

СВОБОДНЫЙ (ПУБЛИЧНЫЙ) ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР В СФЕРЕ АВТОРСКОГО ПРАВА И СМЕЖНЫХ ПРАВ

Д.В. Иванова,

доцент, Белорусский государственный университет, кандидат юридических наук, доцент

Практика применения норм авторского права и смежных прав в условиях развития современных информационно-коммуникационных технологий сформировала новый вид лицензионного договора. Становление последнего в правоприменительной деятельности опережает законотворческие процессы и сопровождается активной научно-исследовательской деятельностью. В настоящей статье рассматриваются теоретические предпосылки появления свободного (публичного) лицензионного договора, его место в системе классических видов лицензионного договора и отражение данных аспектов на практике.

Настоящий материал публикуется под публичной лицензией Creative Commons 4.0 by-sa International [1]. Это значит, что данная работа, а также все производные работы могут свободно использоваться с обозначением автора данной работы. Все производные от настоящей работы используют условия указанной лицензии – Creative Commons 4.0 by-sa International.

В Российской Федерации такой вид лицензионного договора и способ его заключения с некоторых пор закреплены законодательно. В Республике Беларусь работа в данном направлении не без сопротивления противников легализации публичных лицензий только начинается. Отстаивая право автора или иного правообладателя выбрать приведенный способ предоставления разрешения на использование своего объекта авторского права или смежных прав, необходимо как непосредственно предлагать изменения в действующий Гражданский кодекс Республики Беларусь (далее – ГК) и Закон Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. «Об авторском праве и смежных правах» (далее – Закон об авторском праве), так и предоставлять в качестве обоснования результаты научных исследований. К сожалению, в Республике Беларусь практически отсутствуют серьезные научные и научно-практические работы специалистов юридического профиля по данной тематике. Речь идет об обзорах выработанных за рубежом наборов публичных лицензий, изредка сопровождаемых анализом возможности и действительности таких договоров при их заключении на территории Беларуси [2]. Вопрос зачастую изучается непосредственно теми лицами, которых прямо касается возможность применения подобных договорных конструкций, – авторами, создающими и распространяющими произведения литературы и искусства в сети Интернет, создателями компьютерных программ и т.п.

В основе действующего законодательства Республики Беларусь об интеллектуальной собственности лежит теория исключительного права, созданная более 100 лет назад [3, 4]. Она опережала свое время и соответствовала

потребностям общества предыдущей формации. Однако развитие информационного общества потребовало изменения подходов к регулированию самых различных групп общественных отношений, среди которых значимое место занимают отношения, связанные с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности. Широкое использование произведений и объектов смежных прав в сети Интернет не всегда согласуется с использованием привычных инструментов: установлением прямого контакта пользователя (лицензиата) с автором или иным правообладателем, ведением длительного и кропотливого переговорного процесса, согласованием всех условий лицензионного договора и, наконец, подписанием документа в бумажном виде, облекающем сделку в надлежащую письменную форму (ст. 44 Закона об авторском праве). Ключевым моментом, изменяющим отношения между субъектами современного общества, в том числе в сети Интернет, стал ускоряющийся обмен информацией.

Согласно одной из частей теории коммуникации информационный обмен – одна из основных человеческих функций, которая состоит в том, что отдельные люди запрашивают, обеспечивают и обмениваются информацией с целью уменьшения (сокращения, редуцирования) неопределенности [5]. В настоящее время признается окончанным процесс формирования сетевого общества (*network society*), для которого характерно то, что «информация стала центральной темой 21-го века ровно настолько, насколько капитал был центральной темой в веке 20-м». В своем анализе, Кастельс признает, что рост информационализма и природа сетей привели глобальное общество к неравенству и социальной изоляции, увеличению раскола между «общим трудом» и «само-перепрограммируемым трудом», «глобальным» городом и местным городом, информационно богатыми и информационно бедными [5]. На наш взгляд, это означает, среди прочего, что сопротивление современным тенденциям использования объектов авторского права и смежных прав будет наносить вред не только отдельным физическим или юридическим лицам, но и обществу и государству в целом. Фактически под влиянием вышеназванных факторов в праве интеллектуальной собственности выделился новый вид лицензионного договора – публичная (в том числе, свободная) лицензия. Ее характерными конституирующими признаками можно считать: способ заключения, стандартность условий, доступность и известность (публичность) условий для всех лицензиатов. Кроме того, этот договор относится к категории договоров присоединения (ст. 398 ГК).

В Республике Беларусь условия, форма и порядок заключения лицензионного договора в сфере авторского права и смежных прав регулируются ГК и Законом об авторском праве. Статьей 985 ГК предусматривается предмет лицензионного договора, два его вида – исключительная лицензия и простая неисключительная лицензия, диспозитивная норма о том, что он предполагается возмездным, возможность заключения сублицензионного договора. Существование на практике публичных лицензий положениям ГК не противоречит.

Статья 44 Закона об авторском праве подробнее регулирует соответствующие отношения. Помимо вышеназванных положений указываются существенные условия: срок действия договора и территория, на которой допускается использование объекта авторского права или смежных прав. Кроме того, устанавливается, что лицензионный договор должен быть заключен в письменной форме. Статья 45 Закона регулирует отношения между сторонами авторского договора как вида лицензионного договора, в котором лицензиаром выступает автор, и который также должен быть заключен в письменной форме.

На наш взгляд, ситуация с возможностью заключения публичных (свободных) лицензионных договоров в Республике Беларусь менее оптимистична, чем предполагает в своей статье Е.П. Иванова [2]. Данные договоры будут действительны, поскольку в соответствии с п. 7 ст. 44 Закона об авторском праве лицензионный договор должен быть заключен в письменной форме, если иное не предусмотрено частью второй указанного пункта (оборотные лицензии) и пунктом 6 статьи 45 Закона об авторском праве (авторский договор в периодической печати). Однако, как общее последствие несоблюдения письменной формы сделки стороны публичной лицензии в случае спора лишены права ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания (ст. 163 ГК). Они могут только приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями. Таким образом, ни одна из сторон не защищена от недобросовестного поведения контрагента.

Существуют нестандартные мнения как в отношении природы публичных лицензий, в частности лицензий семейства Creative Commons, так и решения проблемы их разрешения на уровне законодательства. По мнению М.И. Васильева, лицензии Creative Commons однозначно невозможно отнести ни к договору об уступке исключительного права, ни к лицензионному договору [6]. К сожалению, автор подробно не аргументирует эту точку зрения, и мы не имеем возможности к ней присоединиться. По мнению автора, для решения проблемы достаточно внести изменения в Гражданский кодекс Республики Беларусь, предусматривающих передачу имущественных прав на объект интеллектуальной собственности путем заключения «и иных договоров» (не договора уступки и не лицензионного договора). Однако, учитывая, что мы, как и подавляющее большинство иных специалистов, считаем, что публичные лицензии соответствуют всем конституирующим признакам типа «лицензионный договор», только со своими особенностями, как его вида, внесение таких изменений в ГК проблемы не решит.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что в Республике Беларусь сложилась ситуация, когда практически субъекты авторского права и смежных прав применяют публичные лицензионные договоры для распространения своих произведений и объектов смежных прав. При этом законодательство в данной сфере фактически не поддерживает данный вид лицензионного договора. Для устранения этого противоречия необходимо, основываясь на результатах научных исследований, внести изменения в действующие Гражданский кодекс Республики Беларусь и Закон об авторском праве, узаконивающие и гарантирующие интересы сторон нового вида лицензионного договора.

Список использованных источников:

1 Legal Code of Creative Commons BY-SA 4.0 International. - [Electronic Resource]. –Mode of access : <https://creativecommons.org/licenses/by-sa/4.0/legalcode>. – Date of access : 30.10.2016.

2 Иванова, Е.П. Свободные лицензии на программное обеспечение / Е.П. Иванова // КонсультантПлюс Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2016.

3 Пиленко, А.А. Право изобретателя / А.А. Пиленко. – М. : «Статут», 2001. – 688 с.

4 Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права / Г.Ф. Шершеневич. – Фирма "СПАРК", 1994. – 335 с.

5 Communication Theory / Many contributors // [Electronic Resource]. – Mode of access : <http://communicationtheory.org/list-of-theories/>. – Date of access : 30.10.2016.

6 Васильев, М.И. Свободные лицензии Creative Commons как один из инструментов управления объектами интеллектуальной собственности / М.И. Васильев // КонсультантПлюс Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2016.

УДК 341.215.4:331

УРОВНИ ЗАЩИТЫ ПРАВ ТРУДЯЩИХСЯ-МИГРАНТОВ

Е.А. Ковалёва,

доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин УО «Гомельский государственный университет им. Ф. Скорины», кандидат юридических наук, доцент

Международные правовые акты в области миграции, многостороннее и двустороннее сотрудничество государств направлено прежде всего на защиту прав трудящихся-мигрантов. Возможные злоупотребления со стороны работодателей, рост нелегальной миграции, особенно за счет работников, у которых истек срок трудового контракта, когда они не ходят возвращаться на родину, надеясь опять найти работу в принимающей стране, рост социальной напряженности в связи с нелегальной иммиграцией требуют защиты прав таких трудящихся.

По данным проведенного опроса трудящихся-мигрантов в Беларуси 34 опрошенных (33 %) указали, что в процессе пребывания и труда в стране они сталкивались с нижеприведенными нарушениями прав:

- 1) плохие условия проживания – 16;
- 2) несвоевременная выплата работодателем заработной платы – 10;
- 3) плохое отношение со стороны местного населения – 8;
- 4) незаконное задержание со стороны правоохранительных органов – 6;
- 5) вымогательства или обман со стороны диаспоры – 6;
- 6) отказ в оформлении разрешительных документов со стороны миграционных органов государства трудоустройства – 5;
- 7) отказ в медицинском обслуживании – 4;
- 8) избиение либо причинение физических повреждений со стороны местного населения – 1;