

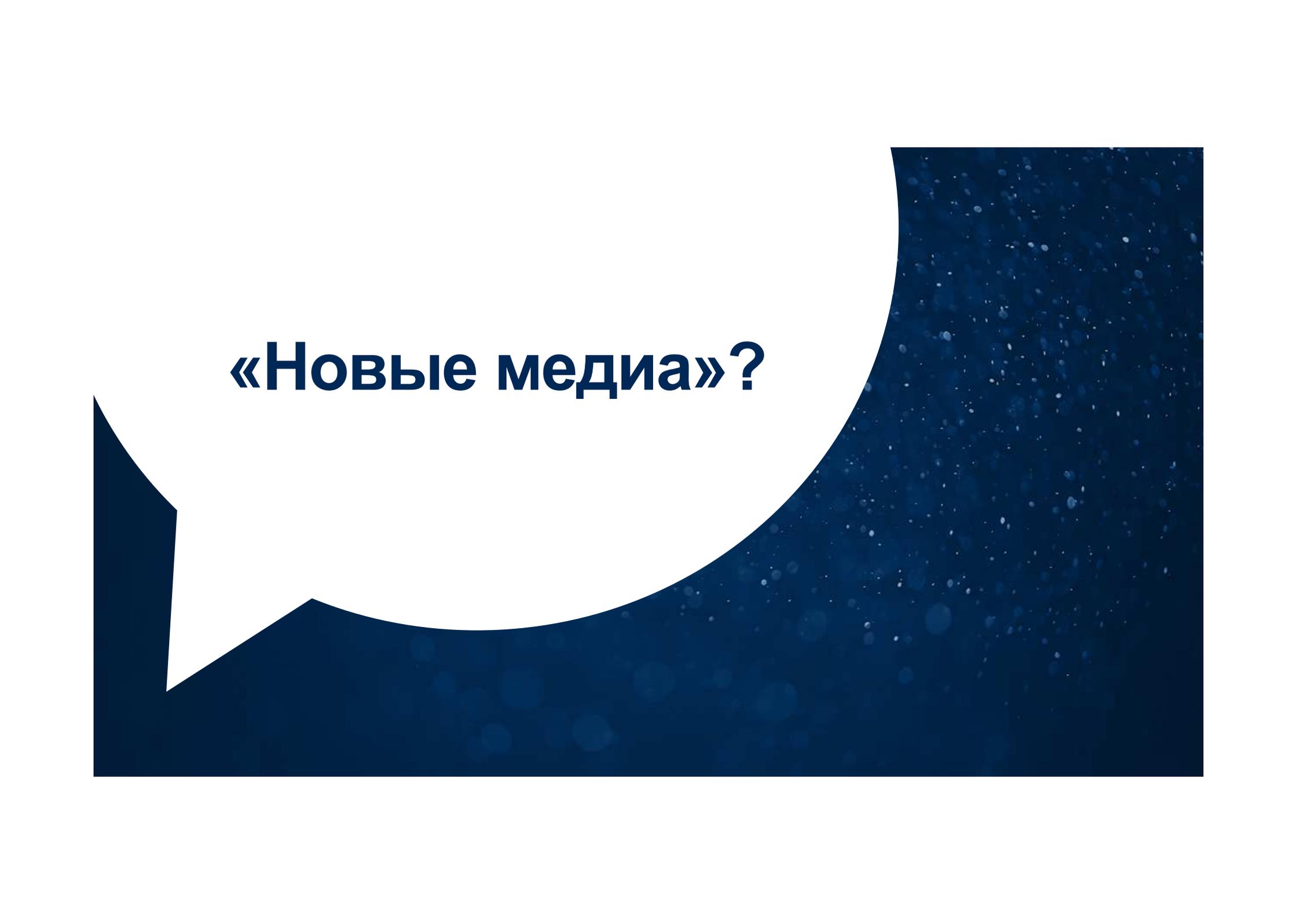
**Baker
McKenzie.**

Интеллектуальная собственность в НОВЫХ медиа

Дмитрий Семенов | 31 мая 2019 года



«Новые медиа»?



О чем мы говорим?

Появление новых субъектов, объектов и институтов

- Социальные сети
- Аудиовизуальные сервисы
- Блоги
- Поисковые ресурсы
- Видео-порталы





Создание **контента**

Лицензионные
соглашения в сети
«Интернет» и
соглашения с авторами
(пользователями)



Использование **контента**

Пользовательские
соглашения



Существующие **риски**

Гиперссылки,
свободное
использование и риски

1

Создание контента

Особенности лицензий

Основные риски

- 1. Трансграничный характер сети «Интернет» v. территориальная ограниченность лицензионных соглашений
- 2. Возникновение новых способов использования
- 3. Пределы использования

**Baker
McKenzie.**

Территория использования

Возможность осуществления доступа к контенту из любой страны мира

**Заключение
всемирных лицензий**

**Возможность ограничения
доступа по IP-адресу
посетителя сайта
(«геоблокинг»)**

Загрузка контента

Исчерпание прав

- Продажа или иное отчуждение экземпляра (не включает в себя доведение до всеобщего сведения)
- Необходима тождественность переданного и полученного экземпляров

Загрузка контента на устройства пользователей

- Не отчуждение, а предоставление права использования на срок действия «подписки»
- Посредством загрузки создается новый экземпляр

- 1) В данном случае не возникает исчерпание права
- 2) У пользователя возникает право воспроизведения

2

Использование контента

Пользовательские соглашения

Инструмент снижения рисков: что там должно быть?





Отсутствие в пользовательском соглашении обязанности пользователя по соблюдению исключительных прав при размещении контента и безусловного права провайдера удалить незаконно размещенный контент может привести к ответственности в качестве информационного посредника

Постановление Президиума ВАС РФ от 01 ноября 2011 г. № 6672/11

*Решение Арбитражного суда г. Москвы от 25 июня 2012 г.
по делу № А40-117492/11-27-1007*

3

Существующие риски

а

Свободное ИСПОЛЬЗОВАНИЕ



Цитатой является точная дословная выдержка из какого-нибудь текста, высказывания. Цитируемый (вставленный) текст должен однозначно идентифицироваться как вставленный (то есть как часть другого текста)

Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 27.11.2018 г. № 80-КГ18-12

Возможно ли «цитирование» фотографий? (ИП Варламов И.А. против «Архи.ру»)

Верховный суд считает, что да

Любые произведения науки, литературы и искусства, охраняемые авторскими правами, в том числе **фотографические произведения**, могут быть **свободно использованы без согласия автора и выплаты вознаграждения** при наличии четырех условий:

(Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 25.04.2017 г. № 305-ЭС16-18302 по делу № А40-142345/2015)



Добавление аудио-ряда расценивается как переработка

Аудиовизуальные произведения

«Цитирование ... подразумевает использование произведения автора в том виде, в котором его создал автор. Аудиовизуальные произведения истца содержали как видео- так и звуковой ряд, представляющий собой комментарии автора. Однако ответчики заместили звуковой ряд в фрагментах спорных произведений, использованных ими в телепередачах (видеосюжетах)».

(Постановление Суда по интеллектуальным правам от 18 сентября 2017 г. N С01-578/2017 по делу N А46-13488/2016)



Права автора

Воспроизведение статей

Законодательство разрешает доведение до всеобщего сведения правомерно опубликованных статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам в случаях, если такое доведение не было специально запрещено автором или иным правообладателем (пп. 3 п. 1 ст. 1274 ГК)

*«При этом указание на запрет использования статьи может содержаться в тексте статьи, иным образом сопровождать текст статьи или указываться в общем виде в соответствующем периодическом печатном издании, при передаче произведений в эфир или по кабелю, доведении их до всеобщего сведения»
(ППВС от 23.04.2019 г. №10).*



Вопрос об отнесении конкретной статьи к статьям по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам не требует специальных знаний, а следовательно, может разрешаться судом без назначения экспертизы

Постановление Пленума Верховного суда от 23.04.2019 г. № 10

b

**Гиперссылки,
embed content**



Наличие на интернет-сайте сетевого издания гиперссылки на материал (текст, видео-, аудио-, изображение и т.д.) с противоправным контентом расценивается Роскомнадзором как способ распространения данного контента в том случае, если такая гиперссылка является неотъемлемой частью контекста

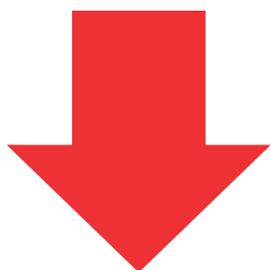
Роскомнадзор

Пример

В ноябре 2017 г.
Роскомнадзор составил
протоколы в отношении
сетевых изданий,
разместивших ссылки на
видеофрагменты о
завершении баттла
Охххуmiron и американского
рэпера Dizaster

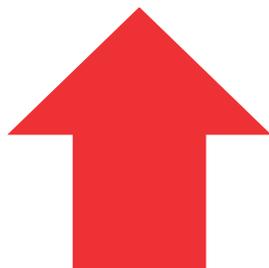
Распространение контента посредством ссылок

Возможные риски



Распространение
контента (подход
РКН) =
использование

Всего лишь
способ
адресации



Гиперссылка «не создает какую-либо связь между сайтом, на котором она размещена, и самим объектом, поскольку по адресу, содержащемуся в ссылке, может находиться совершенно другой объект».

(Решение Арбитражного суда г. Москвы от 30 марта 2011 г. по делу № А40-139835/10-26-1143)

«Лицо, предоставляющее ссылку на другой материал, находящийся в информационно-телекоммуникационной сети, по своему характеру действий приравнивается к лицам, указанным в пункте 3 статьи 1253¹ ГК РФ, так как оно определяет возможность перехода к этому материалу» (т.е. к лицам, предоставляющим возможность доступа к материалу).

*NB! Данное положение не
нашло выражения в
итоговом тексте ППВС*

Правовая природа “embed” контента

Что такое “embed” контент? Это встраивание элементов из различных, позволяющее отображать определенную информацию с такого сервиса (другого информационного ресурса) на собственном веб-сайте.

Способ использования: не воспроизведение (т.к. отсутствует создание новой копии), а доведение до всеобщего сведения (*Решение Арбитражного суда Волгоградской области от 22 июля 2015 г. по делу № А12-21407/2015*)



Embed: посредник или нарушитель?

Есть риски быть признанным нарушителем

*NB! Критерии
из текста
проекта
ППВС от
23.04.2019 г.
№ 10*

Нарушитель

- Не указан источник размещения материала
- Контент рассматривается как часть сайта
- Контент исходит от размещающего сайта

Посредник

- Указано, что материал находится на другом сайте
- Контент не рассматривается как часть сайта
- Контент не исходит от размещающего сайта

*NB! Данные
положения не
нашли
выражения в
итоговом
тексте ППВС*

4

Необходимые действия

Как обезопасить себя?

Необходимые действия

Что необходимо проверить, чтобы избежать неблагоприятных последствий?

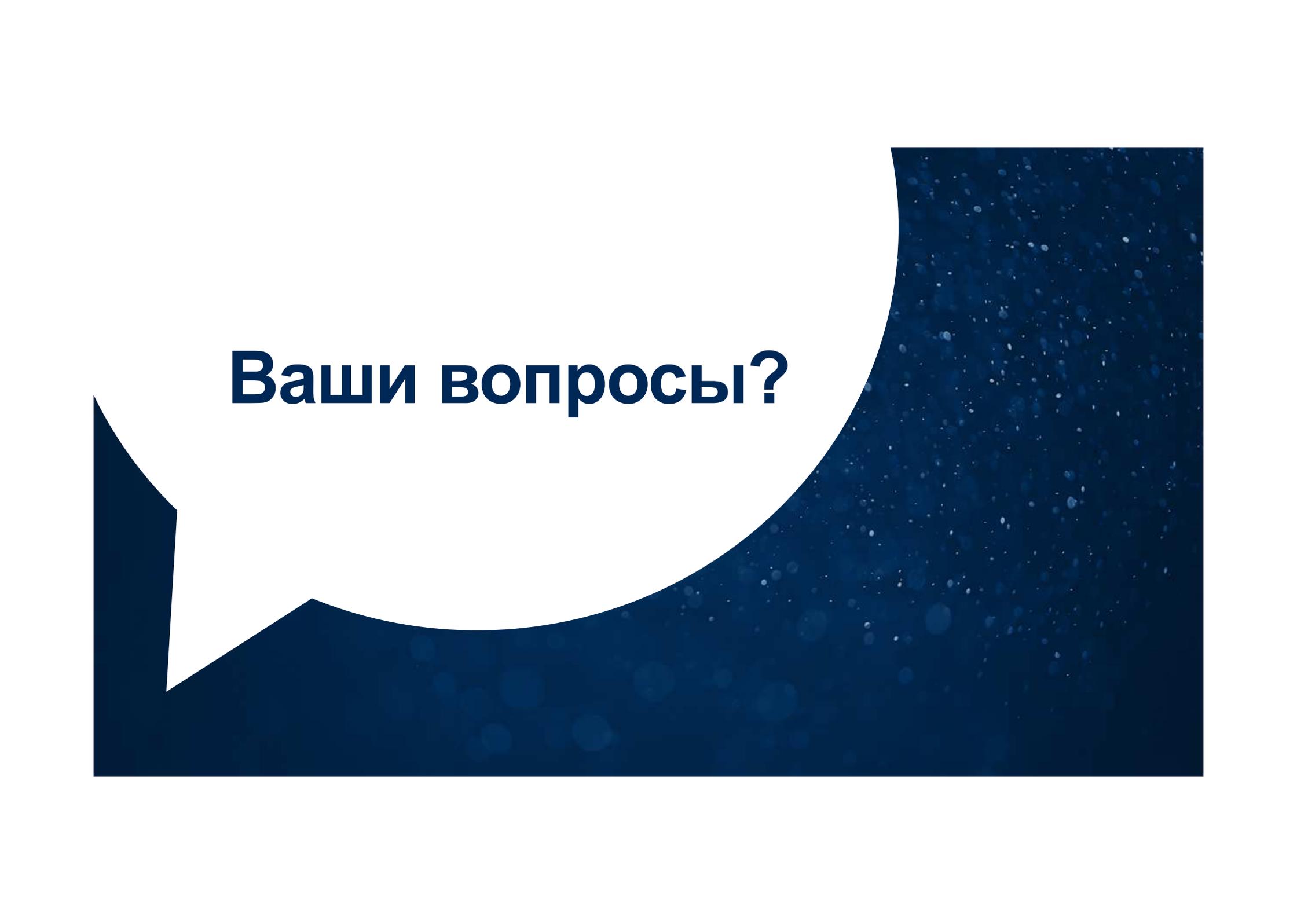
- Предмет заимствования (сложное ли произведение, его объем и др.)
- Кто является автором / источник заимствования
- Территорию использования
- Пользовательское соглашение на сайте, с которого осуществляется заимствование

Существующие риски

Блокировка веб-сайта|страницы во внесудебном порядке

Требования по нарушению исключительных прав (e.g., выплата компенсации)

Репутационные риски

The image features a dark blue background with a white speech bubble shape. The speech bubble is positioned in the upper left and center, with its tail pointing towards the bottom left. The text 'Ваши вопросы?' is written in a bold, dark blue font inside the white area of the speech bubble. The background has a subtle, grainy texture.

Ваши вопросы?

Baker McKenzie.

“Бейкер и Макензи - Си-Ай-Эс, Лимитед” входит в состав Baker & McKenzie International, организации, созданной в форме швейцарского объединения (Swiss Verein), состоящего из юридических фирм - участников объединения в разных странах мира. В соответствии с общепринятой терминологией, используемой компаниями в сфере профессиональных услуг, термин “партнер” означает лицо, имеющее статус партнера в такой юридической фирме или занимающее аналогичную должность. Термин “офис” или “представительство” означает, соответственно, офис такой юридической фирмы.

© 2019 Бейкер и Макензи – Си-Ай-Эс, Лимитед

bakermckenzie.com