

преподаватель кафедры Финансово-
хозяйственной деятельности
старший лейтенант милиции
Гришин Дмитрий Юрьевич
Т.р.: 318-73-11
Т.д.: 428-60-65
2001 год

Проблемные вопросы применения законов об авторском праве

Прошло уже девять лет с момента принятия Закона РФ “О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных” и шесть лет со времени внесения последних изменений в Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах». Однако отдельные их положения до сих пор противоречат друг другу.

Вступивший в силу 20 октября 1992 года Закон РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" в ст. 1 дает определения основных понятий, применяемых в настоящем Законе. В ней сказано, что "программа для ЭВМ – это объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронно-вычислительных машин (ЭВМ) и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения"¹.

Статья 4 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах", в свою очередь, определяет собственный понятийный аппарат. Там говорится, что программа для ЭВМ это "объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата,

¹ Авторское право: Нормативные акты. Национальное законодательство и международные конвенции. М., 1998. С. 45.

включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения"¹.

Определение, содержащееся в Законе РФ "Об авторском праве и смежных правах" фактически дословно повторяет определение данного понятия, указанного в Законе РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных", однако за некоторым исключением. В определении, данном в Законе РФ "Об авторском праве и смежных правах" сказано, что подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения входят в состав программы. Таким образом, данный Закон утверждает, что авторские права на сами подготовительные материалы и аудиовизуальные отображения возникают одновременно с возникновением авторских прав на саму программу для ЭВМ, то есть без программы для ЭВМ, а, следовательно, и до ее завершения, эти авторские права существовать не могут. В то же время в Законе РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" говорится, что подготовительные материалы и аудиовизуальные отображения также подразумеваются под программой для ЭВМ, то есть могут самостоятельно являться объектом авторского права.

По нашему мнению, такая противоречивая позиция законодателя в этом вопросе вызывает возможные разногласия в случаях, когда один автор провел подготовительную работу по созданию программы для ЭВМ, но по каким-то причинам не пожелал или не успел довести ее до конца, а также не смог сохранить полученные подготовительные материалы в секрете. В случае, если другое лицо неправомерно использует эти материалы при написании своей программы, то по Закону РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" он будет нести ответственность за нарушение авторских прав. В то же время по Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах" он такой ответственности нести не будет в связи с тем, что без программы для ЭВМ под-

¹ Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". М.: "Спарк", Фонд "Правовая культура", 1996. С. 14.

готовительные материалы еще не являются самостоятельным объектом авторских прав.

Исходя из общего правила определения нормативно-правовых актов, обладающей большей юридической силой, Закон РФ “Об авторском праве и смежных правах”, как более общий и регламентирующий более широкую сферу правоотношений, а также принятый позднее, преобладает над Законом РФ “О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных”. Следовательно, при возникновении спорных моментов, подготовительные материалы и аудиовизуальные отображения не будут считаться охраняемыми авторским правом до тех пор, пока программа для ЭВМ не будет завершена. С нашей точки зрения в некоторых случаях такое положение вещей может вызвать негативные последствия, связанные с невозможностью восстановления нарушенных прав лица, которое выполнило, подчас, большую часть работы по созданию программы для ЭВМ (подбор, систематизация, переработка подготовительных материалов), но по какой-либо причине допустило их хищение либо распространение.

Таким образом, как нам представляется определение программы для ЭВМ, данное в Законе РФ “Об авторском праве и смежных правах” следует привести в соответствие с определением понятия “программа для ЭВМ”, содержащемся в Законе РФ “О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных”, как более полно отвечающем целям защиты прав авторов программ для ЭВМ.

Следующим спорным с нашей точки зрения положением, содержащимся в Законе РФ “Об авторском праве и смежных правах”, является отнесение права обнародования программы для ЭВМ к личным неимущественным правам автора без каких-либо оговорок (ст. 15 Закона).

Дело в том, что огромное количество программ для ЭВМ создается в рамках выполнения служебных обязанностей, причем в современных условиях качественные программные продукты создаются коллективом авторов. В процессе создания автор либо коллектив авторов может поэтапно отчиты-

ваться перед своим работодателем о ходе выполнения работ с представлением промежуточных результатов, на основании чего работодатель может и должен иметь возможность самостоятельно принимать решение о возможности обнародования программного продукта, даже если работа по его завершению еще не закончена. В реальной жизни с практическим применением данной ситуации неоднократно сталкивались за рубежом, когда, например, программные продукты компании “Microsoft” выходили в свет задолго до завершения работ над ними. Это было вызвано несколькими причинами: необходимостью всестороннего практического тестирования программного продукта в условиях его реальной эксплуатации, различными рекламными или маркетинговыми целями и т.д.

В соответствии с ч. 1 ст. 7 Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах” программы для ЭВМ приравниваются к литературным произведениям и, следовательно, нормы ст. 15 указанного Закона в полной мере применяются и к ним. Таким образом, работодатель лишается возможности самостоятельно решать, готов ли данный программный продукт к обнародованию и дальнейшему выпуску в свет или еще нет. В результате чего он теряет реальную возможность динамически реагировать на быстро изменяющуюся экономическую или политическую ситуацию в стране и в мире. Более того, если несколько авторов по той или иной причине откажутся давать свое разрешение на обнародование программы для ЭВМ, то это скорей всего вызовет необходимость разрешения конфликта в суде. Исходя из практики работы судов в России можно достаточно уверенно предположить, что рассмотрение такого дела во всех инстанциях затянется на несколько лет, что “смертельно” для программ для ЭВМ, относящихся к быстро развивающимся информационным технологиям. К моменту решения дела по существу программа вероятнее всего уже “морально устареет”. В тоже время, не всегда возможно быстро переделать те части программы, которые были написаны программистами, не пожелавшими обнародовать результаты своего труда.

Если бы компания “Microsoft” существовала в подобных правовых условиях, то она уже давно несла бы громадные убытки. В данный момент она находится в ситуации, когда ей жизненно необходимо выпустить в свет новую операционную систему “Windows XP” перед угрозой применения к ней судебных санкций, связанных с ее монополистическим положением на рынке в США, да и во всем мире, в сфере операционных систем и офисных приложений для IBM-совместимых персональных компьютеров. Сейчас было бы достаточно, чтобы два – три ведущих программиста, отвечавших за достаточно большие участки работы, отказались обнародовать программный продукт, посчитав, что он еще не готов к выпуску в свет (а по различной информации, ходившей в сети Интернет, естественно неофициальной, в финальном релизе (выпуске) операционной системы “Windows 2000”, выпущенной в конце 1999 года, содержалось до 60 000 **и з в е с т н ы х** ошибок – это ли не повод?). Задержка, вызванная судебным разбирательством с ними, либо просто замена программного кода, созданного этими программистами на другой, приведет к тому, что операционная система не успеет выйти в свет до судебного решения по ограничению монопольного положения данной компании. Это почти наверняка вызовет необходимость удаления интернет-браузера “Internet Explorer” и проигрывателя “Windows Media Player” из комплекта поставки. А это, вероятно, вызовет дальнейшие задержки в выпуске, равно как и необходимость снижения розничной цены программного продукта. В любом случае определенные убытки компании обеспечены.

Возвращаясь к российскому законодательству, мы видим, что ст. 9 “Личные права” Закона РФ “О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных” не содержит права на обнародование. В соответствии с данным Законом автору принадлежит имущественное право на “выпуск в свет программы для ЭВМ или базы данных”. При этом в ст. 1 указано, что “выпуск в свет (опубликование) программы для ЭВМ или базы данных – это представление экземпляров программы для ЭВМ или базы данных с согласия автора неопределенному кругу лиц (в том числе путем записи в память ЭВМ и вы-

пуска печатного текста) при условии, что количество таких экземпляров должно удовлетворять потребности этого круга лиц, принимая во внимание характер указанных произведений”. Понятие обнародования в соответствии с Законом РФ “Об авторском праве и смежных правах” это тоже выпуск в свет, но в первый раз.

Нам представляется, что, учитывая специфику самого объекта охраны, необходимо дополнить ч. 1 и ч. 2 ст. 15 данного Закона оговоркой, что положения указанной статьи в отношении права на обнародование произведения не действуют при создании программ для ЭВМ в порядке выполнения служебных обязанностей.