кольцо – пожалуйста.

¹ п. 1 ст. 1259 ГК РФ

На деле авторские права – это целый набор прав. Одни защищают личность автора, другие – его кошелек. Начнем с вечного.

Личные права авторов – вечные и неотчуждаемые

Российские законы защищают три личных права любого автора: право авторства, право на имя и право на неприкосновенность. Эти права действуют одинаково для всех произведений. Их нельзя никому передать, а охраняются они бессрочно².

Право авторства³ – это право признаваться автором произведения. Например, как только дизайнер нарисовал логотип, он считается его автором. Если где-то рядом с логотипом указывают имя автора, там должно стоять только имя этого дизайнера. Никого другого в поле «Автор» быть не должно.

В России право авторства неотчуждаемо. Это значит, что автор даже при желании и за большие деньги не может передать другому человеку право называться автором произведения, если тот не участвовал в его создании. И неважно, что будет написано в их договоре, – отказ от права авторства в России ничтожен. То есть отказаться от авторства нельзя, даже если очень хочется.

Так не везде. В США, например, можно отказаться от авторства и передать его другому. Слышали про гострайтинг? Парень из гетто пишет за деньги текст песни для рэпера, а тот потом выдает себя за автора. Или банда копирайтеров пишет книгу про успешный успех, а издательство на обложке указывает автором блогера-миллионника. В Америке для таких отношений можно заключить договор, и этот договор будет законным. В России так тоже делают, но эти сделки проходят вне правового поля.

Конечно, полиция не ходит по авторам книг с допросами, мол, а точно ли ты автор, ну-ка, раскрой карманы, покажи черновики. Просто у нас гострайтинг держится не на законе, а на честном слове. Издательство платит копирайтерам, те пишут книгу, получают деньги и молчат, чтобы им дали следующий заказ.

А что будет, если кто-то возьмет чужое произведение и опубликует его под своим именем? Получится нарушение права авторства. Настоящий автор может пойти в суд, чтобы взыскать с нарушителя компенсацию морального вреда. Но это еще не самое плохое: в некоторых случаях за плагиат может наступить уголовная ответственность⁴. А выдавать себя за автора, если ты не автор, – это как раз плагиат.

Короче: если вы читаете это в России, то кто создал – тот и автор. Навсегда.

Право на имя⁵ – то есть право называться как угодно (в том числе никак). Дизайнер нарисовал тридцать вариантов логотипа, а клиент принял самый убогий. Автору стыдно признаться в авторстве – коллеги засмеют. По просьбе автора компания публикует логотип в портфолио без указания авторства.

Другой вариант – автор может взять псевдоним. Никто не заставит Марию Юрьевну Варум выступать под своим настоящим именем, если она хочет выходить на сцену как Ангелика Варум. Менять паспорт ради этого ей не нужно. Рэп-исполнитель Вячеслав Машнов может выступать под псевдонимами «Гнойный», «Валентин Дядька», «Слава КПСС», «Пти-

² п. 1 ст. 1255 ГК РФ

³ п. 1 ст. 1265 ГК РФ

⁴ п. 1 ст. 146 УК РФ

⁵ п. 1 ст. 1265 ГК РФ

чий Пепел», «Соня Мармеладова», «Бутер Бродский» или как он там еще захочет. Можно выбирать новый псевдоним хоть для каждой песни. Можно вообще выпускать песни анонимно. Как правильно – решает только автор.

То же с программистами, художниками и авторами методичек по продвижению в соцсетях. Хочешь быть Лерой Волшебной – будь ей. Мы не осуждаем, а закон не запрещает.

Нельзя без разрешения опубликовать произведение под другим именем автора или вообще без имени. Если рэпер напишет песню под псевдонимом «Слава КПСС», лейбл не сможет самовольно указать имя автора как в паспорте.

Анонимность произведения защищается так же, как и само имя. Никнейм в интернете – это тоже псевдоним. Если я узнал настоящее имя автора, я не имею права бежать в СМИ и срывать покровы – даже во имя свободы слова. Только сам автор может раскрыть себя, если захочет. Если анонимный блогер будет писать о политике и станет известным, с формальной точки зрения его нельзя деанонимизировать без его согласия.

Право на авторство и право на имя идут рука об руку⁶. Если нарушитель скопировал вашу работу и не указал вас автором – это нарушение права на имя. Если он указал автором себя – еще и нарушение права авторства, а то и плагиат. Чем больше нарушений, тем больше должна быть компенсация морального вреда.

Иногда авторы регистрируют свои псевдонимы и имена в Роспатенте. Например, художник Покрас Лампас – мы зарегистрировали его имя как товарный знак. До знаков еще дойдем попозже.

Право на неприкосновенность произведения⁷. С точки зрения закона произведение – продолжение личности автора, отражение его картины мира. Автор создает произведение таким, каким он его видит. И делает он это уж точно не для того, чтобы всякие умники брали и что-то меняли в его работе.

Без разрешения автора нельзя изменять произведение, дополнять его, искажать, извращать. Даже предисловия и послесловия к произведению можно добавлять только с согласия автора.

Право на неприкосновенность часто поджидает нарушителей там, где они не ожидают. Обрезал фотографию? Упс, нарушение. Отзеркалил видео? Нарушение. Удалил водяной знак? Тем более нарушение. Добавил свой водяной знак? Ну вы поняли⁸.

Если нарушитель скопировал ваше произведение и хотя бы немного его изменил – это уже нарушение права на неприкосновенность. Вот и третья причина для компенсации морального вреда. А чем больше причин, тем больше в итоге взыщут.

Право на обнародование и на отзыв произведения⁹. Было бы странно, если бы кто-то кроме автора мог принимать решение о том, закончено произведение или еще нет. Только автор вправе решать, когда пора выпускать произведение в свет. Для этого и нужно право на обнародование.

Помните все эти истории про слив сценариев сериалов и черновики книг до их официального выхода? Вот это и есть чистой воды нарушение права на обнародование произведения¹⁰.

⁶ ст. 151 ГК РФ

⁷ ст. 1266 ГК РФ

⁸ Определение Второго кассационного суда общей юрисдикции от 10.12.19 по делу № 88-872/2019

⁹ ст. 1268 ГК РФ

¹⁰ ст. 1269 ГК РФ

Если автор написал книгу, отправил ее издательству, а потом передумал выпускать тираж, он может попросить издательство отменить выпуск. Так работает право на отзыв: если произведение еще не обнародовали, можно сказать «стоп». Правда, придется компенсировать убытки издательству.

Ух ты, сколько прав! Я уже богат? Авторских прав уже много, но разговор про деньги еще впереди. Пока что мы говорили о личных правах. Нарушение личных прав может причинить только моральный вред.

У российских судов не принято исчислять моральный вред миллионами. Наши суды за нарушение личных прав автора взыскивают обычно тысяч 10–20, а в лучшем случае тысяч 100 – когда нарушены права на несколько произведений разом или нарушение уж очень грубое.

Закон не задает формул, по которым суды должны рассчитывать компенсацию морального вреда. Есть общие принципы расчетов, но итоговую сумму в конкретном деле суд всегда определяет по своему усмотрению¹¹. Поэтому не стоит смотреть на взыскание компенсации морального вреда как на способ заработка – суммы небольшие, да и смысл совсем в другом.

Все настоящие деньги – в исключительном праве. Переворачивайте страницу.

Исключительное право: как зарабатывают на творчестве

Допустим, вы написали статью. С личными правами уже все понятно: вы – автор, указываете свое имя как хотите, без вашего согласия никаких правок. Но как продать эту статью журналу? Как получить деньги от тех сайтов, которым вы разрешите опубликовать статью у себя? Какое право получают ваши «покупатели»?

Ответ кроется в исключительном праве. Условно, если личные права – это право «быть», то исключительное право – это право «использовать». Этим правом можно распоряжаться.

Когда исключительное право принадлежит вам, вы – правообладатель. Можете использовать свое произведение как угодно: показывать, печатать, исполнять, продавать и так далее. Всем остальным без вашего разрешения ничего такого делать нельзя.

Когда вы слышите фразу «продать песню» или «продать права на книгу», речь на самом деле идет о распоряжении именно исключительным правом. «Продать права» можно по-разному, и от того, насколько грамотно вы выберете способ «продажи», зависит размер вашего заработка.

Как распорядиться исключительным правом? Представьте себе обычную квартиру. Ее можно продать насовсем, а можно сдать в аренду – разрешить попользоваться на время. Похожая история и с интеллектуальной собственностью.

Допустим, вы сделали фотографию – у вас возникли личные права и исключительное право. Теперь вы одновременно и автор, и правообладатель. Личные права автора неотчуждаемы, а вот с исключительным правом как с квартирой: можно «продать», а можно «разрешить попользоваться»¹².

Отчуждение – «продать насовсем». Сначала правообладателем были вы, а после сделки им стал кто-то другой. Вы передали исключительное право – провели отчуждение. Теперь даже вы сами больше не можете использовать свою фотографию, а вот компания может распоряжаться ей как захочет. За это вы и получили деньги.

¹¹ Постановление Пленума Верховного суда РФ (далее – ВС РФ) от 20.12.1994 № 10

¹² Слышите лязг металла? Это юристы точат вилы, чтобы поднять меня на них за сравнение интеллектуальной собственности с материальной. Конечно, вещные и интеллектуальные права – это принципиально разные явления, но здесь так надо.

Нельзя передать исключительное право частично, на время или еще с какими-то ограничениями¹³. Это как продать квартиру с условием, что покупатель не будет приезжать туда по выходным – какая-то несуразица. Так и исключительное право на произведение: оно одно, передается полностью или не передается вовсе. Теперь фраза «передача всех исключительных прав на произведение» будет резать вам глаз неграмотностью, извините.

После передачи вы по-прежнему считаетесь автором, но вот правообладатель теперь другое лицо. Это серьезная сделка: договор заключается только в письменной форме и с прямым указанием, кто и кому передает право, на какое именно произведение.

Классическая ошибка: «купить» работу у автора и не заключить с ним договор. Если договора нет, значит, права не переходили. Сегодня директор платит фотографу за фото и думает, что получил исключительное право, а через три года фотограф приходит с претензией и требует еще денег. Так бывает.

Москва, 2017 год. Фотограф передал сотруднику компании фотографии и сказал, что не против, если компания использует их на одной выставке. Спустя несколько лет фотограф обнаружил, что компания регулярно использует эти фотографии в рекламе, соцсетях и на стендах. Договора не было, исключительное право компании не передавалось. Суд признал компанию нарушителем и взыскал 340 000 рублей компенсации¹⁴.

Лицензия – «разрешили попользоваться». Если вы хотите получить деньги, но не готовы отдавать произведение с концами, нужно заключать лицензионный договор. Лицензия – это как аренда квартиры: вы не отдаете произведение, а только разрешаете временно им попользоваться на каких-то условиях.

Вот что можно и нужно указать в лицензионном договоре¹⁵:

Предмет – какое произведение вы разрешаете использовать. Способ использования – как вы разрешаете его использовать. Территория – в каких странах можно использовать произведение. Цена – сколько денег и как часто вам будут платить. Срок действия – как долго действует лицензия, как продлевать.

Вы можете договориться с покупателем лицензии, что не будете продавать такие же лицензии другим людям и компаниям. Такие лицензии называют исключительными – их получает исключительно кто-то один. Например, одна компания использует ваше фото только в России, а другая – исключительно в Казахстане. Никто другой таких же прав получить не сможет, а вот в Литве и Германии ни той, ни другой компании использовать это фото нельзя – ограничение условий лицензии.

Или одна компания добавила ваше фото в свою книгу, а другая использует в наружной рекламе. Если кто-то из них захочет поставить фотографию на сайт, они нарушат условия лицензии, создавая для себя юридический риск.

Разных исключительных лицензий можно раздать сколько угодно. Главное, чтобы права ваших покупателей не пересекались. Способы использования могут быть любыми.

Если в лицензии нет условий об исключительности, то эта лицензия – простая, неисключительная¹⁶. Вы можете назаключать с другими людьми сколько угодно договоров на таких же условиях. Как «продажа» картинки на фотостоках: ее купили вы и еще сто человек, все используют как хотят и никто ничего не нарушает.

¹³ п. 37 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.19 № 10

¹⁴ Дело №А40-106779/2017

¹⁵ ст. 1235 ГК РФ

¹⁶ п. 2 ст. 1236 ГК РФ

Некоторые компании попадают в нелепые ситуации с лицензиями. Например, компания заключает с фрилансером договор на разработку сайта. Платят деньги, получают сайт, всё в порядке. А потом – бах, такой же сайт выкладывают конкуренты из другого города.

Нарушители? Формально нет: фрилансер «перепродал» сайт, имея на это право. Если в договоре с фрилансером прямо не написано про передачу *исключительного права* или предоставление *исключительной лицензии*, это не отчуждение, а простая лицензия. Вот фрилансер и пошел «продавать» сайт дальше.

Вы можете подумать, что это некрасивый поступок, но юристы скажут – «волеизъявление правообладателя». Суд с ними, скорее всего, согласится.

Если вы автор, то для вас, как правило, лицензия выгоднее, чем отчуждение. Допустим, вы сделали фотографию человека с ноутбуком под пальмой. Сегодня у вас купили лицензию одни продавцы успеха, завтра другие, послезавтра – третьи. Одни используют фото в рекламе курсов для программистов, другие зазывают предпринимателей, третьи еще как-то – никто никому не мешает. Одни закрываются, другие появляются, а вы всё продаете лицензию на эту фотографию. Каждая сделка – еще одни деньги за ту же работу.

А вот если бы вы дали самому первому клиенту не лицензию, а исключительное право, то всё: дальнейших сделок уже бы не было. Первый покупатель попользовался вашей фотографией год, обанкротился, и право на вашу фотографию растаяло вместе с ним. Вы по-прежнему автор фотографии, а вот пользоваться ей и продавать лицензии на нее юридически уже не можете. Кажется, что предъявить претензии в таком случае будет особо некому, только вот кто знает, кому ваш «покупатель» мог передать исключительное право перед банкротством?

Когда компания предлагает вам заключить договор именно на отчуждение, подумайте: а так ли нужно компании именно отчуждение? Почему ей недостаточно просто лицензии? Здесь можно поторгаться: исключительное право всегда стоит дороже. Ведь передать исключительное право вы можете только один раз.

И напоследок еще одна важная деталь: по умолчанию приобретатель не имеет права вносить изменения в ваше произведение, даже если заплатил за лицензию или получил исключительное право¹⁷. Помните про право на неприкосновенность? Если надо, вы можете дать покупателю право на внесение изменений и переработку произведения, но тогда про это нужно будет тоже написать в договоре. Вот и еще один повод для торга.

Право на вознаграждение¹⁸. Допустим, работник создал произведение по заданию начальника. Он автор, а исключительное право принадлежит компании-работодателю. Получается, зарабатывать на произведении будет компания. Но вот вопрос: имеет ли сотрудник право получить какие-то деньги за это?

Ответ: да. Чуть дальше у нас будет на эту тему целый раздел, а пока что просто обратим внимание, что такое право есть.

Право следования и право на доступ¹⁹. Бедный художник продал галерее свою картину за копейки. Спустя несколько лет галерея перепродала эту картину за сумму посерьезнее. А потом галерея продала эту картину богатому коллекционеру за баснословные деньги.

¹⁷ п. 87 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.19 № 10

¹⁸ п. 2 ст. 1295 ГК РФ

¹⁹ п. 2 ст. 1293 ГК РФ

Имеет ли право художник получить процент от этой продажи? Да, это называется правом следования²⁰. В законе установлен конкретный процент, который должен получить автор.

А может ли художник попросить нового собственника дать ему возможность снова взглянуть на картину? Да, это называется правом доступа²¹. При этом художник может скопировать эту картину. Такие вот необычные права остались у нас напоследок.

Миф: «авторские права не действуют, если рядом с произведением не стоит знак ©»

Некоторые люди думают, что знак © сам по себе дает правовую охрану произведению. Мол, сделал ты фотографию, поставил в уголке © – и всё, с этого момента твои права и начинают охраняться. Авторы порой рассуждают так, словно знак © – это такой юридически значимый штампик. Они заблуждаются.

У пиратов есть похожий домысел, только вывод они делают в свою сторону. Дескать, если рядом с произведением не указан знак ©, значит, произведение может использовать кто угодно и как угодно. Это тоже ошибка.

На самом деле авторские права защищаются независимо от того, указан на экземпляре произведения знак © или нет. Он не влияет ни на объем правовой охраны, ни на ее действие²².

Знак охраны авторского права – просто предупредительная маркировка, эдакая охранная символика. Смысл этой маркировки – показать потенциальным нарушителям, что правообладатель есть и он готов защищать свои права.

Грубая аналогия: службы доставки печатают на коробках «Не кантовать», а авторы ставят на произведениях знак © – «Не воровать». При этом никто не знает, как пойдут дела в жизни: может коробки побьют, а произведение скопируют, несмотря на предупреждения. Возможно, маркировка уменьшит количество нарушений: кто-то прочитает и подумает дважды. А если маркировки нет, это не освобождает нарушителей от ответственности.

Использование знака © – это право автора, но не обязанность. Если правообладатель хочет сказать миру «У меня есть права, и я готов их защищать», он указывает на экземпляре произведения свое имя, знак © и год первой публикации. Например, на вашем сайте знак охраны может выглядеть так:

© Иван Иванов, 2022

²⁰ Постановление Правительства РФ от 19.04.2008 № 285

²¹ п. 2 ст. 1292 ГК РФ

²² ст. 1271 ГК РФ

Как возникают авторские права и как доказать, что вы – автор

Мы натолкнулись на главный подводный камень авторских прав.

Авторские права не нужно нигде регистрировать. Не нужно проходить никакие государственные экспертизы, как в случае с патентами и товарными знаками. Авторские права возникают просто в силу создания произведения²³: написал статью – ты автор, написал код – ты автор. Это с одной стороны.

А с другой стороны, если автора кто-то обидит и он решит пойти в суд, в суде ему придется доказать, что он действительно автор²⁴. Получается, авторские права вроде как возникают сами по себе и не требуют регистрации, но вот в случае спора нужно убедить суд, что это право у тебя появилось: например, показать свое имя на оригинале или экземпляре произведения.

Если вы указаны автором на полотне картины, тут все вроде просто: суд признает вас автором²⁵. Это правило появилось в законах еще в XIX веке да с тех пор так там и осталось. Но какой оригинал сегодня может принести в суд программист, копирайтер или дизайнер? Допустим, ты написал программу, ее выложили в магазин приложений, тысячи человек скачали это приложение. А как доказать, что ты автор?²⁶

Идеальные доказательства для суда должны подтверждать три обстоятельства: есть конкретное произведение, исключительное право на него принадлежит вам, а ответчик это право нарушил. Доказательство не должно оставлять у суда сомнений.

Например, сама по себе публикация статьи на каком-то сайте в интернете – слабое доказательство авторства²⁷. Может, администратор сайта зашел в админку, подкрутил дату на десять лет назад и теперь выдает себя за автора? Дата создания в свойствах файла тоже хилое доказательство, потому что ее легко поменять.

Москва, 2017 год. Новостной портал без разрешения скопировал фотографию, на которой был запечатлен город. Авторское общество в интересах фотографа отправилось в суд взыскивать компенсацию. В качестве доказательства приложили диск с исходником.

Арбитражный суд отказал в иске: указали, что диск с исходным файлом не может служить доказательством авторства, поскольку невозможно установить, что фотографии на диске созданы именно фотографом. Имя фотографа не было указано ни на фотографии, ни в метаданных показанных суду исходников²⁸.

Есть такая байка: в XIX веке для доказательства авторства использовали «почтовый метод». Когда произведение было написано, автор запечатывал его в конверт, шел на почту и отправлял на свой же адрес. Конверт с подписанной рукописью возвращался к автору с почтовыми штемпелями и датами. Автор хранил письмо, а в случае спора приносил его в суд. Судья вскрывал конверт, а там – рукопись с датой и подписью. Спор решался в пользу автора. История красивая, но я не слышал ни об одном реальном судебном деле в России, где фигурировало бы такое письмо.

²³ п. 4 ст. 1259 ГК РФ

²⁴ п. 13 Обзора судебной практики ВС РФ от 12.07.17 № 3

²⁵ п. 2 ст. 5 Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений

²⁶ ст. 1257 ГК РФ

²⁷ Постановление Суда по интеллектуальным правам РФ от 21.12.21 №С01-321/2020

²⁸ Дело №А40-239418/2016

У нас для подтверждения авторства используют три варианта: заверение у нотариуса, отправка произведения в депозитарий и регистрация в Роспатенте.

Нотариус может заверить вашу подпись на распечатке произведения. В итоге вы получите экземпляр, на котором будет стоять дата и штамп нотариуса.

Тут авторов поджидают две сложности: очереди и тарифы. Кто-то должен ножками сходить в нотариальную контору, и чем объемнее произведение, тем дороже услуги нотариуса. Поэтому на практике этот способ используют нечасто.

Депозитарий – это архив, куда автор отправляет экземпляр произведения, а взамен получает сертификат или свидетельство. В свидетельстве указывают название произведения, автора и дату регистрации. Самые известные депозитарии в нашей стране – Российское авторское общество и «Копирус». Это старые некоммерческие организации, которым доверяют наши суды.

Неподготовленным людям обычно сложно разобраться во всех документах, которые просят официальные депозитарии. В итоге бюрократия крупных депозитариев привела к тому, что стали появляться частные депозитарии. Юристы и программисты пытаются упростить депонирование и подзаработать на этом.

Кто-то предлагает хранить произведения в собственных архивах, кто-то заводит блокчейн-платформы. Но на момент написания этой книги никто не знает наверняка, поверит ли суд частному депозитарию или нет. Убедительной судебной практики по таким делам еще не накопилось. Да и вообще, исключительное право на произведение действует 70 лет, а проживет ли очередной стартап по «регистрации авторских прав» хотя бы пять? Я не уверен.

Система с депозитариями – не панацея. Если я завтра отправлю три тома «Властелина колец» в РАО и укажу себя автором, мне выдадут свидетельство. Ни один депозитарий не проводит экспертиз на новизну произведения, его оригинальность и авторство. По сути, и нотариус, и депозитарии подтверждают только одно: существование произведения на определенную дату. Всё.

Запомните важную мысль: никакое депонирование само по себе не дает вам авторских прав²⁹. Те, кто не знает об этом, отдают деньги обманщикам, а потом еще и терпят поражение в судах. Схема простая: хитрецы предлагают авторам «регистрировать авторские права» в своих частных реестрах. Ловят людей на дешевизне и иллюзии простоты: дескать, заплати рублей пятьсот, нажми три кнопки, и всё – олл райтс резёрвед.

Но мы с вами уже знаем, что авторские права не требуют никакой регистрации, а тем более в частных реестрах. Вот случай:

Нижний Новгород, 2019 год. Предприниматель продавал у себя на сайте обои с авторскими принтами. Когда он обнаружил похожие принты на сайте конкурентов, он провел контрольную закупку и задепонировал принты в частный депозитарий. Затем обратился в суд и потребовал с конкурентов 800 000 рублей компенсации.

Суд в иске отказал. Выяснилось, что ответчик еще за год до иска заказал принты у художника: заключил договор, заплатил деньги, получил принты и права на них. Подлинность договоров истец не оспорил, а про депонирование суд сказал, что свидетельства из частного депозитария

²⁹ п. 4 ст. 1259 ГК РФ

не имеют существенного значения да и вообще были получены уже после покупки обоев истцом. Апелляция и кассация решение поддержали³⁰.

Мораль: полагаться на одно лишь депонирование нельзя. В суде, чтобы доказать авторство, сгодится всё: черновики, исходные файлы, свидетельские показания, публикации на популярном ресурсе, письма в электронной почте или загрузка файла в облако. Суды в этом разбираются, чем больше доказательств – тем лучше.

Роспатент³¹. А вот программистам повезло больше всех: у Роспатента есть отдельный Реестр программ для ЭВМ и там можно по своему желанию зарегистрировать исходный код программы и ее скриншоты. По сути, этот реестр – тоже депозитарий, но с одной оговоркой: сведения в реестре считаются достоверными, пока не доказано иное³².

Грубо говоря, если вы отправите код системы Windows в обычный депозитарий, то в случае спора это вы будете доказывать, что у вас возникли авторские права на код системы. А если отправить код в Роспатент, то его тоже никто проверять не будет, только вот доказывать авторство придется уже «Майкрософту».

³⁰ Дело №А43-380/2019

³¹ ст. 1262 ГК РФ

³² Протокол заседания Научно-консультативного совета при Суде по интеллектуальным правам РФ от 27.11.20

Сколько и где действуют авторские права

Николай Васильевич Гоголь умер почти двести лет назад, но его личные права охраняются до сих пор. Нельзя взять том «Мертвых душ», переделать половину текста и пустить в продажу, указав себя автором. Право авторства, имя и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

А вот у исключительных прав есть срок действия: в России это вся жизнь автора плюс 70 лет после года его смерти. Получается, имущественные права переходят по наследству, и наследники могут продолжать зарабатывать на работе талантливого родственника: продавать лицензии, передавать права – все как обычно.

После того как 70 лет пройдет, произведение перейдет в общественное достояние³³. Кто угодно сможет его использовать. Личные права по-прежнему будут охраняться, но вот имущественные растают. Именно поэтому дизайнеры часто используют старые картины, схемы и чертежи – если гравюру нарисовали пару веков назад, то никакие наследники не придут качать права. Хотя даже там есть нюансы – например, права публикаторов, которые наш закон относит к правам, смежным с авторским³⁴. Но в эти дебри мы уже не пойдем, а запомним главную мысль: исключительное право со временем прекращается.

Если собираетесь использовать старинное произведение, то главное – убедиться в том, что оно действительно перешло в общественное достояние. Не стоит просто так копировать изображения из гугл-картинок: картинка, похожая на средневековую гравюру, может оказаться современной работой с вполне себе живым, только вот теперь уже не очень довольным автором.

Если нужна старинная гравюра – ходите по сайтам музеев и проверяйте информацию о правах на конкретные изображения. Обращайте внимание не на дату создания произведения, а на годы жизни автора – срок действия прав считается по ним.

В конце XIX века в Швейцарии несколько стран подписали Бернскую конвенцию об охране литературных и художественных произведений. Конвенция была нужна, чтобы авторы из одной страны могли пользоваться в другой стране теми же правами, что и местные жители.

С тех пор Бернскую конвенцию приняли 179 стран. Она действует практически во всем мире, за исключением стран вроде Сомали, Кении, Ирака и Лаоса.

Если сегодня вы создали произведение, права на него автоматически начинают охраняться почти во всем мире³⁵. И хотя в каждой стране свои правила, общие принципы одинаковые: кто создал – тот и автор. Закон защищает авторские права и без всяких регистраций.

Правомерное цитирование не нарушает права автора.

Чтобы процитировать чужое произведение, спрашивать согласие автора не нужно³⁶. Платить ему какое-то вознаграждение вы тоже не обязаны. Но есть четыре условия, которые нужно соблюсти, чтобы цитирование считалось правомерным:

- 1) цель цитаты – информационная, научная, учебная, культурная³⁷;
- 2) объем цитаты оправдан ее целью;
- 3) в цитате указан автор произведения;

³³ ст. 1282 ГК РФ

³⁴ ст. 1303 ГК РФ

³⁵ ст. 5 Бернской конвенции

³⁶ ст. 10 Бернской конвенции

³⁷ ст. 1274 ГК РФ

4) в цитате указано произведение – источник цитаты.

Цитировать можно любые произведения – и текст, и фотографии, и картинки, и любые другие³⁸. Но если не выполнить хотя бы одно из условий правомерного цитирования, то права автора будут нарушены.

³⁸ п. 98 (а) Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.19 № 10

Механизм защиты интеллектуальной собственности

Популярный миф об интеллектуальных правах – якобы существует некая сила, которая по своей инициативе должна наказывать всех, кто эти права нарушает. Как если бы по улицам ездила полиция авторских прав, и как только кто-то что-то без разрешения использовал – чик – выписали штраф, списали деньги со счета нарушителя, перевели правообладателю.

Люди вам так никогда не скажут, но, судя по их действиям, некоторые как-то так и думают. Например, дизайнер взял чужую картинку из интернета и использовал в своей работе. Ему платят за эту работу, ее публикуют в интернете. Проходит 15 минут, полчаса, час, день, неделя – но никто не начинает пилить дверь конкретно этого дизайнера, пытаясь изъять его имущество. Какой вывод делает дизайнер? Что эту картинку можно было использовать и закон ее не защищал. В следующий раз он снова возьмет картинку из интернета.

Но однажды, спустя годы, может раздаться звонок. Это старый заказчик: «Ты почему на наш сайт поставил чужую картинку? Теперь ее автор подал на нас в суд, требует компенсацию, и все это из-за тебя. Готовься, тебе кранты».

И пока дизайнер готовится, давайте посмотрим на реальный механизм защиты интеллектуальной собственности:

1. У человека есть интеллектуальные права.
2. Он видит, что кто-то другой его права нарушает.
3. Собирает доказательства нарушения.
4. Сразу идет в суд или сначала предлагает решить вопрос миром.
5. Если вопрос не решается миром, тогда точно суд.
6. Если пп. 2–5 сделаны правильно, чаще всего суд встает на сторону правообладателя.
7. Суд заставляет нарушителя заплатить правообладателю.

Отсюда три важных вывода:

Чтобы повысить шансы наказать нарушителей, правами нужно заниматься еще до того, как их нарушат. Регистрация, депонирование, подготовка документов – всем этим нужно заниматься заранее, а не когда нарушение уже состоялось. Если вспомнить про свои права только после того, как их нарушат, защитить себя будет гораздо сложнее.

Чтобы права защищались, кто-то должен их защищать. У кого-то должны быть деньги, время, желание и ярость, чтобы наказать нарушителя. В первую очередь нужны деньги, чтобы заплатить юристам, которые будут вести дело. Заплатить нужно будет вперед – по сути, вложить в дело в расчете на то, что затраты отобьются компенсацией, полученной от нарушителя.

Поэтому некоторые авторы не занимаются защитой прав: им кажется, что делать все самому – слишком сложно, а платить юристам – слишком дорого.

Зато те люди, которые зарабатывают на своей интеллектуальной собственности, понимают ценность своих прав. Они давят нарушителей только так. Некоторые даже подключают профильных юристов и ставят борьбу с нарушителями на поток.

Воюют с теми, у кого есть что взять. Если твои права нарушил маленький частник, то, скорее всего, с него взыщут тысяч 100–500, и то придется выцарапывать эти деньги годами. А вот с компаниями покрупнее история другая, там уже речь может идти и про миллион, и три, и десять – да сколько угодно, смотря какая компания и какое нарушение.

Защита произведения: пример с фрилансером

Мы разобрали теорию: какие бывают права, что они значат и как защищаются. Теперь попробуем разобрать случай на практике. Мы будем говорить о фотографe и споре за его снимки, но все то же самое можно применить к правам на тексты, музыку, программы и любые другие произведения. Общая логика защиты авторских прав работает для всех произведений одинаково.

Ситуация будет такой: фотограф увидел свой кадр в рекламе какой-то компании. Допустим, сфотографировал пейзаж в Карелии, опубликовал фото в интернете, а компания – поставщик питьевой воды без спроса напечатала это изображение на рекламном щите и параллельно запустила его в контекстную рекламу.

Никакого разрешения фотограф не давал, то есть это нарушители. Да еще и наглые: фотографию обрезают, местами убого подретушировали, а имя автора в уголке стерли, хотя оно там было. Еще и поставили сверху свой текст, без вкуса и чувства меры.

Первые мысли фотографа (все неверные):

«Я маленький, а у них целая фирма, мне их не одолеть».

«Вообще я же сам опубликовал эту фотографию в интернете. Если сам опубликовал, то как будто разрешил».

«А как я докажу, что фотография моя? Может быть, кто-то другой пошел и снял в Карелии ровно этот пейзаж».

«А пейзажи вообще можно считать произведением? Это же камни, небо и озеро – они бесплатные для всех».

И классическое: «В России нет правосудия, только потрачу время».

На счастье, среди друзей фотографа есть грамотный юрист по интеллектуальным правам. Вот какой план действий он предложил:

1. Доказать авторство – подглава «Доказываем свои права».
2. Доказать нарушение – подглава «Как доказать нарушение».
3. Посчитать компенсации – подглава «Сколько денег требовать с нарушителя».
4. Составить претензию – подглава «Составляем досудебную претензию и отправляем нарушителю».
5. Предъявить нарушителю – подглава «Составляем досудебную претензию и отправляем нарушителю».
6. Выиграть суд – подглава «Обращаемся в суд и получаем деньги».
7. Получить деньги – подглава «Обращаемся в суд и получаем деньги».

Сейчас нашему герою кажется, что путь невозможно длинный, тернистый и сложный. Тут смотря с чем сравнивать: защитить свои права, конечно же, сложнее, чем спустить все на тормозах, утереться и ничего не сделать. Но, с другой стороны, иной раз заполнить обходной лист в вузе может быть более сложной задачей, чем вот это всё.

Весь путь можно пройти самостоятельно или с юристом. Тут все зависит от нарушения и обстоятельств дела: первые претензии авторы, как правило, пишут сами, а вот если нарушение крупное и дело идет к суду, тогда уже нанимают юристов, чтоб уж наверняка.

Но даже если вы решите поручить свое дело юристу, вам стоит в общих чертах понимать, как государственная машина будет защищать ваши интересы. Это поможет разобраться в том, когда имеет смысл идти в суд, а когда нет, что можно требовать и чего ожидать на деле. Давайте вместе пройдем этот путь.

Глубокое погружение **Доказываем свои права**

На первый взгляд может показаться, что доказать авторство легко. Мол, чего там доказывать: принес исходные файлы произведения в суд и все, у кого исходник, тот и автор.

А вот и нет. Один исходник фотографии не говорит нам о том, что права на нее принадлежат человеку, который принес файл в суд³⁹. Его имя указано в свойствах файла, метаданных? Эти данные можно легко поменять. Название фото есть в договоре? А сама картинка к нему не приложена – кто знает, что там на самом деле передавали? Так авторы суды и проигрывают.

К защите авторских прав лучше готовиться заранее. Вот как это может сделать фотограф:

Указать свое имя в EXIF. В настройках фотоаппарата есть раздел EXIF или Copyright. Если указать там свое имя в графе «Автор», то все кадры с этого фотоаппарата будут подписаны. Только стоит указывать настоящее имя, а не псевдоним, чтобы в суде не пришлось доказывать, что Иван Иванов и pretty_pie_777 – одно лицо.

Подписать фотографию. Обычно фотографы ставят в уголке фото подпись вроде «Иван Иванов, 2020». Это нужно, чтобы сослаться в суде на презумпцию авторства: кто указан автором на оригинале или экземпляре произведения, тот и автор. Размер и положение надписи – на ваше усмотрение, можно указать имя без года.

Загрузить фото в блог, соцсети или облако. Что будет, если нарушитель скопирует фото, сотрет там имя фотографа и укажет свое? Тогда нужно будет выяснить, у кого это фото появилось раньше. Поэтому мало просто подписать фотографию, ее стоит еще где-то зафиксировать – и лучше на каком-то крупном сайте, а не на личном, где владелец сам может поменять дату публикации.

Публиковать лучше не оригинал, а сжатую копию, чтобы исходник не попал к нарушителям. Если не хочется публиковаться в открытом доступе, можно задепонировать снимки или загрузить в облачное хранилище – облака хранят даты создания файлов.

Фотограф может привести в суд свидетелей – например, участников съемки или съемочной команды. Можно показать исходные файлы других фотографий с этой съемки, ведь у нарушителя таких кадров не будет. Можно принести фотоаппарат, на который сделаны кадры, и документы на него. Пригодятся договоры: на аренду студии, с заказчиком или моделью. Если фотограф выкладывал снимки в интернет, можно показать скриншоты – подойдут и обычные, заверять с нотариусом их не обязательно. И, конечно, если фотограф депонировал фото в депозитарий – пришло время достать свидетельство.

Тем, кто «купил» права у других авторов, нужно будет показать суду договор с автором и акт. Заодно можно захватить что-то в подтверждение передачи денег автору и скриншоты переписки с ним. Если актов нет, а есть только ссылки на папку в облаке – тоже пойдет. Как свидетеля можно позвать самого фотографа.

Перечень доказательств не ограничен ничем, кроме фантазии правообладателя. Суд оценивает все доказательства в совокупности, и ни одно из них не имеет для суда заранее уста-

³⁹ Постановление Суда по интеллектуальным правам РФ от 11.11.21 по делу №А17-38/2020

новленной силы⁴⁰. Это значит, что не существует какого-то универсального супердоказательства, которое разом бы снимало все вопросы⁴¹. Поэтому чем больше доказательств получится собрать, тем больше вероятности, что суд поверит вам и признает правообладателем. В общем, несите в суд всё, что есть, больше – не меньше.

Москва, 2017 год. Сайт туристического агрегатора без разрешения скопировал 369 фотографий теплоходов для своих страниц о круизах. Фотограф обратился в суд и доказал свои права: его имя было указано на фотографиях, а сами фото были опубликованы в его блоге на сайте Livejournal задолго до публикаций нарушителя. Суд удовлетворил иск и взыскал с ответчика компенсацию фотографу – 3 545 000 рублей. Апелляция и кассация решение поддержали⁴².

Как доказать нарушение

Десять лет назад в интернете шутили про «нотариально заверенный скриншот». Сейчас это не шутки, а стандарт доказывания интернет-нарушения в суде. Только называется это «нотариальный протокол осмотра сайта».

Нотариус – государственный свидетель, которому нельзя не доверять⁴³. Его протокол доказывает содержимое веб-страницы на дату осмотра. Он пригодится, если нарушитель удалит информацию с сайта и заявит суду, что там ничего и не было.

Москва, 2020 год. Новостной портал опубликовал фотографию без разрешения. Правообладатель осмотрел сайт с нотариусом и обратился в суд. Портал заявил, что использовал фотографию в «информационно-просветительских целях», и удалил ее с сайта, но было уже поздно. Суд взыскал компенсацию 50 000 рублей⁴⁴.

Нотариальный осмотр одного сайта стоит 10–20 тысяч рублей в зависимости от объема фиксации. Если выиграть дело, суд взыщет эти расходы с нарушителя – полностью или частично.

Вообще скриншот сайта можно сделать и самому, главное, чтобы на нем было видно адрес сайта, время и дату – снимайте в полный экран или напечатайте страницу через браузер. Суд примет эту распечатку как доказательство⁴⁵, и, если нарушитель не станет отнекиваться, она сработает. Но вот если ответчик представит свои скриншоты, на которых не будет нарушения, то спор может закончиться не в пользу истца: ведь он не смог доказать обстоятельства, на которые ссылается.

⁴⁰ п. 2 ст. 67 ГПК РФ

⁴¹ п. 5 ст. 71 АПК РФ

⁴² Дело №А40-5847/2017

⁴³ ст. 103 Основ законодательства РФ о нотариате, утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1

⁴⁴ Дело №А40-114172/2019

⁴⁵ п. 55 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.19 № 10

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.