УДК 347.34022

# Некоторые аспекты применения норм о свободном использовании произведений с выплатой вознаграждения

***Абдуллазянова А.М.***
Аспирантка юридического факультета
Казанского (Приволжского) федерального университета

*В данной статье дан анализ свободного использования произведений науки, литературы и искусства с выплатой вознаграждения. Рассмотрены особенности выплаты компенсационного вознаграждения, актуальность вопроса, значимость и спорные моменты, связанные с таким использованием.*

*Ключевые слова: авторское право, свободное использование произведений с выплатой вознаграждения, компенсационное вознаграждение.*

Содержание авторского права направлено не только на обеспечение и защиту прав авторов и иных правообладателей, но также на развитие уровня образования, культуры и духовных ценностей общества в целом. В связи с этим авторское право содержит в себе специальные нормы, которые обеспечивают возможность использования произведений науки, литературы и искусства неограниченным кругом лиц. При этом основной задачей института свободного использования произведений является достижение баланса интересов авторов и правообладателей.

В юридической литературе институт свободного использования произведений в основном рассматривается как возможность использования произведений науки, литературы и искусства без разрешения авторов и иных правообладателей и без выплаты им вознаграждения на основании ст.ст. 1273-1280 ГК РФ [1]. Однако авторское право также содержит в себе нормы, которые позволяют использовать объекты авторского права без разрешения правообладателей, но с выплатой вознаграждения. Вместе с тем многие проблемные вопросы, связанные с таким использованием, в юридической литературе на сегодняшний день не раскрыты.

Право автора на получение вознаграждения является неотъемлемой частью исключительного права и в связи с этим детального закрепления в нормах Гражданского Кодекса РФ не имеет. Как справедливо отметила Е.А. Павлова, «в тех же случаях, когда использование произведения осуществляется не самим автором, а третьими лицами, доходы автора принимают форму авторского вознаграждения» [2].

Гражданский кодекс РСФСР 1964 г. [3] в ст. 495 содержал исчерпывающий перечень использования произведения без согласия автора с выплатой вознаграждения. К ним относились четыре случая: публичное исполнение выпущенных в свет произведений, причем если плата не взималась, то автор имел право на вознаграждение в случаях, установленных Советом Министров РСФСР; запись в целях публичного воспроизведения или распространения выпущенных в свет произведений на пленку, пластинку, магнитную ленту или иное устройство, за исключением использования произведений в кино, по радио или телевидению; использование композитором изданных литературных произведений для создания музыкальных произведений с текстом; использование выпущенных в свет произведений в промышленных изделиях.

Действующий Гражданский кодекс РФ (ГК РФ) прямо не перечисляет случаи ограничения авторского права с выплатой вознаграждения. Постановление № 5/29 от 26 марта 2009 г. [4] в п. 10.2 делает ссылку на ст. 1245 ГК РФ, которая содержит данную норму. Также данная норма повторяется в разделе «Авторское право» в п. 2 ст. 1273 ГК РФ.

В свою очередь, Указ Президента РФ от 5 декабря 1998 г. № 1471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей

фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения» [5] также установил, что с 1 февраля 1999 г. выпуск для свободного обращения ввозимых на территорию Российской Федерации оборудования (за исключением профессионального оборудования, не предназначенного для использования в домашних условиях) и материальных носителей, используемых для воспроизведения в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения, осуществляется при условии выплаты участниками внешнеторговой деятельности – импортерами этих товаров – вознаграждения авторам произведений, исполнителям и производителям фонограмм за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения. Таким образом, вознаграждение за использование произведения имеет компенсационный характер и выплачивается правообладателям за счет средств, которые подлежат уплате изготовителями и импортерами оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения.

Что касается зарубежного законодательства, то на сегодняшний день не выработан единый подход по взиманию подобного компенсационного сбора. К примеру, Люксембург является единственной страной в Евросоюзе, не имеющей законодательства в сфере сбора и выплаты вознаграждения правообладателям за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях, и, по сути, используется как оффшорная зона [6]. Также нет указанного сбора и в Австралии. В других странах существует специальная нормативная база. Как и в России, сбором компенсационного вознаграждения занимаются общества по коллективному управлению правами. Аккредитованные организации имеются в Португалии, Эстонии, Австрии и других странах. Плательщиками сбора практически во всех государствах являются изготовители и импортеры, перечни объектов, с которых взимаются сборы, являются открытыми. Например, в Румынии, Бельгии плательщиками являются продавцы указанного оборудования и носителей. Что касается тарифов, то во всем мире имеется два вида их установления: процент от цены ввоза оборудования и фиксированные платежи [6]. Таким образом, практически во всех странах мира на нормативном уровне определены порядки сбора подобных компенсационных платежей.

Нормы о выплате компенсационного вознаграждения с 2010 г. нашли отражение в Постановлении Правительства РФ № 829 «О вознаграждении за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях» и в его Положениях, включая Перечень оборудования и материальных носителей, используемых для свободного воспроизведения фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях [7], согласно которым размер вознаграждения составляет 1 % от цены реализации или таможенной стоимости единицы оборудования и материальных носителей. Уплата вознаграждения осуществляется на основании договора, заключенного между аккредитованной организацией с изготовителями и импортерами. В свою очередь, производители вносят средства ежеквартально не позднее 10-го числа месяца, следующего за отчетным периодом, и в этот же срок обязаны предоставлять в организацию отчет о реализации оборудования, а импортеры – письменное сообщение о выпущенных оборудованиях и носителях в срок, не превышающий 10 рабочих дней. Организация сопоставляет эту информацию с той, которая поступает от таможенных органов и направляет импортеру информацию о размере необходимой суммы. Выплата производится организацией авторам, исполнителям, изготовителям в сроки, которые устанавливаются уставом организации, но не реже одного раза в год. В свою очередь, законодательство предусматривают следующие пропорции выплаты вознаграждения: 40 % – авторам, 30 % – исполнителям, 30 % – изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений. Распределение вознаграждения осуществляется пропорционально фактическому использованию соответствующих фонограмм или аудиовизуальных произведений.

Проблемные аспекты, связанные с законностью и правомерностью применения Перечня оборудования и материальных носителей, раскрываются и в судебной практике. Так, Верховным Судом РФ рассматривалось заявление ООО «Нокиа» о признании недействующим вышеуказанного Перечня. Заявитель указал, что является импортером оборудования, а именно сотовых телефонов, и обязан выплачивать вознаграждение в адрес ООО «Российский Союз Правообладателей». Заявитель считает, что основной функцией сотового телефона является обеспечение сотовой и текстовой связи, а такие функции как звуко- и (или) видеозапись сотовых телефонов являются вспомогательными, используются лишь время от времени, в связи с этим использование сотовых телефонов не подпадает под действие норм ст.ст. 1245, 1273 ГК РФ. Однако суд в удовлетворении требований отказал, в обоснование указал, что данный Перечень утвержден Правительством РФ. В Перечне указаны те телефонные аппараты для сотовых сетей связи, которые относятся к оборудованию со звукозаписывающими и видеозаписывающими устройствами. В законодательстве нет положения, которые бы обязывали Правительство РФ учитывать фактическое использование пользователями оборудования, а также являются ли эти функции основными или вспомогательными [8]. Таким образом, суд определил, что установление Перечня

оборудования и носителей это прерогатива Правительства РФ, которое в свою очередь обозначило наименование такого оборудования с учетом его характеристик и функциональных особенностей, с помощью которых возможно свободно воспроизводить аудиовизуальное произведение и фонограммы в личных целях. Справедливо утверждение Е.А. Войниканис, что «перечень оборудования и материальных носителей …всех без исключения видов ЭВМ (персональных, профессиональных, ноутбуков и т.д.), а также всех видов телефонов (как сотовых, так и стационарных) не может не вызвать справедливых вопросов. Такой широкий перечень не существует ни в одной стране мира» [9].

Авторы произведений, исполнители и производители фонограмм могут получить вознаграждение посредством обращения в аккредитованные организации по коллективному управлению имущественными правами, потому что гражданское законодательство именно на них возлагает сбор средств для выплаты вознаграждения. Федеральная служба по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия (Росохранкультура) Приказом № 187 от 26 октября 2010 г. аккредитовала «Российский Союз Правообладателей» [10] в качестве такой организации и наделила правом осуществлять сбор вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях. К тому же ст. 1245 ГК РФ устанавливает исключения из объектов, облагаемых сбором вознаграждения за свободное использование фонограмм и аудиовизуальных произведений, а именно если оборудование и материальные носители предназначены для экспорта или являются профессиональным оборудованием, то сбор средств на такие носители не распространяется.

Таким образом, на первый взгляд на уровне закона регламентирован порядок сбора и выплаты компенсационного вознаграждения за использование аудиовизуальных произведений и фонограмм. Положительным в создании аккредитованной организации является то, что она может заниматься сбором авторского вознаграждения и выступать в интересах авторов без заключения договора с каждым из них. При этом реализация данных норм вызывает и правовые вопросы. Аккредитованная организация в принципе не может отследить за теми охраняемыми объектами, которые были воспроизведены гражданами, потому что это касается частной жизни каждого, и поэтому нереальным является выполнение условий, что распределение вознаграждения между конкретными правообладателями осуществляется пропорционально фактическому использованию соответствующих фонограмм или аудиовизуальных произведений. К тому же распределение вознаграждения на основе статистических данных, которыми оперирует в своей деятельности аккредитованная организация, также ставит под сомнение вопрос о правомерности распределения денежного вознаграждения. Тем более на уровне закона нет требований к конечным получателям вознаграждения, нет оснований для их выявления и установления. Все это ведет к возможности неправильного распределения вознаграждения и даже возможного злоупотребления со стороны аккредитованной организацией. В связи с этим является необходимым установить государственный надзор за правомерностью исчисления вознаграждения с изготовителей и импортеров.

Сбор вознаграждения за воспроизведение именно фонограмм и аудиовизуальных произведений не случаен, так как именно данная продукция является самой массовой и имеет большую актуальность по воспроизведению во всем мире. С одной стороны, данное положение оказывает положительное влияние на авторов, исполнителей и изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений, но с другой стороны, «как показывает практика многих стран, введение “авторского налога” на магнитофоны, оборудование и носители приводит к повышению цен на данные категории товаров» [11]. Данная норма ведет к повышению цен на подобное оборудование, а, в свою очередь, это обременяет и ту категорию граждан-покупателей, которые не занимаются воспроизведением произведений. Плательщиками авторского вознаграждения, согласно закону, являются изготовители и импортеры оборудования и материальных носителей, а именно лица, которые ввозят на территорию РФ либо изготавливают на территории РФ указанные оборудования и носители. Однако, вполне очевидно, что в итоге авторское вознаграждение будет включено в стоимость самой продукции при ее реализации, а потребители станут невольными плательщиками авторского вознаграждения. А это, в свою очередь, негативным образом затрагивает имущественные права граждан и нарушает общественные интересы. В связи с этим нужно отметить, что нормы закона, с одной стороны, охраняя имущественные права авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм, с другой стороны, создают неблагоприятные последствия для самых широких слоев населения, в связи с чем требуют детального урегулирования и доработки.

Таким образом, свободное использование произведений с выплатой вознаграждения согласно действующему законодательству представляет собой право на компенсационное вознаграждение за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений исключительно в личных целях, выплачиваемое авторам, исполнителям, изготовителям фонограмм и аудиовизуальных произведений изготовителями и импортерами оборудования. Вместе с тем при реализации данных норм на практике возникают проблемные вопросы, свя-

занные со сбором средств, перечнем оборудования, плательщиками вознаграждения, которые требуют детального урегулирования и разрешения на законодательном уровне.

*Литература:*


1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230 – ФЗ. // СЗ РФ. – 2006. – № 52. – Ст. 5496.
2. Павлова Е.А. Вознаграждение за использование произведений науки, литературы и искусства. Исследовательский центр частного права //Актуальные вопросы российского частного права. Сборник статей, посвященный 80-летию со дня рождения профессора В.А. Дозорцева // СПС «КонсультантПлюс».
3. Гражданский кодекс РСФСР (с изм. и доп. от 26.11.2001 г. № 147-ФЗ) // Ведомости ВС РСФСР. – 1964. – № 24. – Ст. 407; Российская газета. – 2001. – № 233.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26 марта 2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. – 2009. – № 70.
5. Указ Президента РФ от 05.12.1998 г. № 1471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения» // СЗ РФ. – 1998. – № 49. – Ст. 6016.
6. Ковтун Е.В., Коваленко Е.В. Система сбора и выплаты вознаграждения правообладателям за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях: проблемы и перспективы / Материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 11.07.2013. // СПС «КонсультантПлюс».
7. Постановление Правительства РФ от 14 октября 2010 г. № 829 «О вознаграждении за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях (вместе с тремя положениями: «Положение о сборе средств для выплаты вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях, подлежащих уплате изготовителями оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения», «Положение о сборе средств для выплаты вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях, подлежащих уплате импортерами оборудования и материальных носителей, используемых для такого воспроизведения», «Положение о распределении и выплате авторам, изготовителям и исполнителям фонограмм и аудиовизуальных произведений вознаграждения за свободное воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях» // СЗ РФ. – 2010. – Ст. 5398.
8. Определение Верховного Суда РФ от 04.10.2012 г. № АПЛ12-59 // СПС «КонсультантПлюс».
9. Войниканис Е.А. Право интеллектуальной собственности в цифровую эпоху: парадигма баланса и гибкости. 2012 // СПС Гарант.
10. Приказ Росохранкультуры от 26 октября 2010 г. № 187 «Об объявлении решения о государственной аккредитации организации по управлению правами на коллективной основе на осуществление деятельности в сфере осуществления прав авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм и аудиовизуальных произведений на получение вознаграждения за воспроизведение фонограмм и аудиовизуальных произведений в личных целях». – URL:http://www docs.pravo.ru/document/view/14786351/11222650/
11. Судариков С.А. Основы авторского права. – Мн.: Алматея, 2000. – 512 с.


## Application of Rules for Free Use of Artworks with Remuneration Payment

***A.M. Abdullazianova***
***Kazan (Volga Region) Federal University***

*The paper dwells upon free use of works of science, literature and art with remuneration payment. The author analyzes particularities of compensation payments, topicality of the issue, significance and debatable aspects connected with the free use.*

*Key words: copyright, free use of artworks with remuneration payment, compensation.*