

ИНТЕРНЕТ – АКТУАЛЬНАЯ ПРОБЛЕМА ЗАЩИТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА В КАЗАХСТАНЕ

Женисов Илиас Нурланович

ilyaszhenisov@gmail.com

Магистрант 1 курса юридического факультета ЕНУ имени Л.Н.Гумилева
город Нур-Султан, Республика Казахстан
Научный руководитель – Нурмагамбетов А.М.

С развитием Интернета появилось множество новых видов объектов авторского права, а также новые формы их создания и распространения. Как итог, объективным является тот факт, что авторское право не поспевает за ежедневно прогрессирующим развитием авторских отношений [1].

Мы все должны понимать, что в интернете нет ничего бесплатного. Как и за любой продукт в магазине, который вы оплачиваете наличными или банковской картой, за любую вещь в интернете вы должны заплатить, и это может быть весьма не дешево. За определенные вещи, как правило, указана цена, а за некоторые мы платим косвенно. Даже самая обычная «Google-картинка», которую вы бесплатно скачали и используете для своей презентации или чтобы отправить друзьям, не совсем уж и бесплатная, т.к. вы уже, как минимум, заплатили своему интернет-провайдеру за доступ в интернет. Не говоря уже о том, что ее кто-то создал и она является объектом авторского права и подлежит защите.

Все разговоры о том, что это «просто лежало в открытом доступе» – рассуждение уже не актуальное, устаревшее и в корне неправильное. Каждая «Google-картинка» является результатом интеллектуального труда, и, соответственно, имеет своего автора. «В интернете все кому-то принадлежит» - это аксиома.

То, что вы «всю жизнь брали цитаты и красивые фотографии для своего Instagram в Интернете, и вам до сих пор ничего за это не было», вовсе не значит, что это законно. Это значит, что о ваших действиях попросту не знают и они «безвредны». Сейчас до судов доходят лишь единичные случаи нарушения авторских прав, как правило это многомиллионные кейсы, освещаемые в том числе СМИ, в которых имеются много различных заинтересованных лиц. Нужно осознавать, что брать чужие авторские работы для использования в своих дизайнах, выдавать чужие работы за свои собственные – это настоящая игра с огнём, способная в худшем случае, привести к уголовной ответственности, так как с 1 января 2015 года нарушение авторских прав является не административным, а уголовным правонарушением.

Авторское право – одна из форм защиты интеллектуальной собственности, совокупность правовых норм, регулируемых отношений по поводу создания и использования произведений науки, культуры и искусства. В законодательстве Республики Казахстан имеется перечень объектов авторского права, определено, кто считается автором, какие и в каком объеме у него есть права. Объектами авторского права, согласно законодательству, могут являться литературные, драматические, сценарные или аудиовизуальные произведения, произведения декоративного и прикладного искусства, сборники и другие декоративные произведения. Субъектами авторского права могут быть авторы произведений, наследники и правопреемники автора, а также организации, управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе [2].

Важно отметить, что поскольку авторское право является частным, нормы главы 50 ГК РК и Закона РК «Об авторском праве и смежных правах» применимы лишь в случае внедоговорного нарушения прав. Если нарушаются права по заключенному авторскому

договору, то применяются соответствующие условия договора, а также нормы гражданского законодательства об обязательствах.

Авторское право в интернете защищает любые виды контента — фото, видео, дизайн, графику, текст и т.д. Под защиту попадают и производные материалы, которые созданы в результате переработки или изменения оригиналов, если они были сделаны без нарушений прав автора оригинала. Следовательно, объектами авторского права признаются сайты и аккаунты в социальных сетях [3].

В целом, уровень охраны прав интеллектуальной собственности прежде всего зависит от уровня соответствующей нормативно-правовой базы и ее эффективности на практике. Недостаточно одно лишь наличие законодательных норм, они должны применяться людьми на ежедневной основе в защиту их авторских интересов. Ведь такие случаи происходят почти каждый день, но правообладатели и авторы попросту не видят смысла идти в суд для защиты своих авторских прав. Связано это в том числе с тем, что на практике судебные издержки владельца интеллектуальной собственности превышают сумму компенсации, удовлетворенной судом. Подпункт 6) пункта 1 статьи 49 Закона РК «Об авторском праве и смежных правах» (далее – Закон об авторском праве) предусматривает размер компенсации от 100 до 15 тыс. МРП (306 300 – 45,9 млн тенге) [4].

Согласно законодательству, лицо, воспользовавшееся чьей-то интеллектуальной собственностью, должно компенсировать автору моральный ущерб и возместить убытки, включая упущенную выгоду. Однако, проблема состоит в том, что в суде факт упущенной выгоды очень сложно доказать, а удовлетворенная сумма морального ущерба зачастую не покрывает судебные расходы, понесенные автором.

Исходя из всего этого, в целом негативного опыта, а также учитывая непрерывный рост информационных технологий, и то, что лица, совершающие преступления не дремлют и идут в ногу со временем, создавая бесконечную «гонку вооружений», очевидным становится необходимость совершенствования законодательства в этой области.

Законодательство Республики Казахстан в сфере авторского права попросту морально устарело, основа ее была сформирована еще в девяностые годы прошлого столетия, и ориентирована она была на реалии того времени. Например, Закон РК «Об авторском праве и смежных правах» - основной закон в авторском праве Казахстана, практически никаким образом не регулирует контент, производимый в интернете. То есть это говорит о том, что объекты авторского права, подавляющее большинство которых создается на просторах Интернета, попросту не имеют правовой защиты. В современных реалиях это равно тому, что сейчас любой человек может скачать и загрузить результат интеллектуального труда и выдать его за свой, если он еще не известен широкой общественности. Автор же, который выложил свое творение в Сеть, может и не подозревать, что созданное им, например, программное обеспечение, может кто-то использовать на другом конце света и извлекать из этого выгоду. Весьма велик вопрос и о латентности данных правонарушений.

Для изменения законодательства в какой-либо области нужно сочетание нескольких объективных и субъективных факторов.

Во-первых, нужно чтобы в Казахстане сформировался свой собственный, казахстанский опыт решения вопросов в сфере авторского и смежного права и банк судебных актов с как можно большими и разнообразными случаями защиты авторских прав. Поскольку в основном, все действительно крупные разбирательства по авторскому праву, которые были в нашей стране, касались в основном исков иностранных корпораций к компаниям РК, т.е. в той или иной степени присутствовал иностранный элемент. Этого можно достичь лишь по истечению определенного количества времени, ведь в глобальном масштабе мы очень молодое государство.

Также, весьма неплохим стимулятором ускорения данного процесса может послужить имплементация норм английского (общего) права в отечественное законодательство. Как

вариант решения данного вопроса, можно создать так называемую «Элиту судебных актов» - решений судов, руководствуясь которыми судебные дела низших инстанций решались в соответствии с требованиями времени, придерживались одной идеологии и концепции.

Добиться быстрого, объективного, беспристрастного, законного судебного разрешения возникающих конфликтов можно за счет специализации судей и юридических служб. Необходимо также решить вопросы компенсации за время, потраченное правообладателями в судах на защиту своих прав, оплаты труда их представителей. Такой подход позволит наладить эффективную работу, обеспечить не простое декларирование, а подлинную реализацию авторских прав.

Наиболее распространенные в настоящее время виды нарушений авторского права и смежных прав - это использование соответствующих объектов без оформления договорных отношений с правообладателями, отсутствие указания имени автора при использовании произведения.

Также, в эру всеобщей глобализации, необходимо использовать опыт развитых стран в изучении вопроса о защите авторских прав, и использовать позитивный опыт с учетом современных казахстанских реалий и особенностей.

Например, в Соединенных Штатах Америки, использующих нормы общего права, есть специальный закон, защищающий владельцев авторских прав – Digital Millennium Copyright Act (DMCA) (в переводе – Закон «Об авторском праве в цифровую эпоху»). Этот закон, например, регламентирует и регулирует действия того же Google, удаляя некоторые результаты поиска из списка, если на эти сайты была подана жалоба автором контента [5].

DMCA дополняет законодательство США в области авторского права директивами, учитывающими современные технические достижения в области копирования и распространения информации. DMCA выводит за пределы правового поля не только непосредственное нарушение авторских прав путем копирования, но и производство, распространение технологий, позволяющих обходить технические средства защиты авторских прав. Документ ужесточает ответственность за нарушение авторских прав в интернете и защищает провайдеров от ответственности за действия пользователей. Он был принят еще в 1998 году. В Европейском союзе действует аналогичная директива.

В странах Западной Европы и в США более 20 лет назад законодательство по защите авторов подстроилось под рынок и контент в интернете стал регулироваться. У нас же, как описывалось ранее, такой практики пока что нет. **Думаю, в Казахстане также следует разработать аналогичный закон**, дополняющий законодательство с учетом современных видов незаконного распространения произведений интеллектуального труда человека, потому что большинство произведений на сегодняшний день публикуются онлайн, в том числе и в социальных сетях.

В соответствии с пунктом 2 статьи 125 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее – ГК) использование результатов интеллектуальной творческой деятельности и средств индивидуализации, которые могут быть объектом исключительных прав (интеллектуальной собственности), может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Право интеллектуальной собственности - это имущественное право его обладателя использовать объект права интеллектуальной собственности любым не запрещенным законом способом и распорядиться им по своему усмотрению, в частности, передать свое право другому лицу полностью или частично, разрешать использовать объект интеллектуальной собственности и распорядиться им иным способом [6].

Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений от 1886 года, договорами Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву и по исполнениям и фонограммам, статьей 978 ГК, статьей 16 Закона об авторском праве установлено, что использование объектов авторского права и смежных прав

в какой бы то ни было форме должно осуществляться с соответствующего разрешения автора или правообладателя.

Таким образом, любые действия по использованию объектов авторского права и смежных прав без соответствующих договоров, в том числе в сети Интернет, за исключением случаев, предусмотренных статьями 18-26 Закона об авторском праве, влекут нарушение исключительных имущественных прав автора или правообладателя.

Реалии же таковы, что абсолютно любой человек, имеющий доступ в Интернет, может без проблем скачать музыку, фото, фильмы, не заплатив за это ни копейки. Этот рынок у нас в стране никак не отрегулирован. Есть множество сайтов и приложений по скачиванию различной музыки, книг и других медиа-продуктов. Авторы, заинтересованные в получении коммерческой выгоды от своих работ, пытаются бороться с этим процессом, но пока безуспешно. Если один сайт или торрент-файл с фильмами, музыкой, программами и играми, подвергается блокировке, на его месте тут же появляются десятки других, причем с инструкций, как эту самую блокировку обойти.

В США, в рамках DMCA нарушающие авторские права страницы сайта или весь сайт можно удалить из поисковика Google. Но это можно сделать только после того, как владельцу сайта будет отправлено заявление о том, какой контент нарушил авторские права. Если же нарушающий чьи-то права контент через определенное время не будет удален, то Google обязан будет оперативно удалить материал или доступ к нему.

Несомненно, в связи со всеми вышеперечисленными обстоятельствами, у людей возникает весьма резонный вопрос: «Как авторам и правообладателям защититься от незаконного использования результатами их интеллектуального труда?».

Первое: необходимо сохранять промежуточные записи и «черновики» первоисточники и промежуточные записи. Это означает, что на него нельзя будет внести никакие изменения. Имея финальную версию своего продукта и все промежуточные и начальные варианты, вы всегда сможете продемонстрировать их в суде. Правонарушитель же в данном случае предоставит только конечный вариант. Это в первую очередь касается музыкальных произведений, сложных графических и инженерных работ. Именно от их незаконного использования, по данным американской фирмы Statista, правообладатели терпят наибольшие убытки, которые за период 2015-2016 годов оцениваются в 102 миллиона долларов только в США. Причем более чем в 50 процентах случаев правообладатели не смогли доказать свое первенство в создании продукта. Все потому, что многие файлы утекают в Сеть в результате проникновения вирусов в компьютеры, а также «хакерства». А защита техники — это уже проблема самих правообладателей..

Вполне действенным способом является создание водяного знака (watermark), который невозможно убрать, не обрезав часть снимка. На водяном знаке обычно указывается имя или псевдоним, никнейм фотографа, чтобы покупатель мог при необходимости найти автора в Сети и уже у него запросить понравившийся снимок. Естественно, не бесплатно. Кроме того, необходимо записать свое имя и контакты в настройках фотоаппарата. В этом случае каждый снимок будет содержать эту информацию, что значительно упростит судебные разбирательства.

Если вы работаете на постоянной основе с издательством или интернет-порталом, можно заключить с ним долгосрочный коммерческий контракт. Таким образом, за свои работы вы будете получать некоторую фиксированную сумму, а защитой авторских прав будет заниматься уже партнерская организация.

Зачастую свободные авторы сталкиваются с такой ситуацией: отправив готовый текст или дизайн, заказчик не оплачивает работу, но ее результатами неизменно пользуется. На практике, не всегда является целесообразным обращаться в суд, т.к. сумма судебных расходов может превысить сумму самой претензии.

Все мы не понаслышке знаем, что ничто иное так не мотивирует доверять кому-либо, как предоплата. Кроме того, необходимо устанавливать запрет на изменение и копирование текста или иных объектов, ставя пароль, и выдавать его только после полной оплаты. В этом случае заказчик сможет сначала оценить конечный продукт и при этом не сможет им воспользоваться, по крайней мере, легко. Вариант с обходом данного вида защиты, в виде перепечатывания готового текста возможен, но это уже из области трагикомедии. Тем более что даже в этом случае, имея на руках исходники, все еще можно подать на нечестного заказчика в суд.

Если ваши труды могут стоить больше, чем несколько тысяч тенге, то их вообще можно защитить нотариально. В этом случае необходимо распечатать готовый текст или, допустим, ноты музыкального произведения (причем желательно каждой партии для каждого музыкального инструмента) и заверить авторство у нотариуса. При судебных тяжбах, документы, извлеченные из архивов нотариуса, станут самым весомым доказательством вашей правоты.

Как бы банально это ни звучало, но свидетельские показания могут также значительно помочь в спорах с похитителями интеллектуальной собственности. Если ваши друзья и знакомые подтвердят, что вы с пяти лет увлечены игрой на домбре, то это станет дополнительным доказательством авторства вашей музыкальной партии для данного музыкального инструмента. Не забудьте также приложить ваши фотокарточки с музыкальными инструментами.

Еще один вполне надежный способ окончательно и бесповоротно застолбить за собой авторское право — многочисленные онлайн-сервисы для регистрации продукта. На них можно выкладывать почти все, что угодно — от детских четверостиший до архитектурных макетов. Отличительными чертами таких сервисов являются четко фиксируемое время и источник регистрации творения. В дальнейшем его невозможно изменить никакими способами. Причем желательно разместить свой шедевр на как можно большем количестве подобных ресурсов, в этом случае и при наличии исходных материалов вы практически полностью защищены от интеллектуального воровства.

Это если говорить про страны ЕС или США. В странах СНГ, в том числе и нашей, аргументы из всемирной Сети могут не слишком помочь в вашем разбирательстве. Поэтому **зарегистрируйте свои права.** Если ваше творение действительно способно принести вам хоть сколько-нибудь серьезные деньги, можно официально зарегистрировать его в Министерстве юстиции РК. Для этого, опять же, нужны все исходники и факт отсутствия аналогов в Сети. То есть, если ваши файлы уже «увели» в интернет, Минюст может отказать вам в регистрации авторских прав до судебного решения.

Кроме того, стоит помнить, что при регистрации в дальнейшем вам необходимо будет своевременно оплачивать налог с полученных от реализации вашего продукта доходов. Кроме того, процедура не бесплатная — два МРП для физических лиц и три — для юридических. Так что каждую фотографию или простенький логотип регистрировать не получится, да и не выгодно. А вот серьезное произведение, песню, скульптуру, картину или инженерный проект — продукты, имеющие определенную ценность на рынке, пожалуйста. В случае с инженерным проектом в игру вступает еще и патентное право, но это уже тема для отдельного разговора.

Есть еще один довольно простой способ защитить свой продукт — это записать его на какой-либо долговечный носитель информацией, пойти на почту и отправить его самому себе. Таким образом, у вас будет весомое доказательство со штампом государственной почтовой службы и с датой.

«Письмо самому себе» будет надежным защитником авторских прав, оно будет считаться неопровержимым доказательством того, что автором являетесь именно

вы. Конверт, конечно же, вскрывать нельзя, и нужно приберечь до суда, если до него дойдет. То же самое можно сделать и с помощью электронной почты.

Исходя из всего нами вышесказанного, можно сделать следующий вывод: Любой закон, принимаемый в том числе в сфере авторского права, должен учитывать интересы обеих сторон, т.е. не только авторов, но и пользователей и потребителей контента. Важно создать мотивацию не пользоваться нелегальным контентом, т. е. предлагать людям лучшие варианты использования информационных ресурсов. Например, выставлять высококачественный контент, выставлять актуальный материал по доступной цене, или делать эксклюзивный контент для обладателей платной, недорогой подписки. Ведь в первую очередь пользователей привлекают низкие цены и доступность. При постановке вопроса «цена или качество?» - пользователи чаще делают выбор в пользу цены, несмотря на плохое качество. Поэтому, если предоставить пользователям контент хорошего качества по низкой цене, с учетом экономической ситуации, делая скидки для представителей социально-уязвимых слоев населения, то нарушителей авторского права, возможно, станет гораздо меньше.

Список использованных источников

1. Гуцин А. А. Авторское право и Интернет; XIV Лебедевские чтения. — Пенза: «Гумниц», 2013.
2. Канторович А.Я. Авторское право на литературные, музыкальные, художественные и фотографические произведения. — Петроград.
3. Жабко Е.Д. Авторское право в Интернет. С.Петербург.
4. Закон Республики Казахстан от 10 июня 1996 года № 6-І «Об авторском праве и смежных правах» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 24.12.2012 г.)
5. THE DIGITAL MILLENNIUM COPYRIGHT ACT OF 1998 U.S. Copyright Office Summary
6. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Казахстан (Общая часть) Ответственные редакторы: Сулейменов М.К., Басин Ю.Г.

УДК 34.34.09

ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ КРИПТОВАЛЮТНОГО БИЗНЕСА В КАЗАХСТАНЕ

Исаев Данияр Серикович

Issayevs.mail@gmail.com

Кафедра гражданского, трудового и экологического права ЕНУ им.

Л.Н.Гумилева, Нур-Султан, Казахстан

Научный руководитель – Бексултанова Р.Т.

Правовое регулирование «новых финансовых технологий» должно служить в первую очередь целям защиты прав граждан и предпринимателей, которые участвуют в обороте криптовалют, а также создавать основу для обеспечения национальных интересов Республики Казахстан.