

ПРАВОВЫЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ДЛЯ СОЗДАТЕЛЕЙ И ВЛАДЕЛЬЦЕВ ЭЛЕКТРОННЫХ БИБЛИОТЕК

В подготовке данного документа принимала участия рабочая группа под общим руководством *Монахова В.Н.* – сектор информационного права института государства и права РАН - в составе *Антопольский А.Б.*- некоммерческое партнерство «Электронные библиотеки», *Майстрович Т.В.* – Российская государственная библиотека, *Невзоров И.В.*- юридическая компания "Качкин и Партнеры" (СПб), *Данилина Е.А.* - государственная научная педагогическая библиотека им. К.Д. Ушинского.¹

1. Общие положения

Настоящий документ предназначен для владельцев и создателей электронных коллекций документов публичного использования, прежде всего в науке, культуре и образовании (далее – электронные библиотеки, ЭБ).

Правовые рекомендации направлены на решение следующих задач:

- помочь владельцам ЭБ избежать нарушений действующего законодательства;
 - обеспечить правовые условия для сохранности создаваемых электронных коллекций;
 - обеспечить реализацию исключительных прав создателей ЭБ;
- помочь избежать конфликтов между участниками деятельности по созданию, поддержке и использованию ЭБ, а для тех ситуаций, когда такого рода конфликтов избежать не удалось, предложить механизмы для цивилизованного их урегулирования.

Электронные библиотеки осуществляют свою деятельность в целях обеспечения реализации гражданами и организациями права свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом, закрепленного в статье 29 Конституции Российской Федерации.

Настоящие рекомендации подготовлены на основе следующих законодательных актов:

- Федеральный Закон «О библиотечном деле»,
- Федеральный Закон «Об информации, информатизации, защите информации»,
- Закон РФ «О средствах массовой информации»,
- Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах»,
- Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных»,

¹ Благодарим ЗАО «Публичная библиотека», ООО «КМ онлайн», ЗАО «Бизнес Ньюс Медиа», Общественную коллегию по жалобам на прессу, юридическую компанию "Качкин и Партнеры" (СПб) за любезно предоставленные разрешения на публикацию в настоящем издании образцов своих документов и подборки материалов судебной практики.

Правовые рекомендации составлены в соответствии с российским законодательством по состоянию на 1 января 2006 года.

2. Содержание рекомендаций

Рекомендации включают следующие разделы:

- Субъекты и объекты правоотношений в области ЭБ
- Рекомендации по институализации статуса собственника и владельца ЭБ.
- Вопросы соблюдения авторского права при создании ЭБ.
- Организация взаимоотношений ЭБ с правообладателями.
- Охрана исключительных прав создателей и владельцев ЭБ.
- Оформление ЭБ как активов.
- Механизмы саморегулирования в области создания и использования ЭБ.

Рекомендации не включают правовые вопросы, связанные с созданием электронных коллекций юридически значимых документов, а также использованием в ходе создания и пользования электронными библиотеками электронной цифровой подписи. Данные вопросы должны стать предметом самостоятельного документа.

В Приложениях к рекомендациям приводятся образцы гражданско-правовых документов, связанных с деятельностью ЭБ, некоторые судебные решения, принятые по связанным с ЭБ делам, а также другие документы, представляющие интерес для владельцев и создателей ЭБ.

3. Субъекты и объекты правоотношений в области ЭБ

В настоящем разделе приведены определения основных терминов, используемых в Рекомендациях, а также указаны основные формы представления информации, которые могут образовывать содержание ЭБ:

Электронная библиотека - информационная система, включающая упорядоченный фонд первичных электронных документов, формируемых в соответствии с заданными критериями, предназначенный для общественного использования, и комплекс программно-технологических средств, реализующих функции создания, использования и хранения этого фонда

Собственник ЭБ — субъект, в полном объеме реализующий полномочия владения, пользования, распоряжения ЭБ. (в соответствии с ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации»). В качестве собственника обычно выступает субъект, создавший ЭБ и\или осуществляющий финансирование создания ЭБ, если иное не установлено законом или договором.

Владелец ЭБ — субъект, осуществляющий владение и пользование ЭБ и реализующий полномочия распоряжения в пределах, установленных законом или переданных ему собственником (в соответствии с ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации»). В качестве владельца выступает субъект или субъекты, осуществляющие создание, поддержание, использование, хранение ЭБ. У одной ЭБ может быть несколько владельцев, в том числе, осуществляющих различные функции.

Создатель ЭБ — субъект, обладающий исключительными правами на ЭБ как на объект авторского права, творческим трудом которого создана ЭБ (в соответствии с Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» и Законом РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных»). ЭБ может создаваться как служебное произведение, в порядке выполнения служебного задания, и тогда имущественные права принадлежат работодателю, а у исполнителей отдельных работ остаются личные неимущественные права, главное из которых — право на имя, то есть право именовать себя автором, создателем ЭБ как определенной оригинально подобранной совокупности документов/базы данных.

Пользователь ЭБ — субъект, обращающийся к ЭБ за получением необходимой ему информации и пользующийся ею.

В правоотношениях, связанных с созданием и использованием ЭБ, объектом прав могут выступать как вся ЭБ (например, в случаях, когда одно лицо продает всю ЭБ другому лицу), так и непосредственно какая-то часть информации (в форме электронных документов или электронных изданий), содержащаяся в ЭБ (например, когда отдельные документы включаются или исключаются из состава ЭБ).

Электронная библиотека, как определенное объединение электронных документов, с точки зрения российского законодательства может существовать в таких правовых формах как:

Библиотечный фонд (в смысле ФЗ «О библиотечном деле») — собрание электронных документов, представляемое электронной библиотекой в пользование физическим и юридическим лицам.

Информационный ресурс (в смысле ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации») — отдельные электронные документы и отдельные электронные массивы документов, размещенные в информационных системах.

Информационная система (в смысле ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации») — организационно упорядоченная совокупность электронных документов (массивов электронных документов) и информационных технологий, в том числе с использованием средств ЭВМ и связи.

База данных (в смысле Закона РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных») — объективная форма представления и организации совокупности данных систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Средство массовой информации (в смысле Закона РФ «О средствах массовой информации») — форма периодического распространения в электронном виде массовой информации, входящей в состав ЭБ.

В соответствии с ГОСТ 7.83.2001 и ФЗ «Об электронно-цифровой подписи» информация, размещенная в ЭБ, может существовать в таких формах как:

Электронный документ — документ на машиночитаемом носителе, в котором информация представлена в электронно-цифровой форме, для использования которого необходимы средства вычислительной техники.

Электронное издание — электронный документ (группа электронных документов), прошедший редакционно-издательскую обработку, предназначенный для распространения в неизменном виде, имеющий выходные сведения.

В зависимости от различных критериев выделяются следующие виды электронных изданий, которые могут быть включены в ЭБ:

- по наличию печатного эквивалента:

электронный аналог печатного издания — электронное издание, в основном воспроизводящее соответствующее печатное издание (расположение текста на страницах, иллюстрации, ссылки, примечания и т.п.),

самостоятельное электронное издание — электронное издание, не имеющее печатных аналогов;

- по природе основной информации:

текстовое (символьное) электронное издание — электронное издание, содержащее преимущественно текстовую информацию, представленную в форме, допускающей посимвольную обработку,

изобразительное электронное издание — электронное издание, содержащее преимущественно электронные образцы объектов, рассматриваемых как целостные графические сущности, представленных в форме, допускающей просмотр и печатное воспроизведение, но не допускающей посимвольной обработки,

звуковое электронное издание — электронное издание, содержащее цифровое представление звуковой информации в форме, допускающей ее прослушивание, но не предназначенной для печатного воспроизведения,

программный продукт — самостоятельное, отчуждаемое произведение, представляющее собой публикацию текста программы или программ на языке программирования или в виде исполняемого кода,

мультимедийное электронное издание — электронное издание, в котором информация различной природы присутствует равноправно и взаимосвязано для решения определенных разработчиком задач, причем эта взаимосвязь обеспечена соответствующими программными средствами;

- по целевому назначению:

официальное электронное издание — электронное издание, публикуемое от имени государственных органов, учреждений, ведомств или общественных организаций, содержащее материалы нормативного или директивного характера,

научное электронное издание — электронное издание, содержащее сведения о теоретических и (или) экспериментальных исследованиях, а также научно подготовленные к публикации памятники культуры и исторические документы,

научно-популярное электронное издание — электронное издание, содержащее сведения о теоретических и (или) экспериментальных исследованиях в области науки, культуры и техники, изложенные в форме, доступной читателю-неспециалисту,

производственно-практическое электронное издание — электронное издание, содержащее сведения по технологии, технике и организации производства, а также других областей общественной практики, рассчитанное на специалистов различной квалификации,

нормативно производственно-практическое электронное издание — электронное издание, содержащее нормы, правила и требования в разных сферах производственной деятельности,

учебное электронное издание — электронное издание, содержащее систематизированные сведения научного или прикладного характера, изложенные в форме, удобной для изучения и преподавания, и рассчитанное на учащихся разного возраста и степени обучения,

массово-политическое электронное издание — электронное издание, содержащее произведение общественно-политической тематики, агитационно-пропагандистского характера и предназначенное широким кругам читателей,

справочное электронное издание — электронное издание, содержащее краткие сведения научного и прикладного характера, расположенные в порядке, удобном для их быстрого отыскания, не предназначенное для сплошного чтения,

электронное издание для досуга — электронное издание, содержащее общедоступные сведения по организации быта, разнообразным формам самодеятельного творчества, различным видам увлечений, компьютерные игры,

рекламное электронное издание — электронное издание, содержащее изложенные в привлекающей внимание форме сведения об изделиях, услугах, мероприятиях с целью создания спроса на них,

художественное электронное издание — электронное издание, содержащее произведения художественной литературы, изобразительного искусства, театрального, эстрадного и циркового творчества, произведения кино, музейную и другую информацию, относящуюся к сфере культуры и не являющейся содержанием научных исследований;

- по технологии распространения:

локальное электронное издание - электронное издание, предназначенное для локального использования и выпускающееся в виде определенного количества идентичных экземпляров (тиража) на переносимых машиночитаемых носителях,

сетевое электронное издание - электронное издание, доступное потенциально неограниченному кругу пользователей через телекоммуникационные сети,

электронное издание комбинированного распространения - электронное издание, которое может использоваться как в качестве локального, так и в качестве сетевого;

- по характеру взаимодействия пользователя и электронного издания:

детерминированное электронное издание - электронное издание, параметры, содержание и способ взаимодействия с которым определены издателем и не могут быть изменяемы пользователем,

недетерминированное (интерактивное) электронное издание - электронное издание, параметры, содержание и способ взаимодействия с которым прямо или косвенно устанавливаются пользователем в соответствии с его интересами, целью, уровнем подготовки и т.п. на основе информации и с помощью алгоритмов, определенных издателем;

- по периодичности:

непериодическое электронное издание - электронное издание, выходящее однократно, не имеющее продолжения,

сериальное электронное издание - электронное издание, выходящее в течение времени, продолжительность которого заранее не установлена, как правило, нумерованными и (или) датированными выпусками (томами), имеющими одинаковое заглавие,

периодическое электронное издание - сериальное электронное издание, выходящее через определенные промежутки времени, постоянным для каждого года числом номеров (выпусков), не повторяющимися по содержанию, однотипно оформленными нумерованными и (или) датированными выпусками, имеющими одинаковое заглавие,

продолжающееся электронное издание - сериальное электронное издание, выходящее через неопределенные промежутки времени, по мере накопления материала, не повторяющимися по содержанию, однотипно оформленными нумерованными и (или) датированными выпусками, имеющими общее заглавие,

обновляемое электронное издание - электронное издание, выходящее через определенные или неопределенные промежутки времени в виде нумерованных или датированных выпусков, имеющих одинаковое заглавие и частично повторяющееся содержание. Каждый следующий выпуск содержит в себе оставшуюся актуальную информацию и полностью заменяет предыдущий.

- по структуре:

однотомное электронное издание - непериодическое электронное издание, выпущенное на одном машиночитаемом носителе,

многотомное электронное издание - непериодическое электронное издание, состоящее из двух или более пронумерованных частей, каждая из которых представлена на самостоятельном машиночитаемом носителе, представляющее собой единое целое по содержанию и оформлению,

электронная серия - сериальное электронное издание, включающее совокупность томов, объединенных общностью замысла, тематики, целевым или читательским назначением, выходящих в однотипном оформлении.

4. Рекомендации по институализации статуса собственника и владельца ЭБ

В настоящих Рекомендациях под институализацией статуса собственника и владельца ЭБ понимается совокупность мероприятий, проведение которых необходимо для создания ЭБ и придания фактически существующей ЭБ определенного правового статуса, а также для установления правового статуса субъекта (субъекта институализации), который будет осуществлять мероприятия по созданию, управлению ЭБ и вступать в отношения с третьими лицами в процессе функционирования ЭБ.

Существующие варианты институализации статуса собственника и владельца ЭБ дифференцируются в зависимости от организационно-правовой формы и уже имеющегося правового статуса субъекта, создающего и управляющего ЭБ, а также в зависимости от наличия стремления создателя ЭБ ограничить свою имущественную ответственность перед третьими лицами и его желания обеспечить функционирование ЭБ под каким-то определенным оригинальным наименованием.

Каждый из приведенных в данном разделе вариантов институализации статуса собственника и владельца ЭБ отнюдь не абсолютен, а обладает как определенными преимуществами, так и недостатками.

А. Владелец ЭБ уже имеет юридический статус библиотеки

Одним из вариантов создания ЭБ является ее создание на базе юридического лица, обладающего правовым статусом библиотеки (в соответствии с ФЗ «О библиотечном деле»). Юридическое лицо обладает правовым статусом библиотеки, если оно представляет собой информационное, культурное, образовательное учреждение или организацию, располагающую фондом тиражированных документов и предоставляющих их во временное пользование физическим и юридическим лицам. Правовым статусом библиотеки может быть наделено и структурное подразделение предприятия, учреждения, организации.

Обладание юридическим лицом правовым статусом библиотеки предоставляет ему дополнительные права, предусмотренные нормами российского законодательства о библиотечном деле и авторском праве (например, право предоставлять во временное пользование произведения без согласия автора и выплаты вознаграждения в соответствии с нормой части 2 статьи 19 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»).

Наличие статуса библиотеки подтверждается закреплением библиотечных функций в учредительных документах юридического лица или в утвержденном руководителем организации Положении о библиотеке как структурном подразделении организации.

Если юридическое лицо к моменту создания ЭБ уже обладает правовым статусом библиотеки, дополнительных действий по институализации ЭБ не требуется.

Владельцем ЭБ в таком случае является само юридическое лицо, имеющее статус библиотеки. При этом собственником ЭБ может являться:

- в отношении государственных библиотек – Российская Федерация или субъект Российской Федерации;
- в отношении муниципальных библиотек – орган местного самоуправления;
- в отношении библиотек, созданных на базе учреждений (структурных подразделений учреждений) других форм собственности, собственник ЭБ устанавливается в учредительных документах этих учреждений. Если в

учредительных документах упоминания об ЭБ отсутствует, собственником будет признаваться лицо, создавшее данное учреждение. При этом рекомендуется зафиксировать права владения и распоряжения на ЭБ специальным решением органа исполнительного органа собственника;

- в отношении библиотек, созданных на базе юридических лиц, не являющихся учреждениями (а также унитарными предприятиями), собственником ЭБ будет считаться само юридическое лицо.

Б. Владельцем ЭБ является организация, не имеющая статуса библиотеки.

ЭБ может создаваться на базе организации, которая к моменту создания ЭБ не имеет правового статуса библиотеки. Среди распространенных случаев создания ЭБ в рамках данного варианта могут быть случаи создания ЭБ в рамках структурного подразделения в научно-исследовательском институте, вузе, музее и других учреждениях науки, культуры и образования.

В этой ситуации руководителю организации рекомендуется подготовить и утвердить «Положение об электронной библиотеке...», возлагающее функции владельца ЭБ на конкретное структурное подразделение данной организации. Для организаций, в которых создание, ведение и использование ЭБ является основной или существенной функцией, рекомендуется эту функцию закрепить в Уставе такой организации.

При создании ЭБ на базе структурного подразделения организации возникает правовое основание трактовать либо данное структурное подразделение, либо организацию как имеющую правовой статус библиотеки и рассматривать ее как подпадающую под действие законодательства о библиотечном деле и авторском праве, а, следовательно, и обладающую дополнительными правами, присущими библиотекам.

ЭБ в таком случае приобретает правовой режим библиотечного фонда в смысле Федерального Закона «О библиотечном деле». Собственником ЭБ является в таком случае лицо, являющееся собственником имущества всей организации или учреждения в соответствии с их учредительными документами.

В. Достаточно часто возможны ситуации, при которых создатель ЭБ желает осуществлять создание ЭБ на базе нового юридического лица, либо вообще не создавать каких-либо юридических лиц.

В таких случаях рекомендуется использовать следующие варианты:

В 1. Учредить отдельное юридическое лицо с полномочиями, закрепленными в учредительных документах, по предоставлению документов из находящихся в его владении организованных фондов во временное пользование физическим и юридическим лицам (библиотечные функции).

Создаваемое юридическое лицо - владелец ЭБ - может быть коммерческим (например, АО или ООО) или некоммерческим (например, АНО, НП), однако в его уставе следует предусмотреть выполнение вышеуказанных библиотечных функций.

Созданное юридическое лицо от своего имени осуществляет сбор документов в ЭБ, при необходимости заключает авторские договора с авторами произведений, включаемых в ЭБ, отвечает самостоятельно переданным ему имуществом за причиненные третьим лицам убытки.

При желании использовать ЭБ в процессе осуществления предпринимательской деятельности необходимо создавать юридическое лицо в организационно-правовых формах коммерческих организаций².

² Либо не создавать юридического лица, но обязательно зарегистрировать гражданина – собственника ЭБ – в качестве индивидуального предпринимателя. (Подробнее - раздел В3 настоящих Рекомендаций). Осуществление предпринимательской деятельности без создания юридического лица и регистрации

Выбор коммерческих либо некоммерческих организационно-правовых форм юридического лица, на базе которого создается ЭБ, зависит от нескольких факторов:

а) *В зависимости от желания распределять полученную от предоставления третьим лицам доступа к ЭБ, и оказания прочих услуг, связанных с функционированием ЭБ, прибыль.* Если учредители желают распределять такую прибыль, юридическое лицо, обслуживающее ЭБ, должно быть создано в одной из форм коммерческих организаций (наиболее простой вариант создания в форме ООО).

б) *В зависимости от желания создавать уставный капитал юридического лица, ограничивающий ответственность создателя ЭБ перед третьими лицами.* Коммерческие организации в форме ООО или АО при учреждении обязаны создавать уставный капитал, которым гарантируют интересы третьих лиц, которым может быть причинен вред. Учредители передают в уставный капитал данных коммерческих организаций имущество (в том числе имущественные права), на которое в случае предъявления требований третьими лицами и может быть обращено взыскание. Некоммерческие организации такой уставный капитал не создают.

в) *В зависимости от желания использовать определенное фирменное наименование, которое позволит отличить данную ЭБ от остальных аналогичных ЭБ.* В соответствии со статьей 54 Гражданского Кодекса РФ коммерческая организация должна иметь фирменное наименование и имеет исключительное право на его использование. Подобное означает, что третьи лица не вправе использовать данное фирменное наименование без согласия его обладателя. Использование фирменного наименования также предоставляет определенную правовую защиту от третьих лиц доменного имени сайта ЭБ в сети Интернет, если данное доменное имя сходно с фирменным наименованием.

Таким образом, при желании учредителей распределять прибыль от деятельности юридического лица, управляющего ЭБ, либо использовать фирменное наименование юридического лица должно создаваться в формах коммерческой организации с обязательным внесением денежных средств в уставный капитал. В случае, если цели распределения прибыли учредителями не ставится, то эффективнее создать юридическое лицо в формах некоммерческой организации. При этом полученная прибыль будет идти исключительно на цели, указанные в учредительных документах некоммерческой организации (например, на пополнение библиотечного фонда), но не будет распределяться среди учредителей.

Если создание ЭБ финансировалось определенным лицом, в большинстве случаев необходимо включить его в число учредителей данного юридического лица. Однако эта рекомендация не распространяется на финансирующие создание ЭБ государственные научные фонды (РФФИ, РГНФ), которые согласно своим уставам не претендуют на распоряжение продуктами, созданными с использованием грантов этих фондов.

Достоинство управления ЭБ путем создания либо использования отдельного юридического лица заключается, в первую очередь, в минимизации ответственности. Так, в случае причинения вреда третьим лицам (например, путем нарушения их авторских прав), потери создателей ЭБ будут ограничены исключительно тем имуществом, которое закреплено за юридическим лицом, обслуживающим ЭБ. Однако в том случае, если юридическое лицо будет создано в такой организационно-правовой форме некоммерческой организации как учреждение, то тогда его учредители также будут отвечать перед потерпевшими в ситуации, когда имущества учреждения будет недостаточно для полного возмещения их вреда. Во всех иных случаях учредители и участники юридического лица по общему правилу ответственности за причинения вреда третьим лицам не несут.

Определенный *недостаток* такой формы функционирования ЭБ заключается в необходимости ведения бухгалтерского учета юридического лица, необходимости приема

гражданина в качестве предпринимателя может повлечь привлечения лица, систематически извлекающего прибыль из этой деятельности, к уголовной ответственности.

на работу работников юридического лица (руководителя и главного бухгалтера), уплаты всех необходимых налогов, связанных с приемом на работу работников, а также в необходимости осуществления мероприятий по созданию юридического лица (проведение общего собрания участников, составление необходимых протоколов, составление заявления в налоговые органы, уплата государственной пошлины, и государственная регистрация юридического лица, в случае, если оно не создано).

В2. *Возможно создание ЭБ в соответствии с условиями договора простого товарищества.*

Если на основе ЭБ не предполагается вести хозяйственную деятельность и создатели ЭБ не считают возможным производить затраты на создание и функционирование юридического лица, возможно оформление отношений между ее создателями в виде Договора простого товарищества. Указанный договор не требует какой-либо регистрации и приобретает юридическую силу непосредственно после заключения. При этом не создается и отдельное юридическое лицо. Создатели ЭБ подробно прописывают в тексте договора простого товарищества условия взаимодействия, взаимные права и обязанности в процессе организации ЭБ. Условия договора простого товарищества должны соответствовать правовым требованиям Главы 55 Гражданского Кодекса РФ.

Достоинством такого варианта является простота его реализации, выражающаяся в необходимости заключения одного договора.

Недостатками являются отсутствие ограничения ответственности создателей ЭБ за вред, причиненный третьим лицам (например, при нарушении их авторских прав), а также, как правило, необходимость ведения отдельного бухгалтерского учета.

В3 *Возможно создание ЭБ на компьютерном оборудовании, принадлежащем физическому лицу (гражданину) на праве собственности, аренды, ссуды или ином правовом основании.*

В этом случае какие-либо юридические лица не создаются, и лицо, создающее ЭБ на своем компьютерном оборудовании, и будет являться собственником ЭБ.

Достоинства: отсутствует необходимость проведения каких-либо предварительных регистрационных действий, отсутствует необходимость проведения бухгалтерского учета.

Недостатки варианта заключаются в возможности взыскания с гражданина, на компьютерном оборудовании которого размещена ЭБ, полной суммы ущерба, причиненного третьим лицам (например, в результате нарушения их авторских прав).

Кроме того, гражданин, не зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя, не имеет возможности систематически извлекать прибыль от предоставления третьим лицам доступа к ЭБ и использовать фирменное наименование для индивидуализации ЭБ среди других электронных библиотек.

Зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя гражданин, получивший тем самым правовой статус индивидуального предпринимателя, будет вправе систематически извлекать прибыль и использовать фирменное наименование. В то же время индивидуальный предприниматель должен пройти процедуру государственной регистрации и вести бухгалтерский учет. В этом смысле, его правовой статус будет частично похож на правовой статус коммерческой организации.

В4. *Если для создателей ЭБ существенным является закрепление прав на наименование ЭБ и ЭБ функционирует как регулярно обновляемый web-сайт, то возможно зарегистрировать web-сайт с ЭБ как электронное периодическое средство массовой информации согласно Закону РФ «О средствах массовой информации».* Создание юридического лица в таком случае не обязательно. При этом владельцы ЭБ конституируются как редакция СМИ, а собственником ЭБ являются учредители СМИ.

Владельцы ЭБ в таком случае приобретают права и обязанности редакции СМИ, в частности, право на снижение налога на добавленную стоимость.

Сайт, на котором функционирует ЭБ, будет охраняться авторским правом как сборник произведений литературы, науки и искусства. В данном правовом контексте авторское право будет защищать оригинальную структуру расположения и размещения произведений, придуманную создателями ЭБ.

Защита оригинальной структуры ЭБ также может осуществляться и другими способами. Возможные варианты рассматриваются ниже в разделе 7. «Охрана исключительных прав создателей и владельцев ЭБ. Регистрация ЭБ и компонентов ЭБ»

5. Вопросы соблюдения авторского права при создании ЭБ

5.1. По общему правилу все документы, входящие в состав ЭБ, представляют собой объекты авторского права. Возможность и условия предоставления доступа третьим лицам к документам, входящим в ЭБ, зависит от степени защиты, предоставляемой законодательством об авторском праве каждому такому документу.

Все документы, размещаемые в составе ЭБ, можно подразделить на несколько групп в зависимости от их степени юридической защищенности:

А. Документы свободно доступные для использования и воспроизведения любыми третьими лицами:

К таким документам относятся:

а. *Документы, содержащие произведения, не являющиеся объектами авторского права в соответствии со статьей 8 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»:*

- официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы. В соответствии с буквальным толкованием данной нормы, к официальным документам следует отнести исключительно документы, принятые органами государственных и муниципальных властей России и иностранных государств в пределах их компетенции.
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки). В соответствии с буквальным толкованием данной нормы, к государственным символам и знакам следует отнести исключительно символы и знаки, утвержденные нормативно-правовыми актами России и иностранных государств.
- произведения народного творчества. Применяя по аналогии статью 3 ФЗ «О народных художественных промыслах» под произведениями народного творчества следует понимать произведение утилитарного или декоративного назначения, являющееся результатом коллективного освоения и преемственного развития традиций народного искусства в определенной местности в процессе творческого ручного или механического труда.
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер. Следуя логики пункта 1 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 28.09.1999 года № 47 под сообщениями о событиях и фактах, имеющих информационный характер, следует понимать исключительно сведения о данных событиях и фактах, изложенные в обычной (неоригинальной) форме.

б. *Документы, содержащие произведения, сроки охраны которых, предусмотренные нормами статьей 27 и 43 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», истекли:*

- Произведения литературы, науки или искусства по действующему ныне общему правилу авторского права перестают охраняться по истечении 70 лет со дня смерти их автора, а в случае, если автор неизвестен (использовал псевдоним либо опубликовал произведение анонимно) – по истечении 70 лет со дня опубликования произведения.
- Фонограммы, передачи по кабелю или в эфир, исполнения, постановки перестают охраняться по истечении 50 лет со дня первого опубликования фонограммы, передачи по кабелю или в эфир, исполнения либо постановки.
- В то же время в отношении таких «неохраняемых» объектов авторского права обязательно соблюдение прав автора на имя, на целостность и неизменность произведения, а также иные неимущественные правомочия автора.

Б. Документы свободно доступные для использования и воспроизведения в определенных случаях:

а. *Любые правомерно обнародованные документы, допускаемые в соответствии со статьей 18 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» к воспроизведению исключительно в личных целях:*

- Для получения правовой возможности воспроизводить такие документы, необходимо, чтобы такие документы были правомерно обнародованы (то есть обнародование было осуществлено с согласия автора) и воспроизводились исключительно в личных целях.
- Основная проблема заключается в определении того, что следует понимать под «личными целями» лица. В настоящее время в России отсутствует какая-либо судебная практика и законодательные определения «личных целей». Соответственно, нельзя однозначно сказать, какое воспроизведение будет считаться в соответствии с нормами ст. 18 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» правомерным. Дискуссия, имеющая место в отношении термина «личные цели», касается в первую очередь вопроса о возможности воспроизводить произведение в личных целях юридическими лицами и гражданами, либо исключительно гражданами. В любом случае, под личным использованием не понимается какое-либо использование, связанное с получением прибыли.

б. *Любые введенные законным путем в гражданский оборот произведения, выраженные в цифровой форме, для временного безвозмездного пользования в соответствии с частью 2 статьи 19 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» только в помещениях библиотек при исключении возможности создания копий этих произведений в цифровой форме.*

Для предоставления доступа третьих лиц к таким произведениям необходимо, чтобы эти произведения были с согласия автора опубликованы и законно введены в гражданский оборот. При этом доступ к цифровой версии в соответствии с частью 2 статьи 19 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» возможен исключительно в помещениях библиотек при исключении возможности создания копий этих произведений в цифровой форме.

Для правомерности подобного способа предоставления доступа третьим лицам надо быть готовым доказать наличие у владельца организованных в электронном виде фондов тиражированных документов правового статуса библиотеки в смысле ст.11 ФЗ «О библиотечном деле».

Проблема применения норм части 2 статьи 19 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» связана в первую очередь с недостаточно разработанной в российском законодательстве и судебной практике юридической терминологии. Так, в соответствии с частью 2 статьи 19 этого Закона, предоставление доступа третьих лиц к авторским произведениям допускается только в помещениях библиотек с исключением возможности создания копий произведений в цифровой форме. В то же время, понять, где проходят границы понятия «произведение в цифровой форме» достаточно сложно. Так, например, статья 4 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», говоря о репродуцировании произведений, указывает на то, что цифровая форма - это всего лишь одна из разновидностей электронной формы документа. Соответственно, указывая на необходимость использования в помещениях библиотек с исключением возможности копирования произведений в цифровой форме, статья 19 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» никак не ограничивает возможность пользования произведением вне помещения библиотеки и возможность создания копий (воспроизведения) в личных целях произведений, существующих в электронной форме, отличной от цифровой. В случае установления точных критериев различия цифровой формы документа от других электронных форм, предоставление произведения в электронной (но не цифровой) форме третьим лицам в безвозмездное срочное пользование вне помещений библиотек по букве закона можно признать правомерным.

В. Документы, доступные для использования и воспроизведения исключительно на основании заключенного с автором или иным правообладателем авторского договора об использовании:

Во всех иных, кроме вышперечисленных, случаях, предоставление доступа третьим лицам к документам ЭБ, содержащим произведения, возможно исключительно на основании заключаемого с автором или иным правообладателем авторского договора, предусматривающего возможность использования произведения стороне данного договора.

Таким образом, документы, свободно доступные для использования и воспроизведения, могут размещаться на компьютерном оборудовании, как имеющем, так и не имеющем соединения с другими компьютерами сети Интернет. Соответственно, третьим лицам через сеть Интернет может быть правомерно предоставлен доступ к таким документам.

Документы, свободные для использования и воспроизведения в определенных случаях, могут быть воспроизведены лицом, управляющим библиотекой, в любом количестве, но только исключительно в личных целях. При этом непосредственное безвозмездное предоставление доступа к таким воспроизведенным документам третьим лицам вряд ли может считаться правомерным. Подобная позиция основывается на норме части 2 статьи 16 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», в соответствии с которой воспроизведение произведения (то есть изготовление копий) отличается от сообщения произведения третьим лицам.

Предоставление же документов в срочное безвозмездное пользование в соответствии с частью 2 статьи 19 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» возможно исключительно в помещениях библиотек с исключением возможности создания их копий.

6. Организация взаимоотношений ЭБ с правообладателем

При желании включить в состав ЭБ произведение автора, не подпадающее под правовой режим свободного использования, необходимо получить на его использование

согласие автора. Организовать взаимоотношения с авторами и иными правообладателями можно, основываясь на следующих положениях:

6.1. В случаях размещения в ЭБ, документов, имеющими признаки служебных произведений (например, издания с грифом организации), договора о включении этих документов в коллекции открытого доступа следует заключать с коллективными правообладателями (научными институтами, университетами). В качестве коллективного правообладателя, дающего согласие на свободный доступ к служебным произведениям, могут выступать органы государственной власти, а также государственно-общественные организации (РАН и т.п.).

6.2. Если произведение, предназначенное для размещения в ЭБ, опубликовано в виде книги, то права на оцифровку и свободное распространение могут принадлежать как издателю (если авторский договор эксклюзивный), так и автору произведения (если авторский договор неэксклюзивный).

Оптимальным для владельца ЭБ является договор с издателем, с тем, чтобы вопросы предоставления произведений в коллекции открытого доступа решались самим издателем с индивидуальным правообладателем.

Если это невозможно, создатель ЭБ должен предпринять поиски самого автора или иных правообладателей, и заключить договор с ними.

Общая рекомендация: следует действовать параллельно, постепенно расширяя зону открытого доступа за счет заключения новых договоров.

6.3. При использовании размещения произведений самими авторами электронная библиотека должна предусматривать сервис, подтверждающий согласие автора с условиями размещения и ответственностью размещающего за возможные нарушения авторских прав.

6.4. Договор с организациями по коллективному управлению правами имеет смысл заключать, если ЭБ предлагает платное обслуживание, или имеет возможность выплаты авторского вознаграждения из собственных средств. В этом случае отчисления правообладателям можно делать через организации по коллективному управлению правами.

Аналогично следует поступать, если к ЭБ доступ бесплатный, но владелец ЭБ осуществляет на основе ЭБ хозяйственную деятельность, например, получает доход от рекламы, размещаемой на сайте, торговли через этот сайт, или иные платные услуги.

В соответствии со статьей 30 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» авторский договор является единственным правовым средством для приобретения от автора либо иного правообладателя прав на воспроизведение и использование объекта авторского права (за исключением ранее рассмотренных случаев, когда воспроизведение или использование возможны без согласия автора).

6.5. Стороны, порядок заключения и условия авторского договора о передаче имущественных авторских прав:

6.5.1. Лица, уполномоченные передавать имущественные авторские права по авторскому договору.

Лицами, уполномоченными передавать имущественные авторские права по авторскому договору являются авторы и иные правообладатели:

- 1) авторы, но только в том случае, если такие права ими уже не были переданы на исключительной основе третьим лицам. При соавторстве необходимо заключение отдельного авторского договора с каждым из соавторов либо одного авторского договора со всеми соавторами. Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» (далее в данном разделе - Закон) предусмотрено, что если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения (абзац третий пункта 2 статьи 10 Закона), однако это не означает, что такое произведение

может быть использовано на основании договора только с одним из соавторов. В случае возникновения споров они должны разрешаться в судебном порядке.

- 2) наследники авторов, но также только в том случае, если соответствующие права не были переданы ранее на исключительной основе третьим лицам самими авторами или их наследниками. Документом, подтверждающим обладание имущественными авторскими правами для наследников является Свидетельство о праве на наследство (по закону либо по завещанию). Эти документы должны прямо предусматривать, что к наследникам переходят имущественные авторские права на все или некоторые произведения автора, либо что к наследникам переходит все наследство, в том числе авторские права, или доля наследства (если между наследниками не был осуществлен раздел наследства). Отдельно следует учитывать, что при существовании нескольких наследников, которые обладают имущественными авторскими правами, необходимо заключение договора с каждым из них.
- 3) иные правообладатели – юридические и физические лица, обладающие правами на основе авторского договора в отношении соответствующих прав или по иным предусмотренным законодательством основаниям (например, при наличии трудового договора в отношении служебного произведения (статья 13 Закона) и т.д.).

В случае приобретения имущественных авторских прав у лиц данной группы необходимо анализировать основание обладания имущественными авторскими правами такими лицами.

Выделяется два наиболее часто встречающихся случая:

- а) прямой авторский договор с автором
- б) ряд договоров, по которым осуществлялась передача имущественных авторских прав, начиная с автора (наследника) до конечного правообладателя.

Во втором случае необходим анализ всей «цепочки» договоров. Такие договоры в первую очередь должны содержать условия, перечисленные ниже, во-вторых, полномочие на дальнейшую передачу полученных от предшествующего правообладателя прав.

В любом случае условия передачи имущественных авторских прав по каждому последующему договору не могут быть шире предыдущего, например:

- 1) если территория действия предыдущего авторского договора в отношении одних прав составляла территорию Российской Федерации, то в соответствии с последующим авторским договором в отношении тех же прав такая территория не может быть расширена;
- 2) если по предыдущему авторскому договору были переданы имущественные авторские права на воспроизведение произведения путем записи произведения в память ЭВМ и сообщение произведения для всеобщего сведения по кабелю, то в соответствии с последующим авторским договором соответствующее произведение может быть использовано только в части воспроизведения путем записи произведения в память ЭВМ и сообщения произведения для всеобщего сведения по кабелю.

6.5.2. Порядок заключения договоров о передаче имущественных авторских прав.

а. Имущественные авторские права

Статья 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» (далее в данном разделе - Закон) устанавливает перечень имущественных авторских прав, принадлежащих автору на исключительной основе:

- воспроизводить произведение (право на воспроизведение);

- распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение); импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);
- публично показывать произведение (право на публичный показ); публично исполнять произведение (право на публичное исполнение); сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
- переводить произведение (право на перевод);
- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку);
- сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору (право на доведение до всеобщего сведения) (право на доведение до всеобщего сведения в данной редакции (иными словами - *посредством интернета*) вступает в силу с 1 сентября 2006 года.).

Вышеперечисленные права по соглашению сторон могут иметь исключительный либо неисключительный характер:

- а) Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.
- б) Авторский договор о передаче неисключительных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

При заключении авторского договора необходимо различать вид имущественных авторских прав от способа использования произведения.

При передаче имущественных авторских прав могут быть изъяты определенные способы использования имущественного авторского права. Например: право на воспроизведение произведения включает в себя следующие способы использования произведения:

- репрографическое воспроизведение (факсимильное воспроизведение в любых размере и форме одного или более экземпляров оригиналов или копий письменных и других графических произведений путем фотокопирования, в частности, путем ксерокопирования и иного воспроизведения с использованием современной копировально-множительной техники);
- изготовление одного или более экземпляров произведения путем механической записи на материальный носитель;
- запись произведения в память ЭВМ и др.

При заключении авторского договора всегда необходимо помнить, что все права на использование произведения, прямо не переданные по авторскому договору, считаются не переданными.

Так, для использования произведения в цифровых сетях, включая интернет, авторский договор должен содержать следующий минимальный перечень передаваемых имущественных прав на произведение и способов использования этих прав:

- 1) воспроизведение произведения (способы: запись произведения в память ЭВМ);
- 2) сообщение произведения для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (до 1 сентября 2006 года, после указанной даты придется отдельно или дополнительно к данному праву получать также право на доведение произведения до всеобщего сведения – в зависимости от предполагаемых вариантов его использования – в интерактивном режиме, в режиме "потокowego" вещания или путем их сочетания).

б. Условия авторского договора

В первую очередь авторский договор должен содержать конкретный перечень произведений, имущественные авторские права на которые передаются.

Вторым условием авторского договора является наличие перечня конкретных имущественных прав и способов, которыми могут использоваться произведения, права на которые передаются.

Все права на использование произведения, прямо не переданные по авторскому договору, считаются не переданными.

Третьим необходимым условием является характер имущественных авторских прав, передаваемых по авторскому договору.

Имущественные авторские права могут иметь исключительный либо неисключительный характер.

Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

Четвертым условием является срок, на который передается право на использование произведения. Предусмотренный договором срок использования произведения может равняться всему сроку действия авторского права на произведение (по общему правилу – 70 годам со дня смерти автора или последнего из авторов при соавторстве) либо иному сроку в пределах указанного в статье 27 Закона периода охраны произведения. При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право, договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если Правопреемник будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора.

Пятым условием авторского договора является территория, на которой распространяются полномочия по использованию произведения. В качестве территории действия авторского договора может быть указана территория отдельной страны, нескольких стран или всего мира.

При отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которую передается право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Российской Федерации.

Шестым условием является право на дальнейшую передачу имущественных авторских прав лицом, которому права были переданы.

Единственным основанием осуществлять дальнейшую передачу имущественных авторских прав является прямое указание на такую возможность в авторском договоре. В случае отсутствия такого условия (разрешения далее передавать права) правопреемник по авторскому договору не имеет права осуществлять дальнейшую передачу имущественных авторских прав.

Седьмым условием договора является вознаграждение, которое по общему правилу определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения или, если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом. Минимальные ставки авторского вознаграждения для

отдельных случаев использования произведений устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Восьмым условием авторского договора может быть предусмотрен особый порядок вступления такого договора в силу. Например: договор считается заключенным с момента исключения правообладателем имущественных авторских прав из коллективного управления соответствующей организации по коллективному управлению имущественными авторскими правами.

Дополнительным условием авторского договора может быть абсолютно любое условие, которое не противоречит действующему законодательству.

6.5.3. Форма авторского договора

Согласно статье 32 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» авторский договор по общему правилу должен быть заключен в письменной форме. Из этого правила существует лишь одно исключение - случай составления авторского договора об использовании произведения в периодической печати. Такой договор допускается заключать и в устной форме.

Письменная форма договора считается соблюденной в случае составления одного документа, подписанного сторонами. Кроме того, в соответствии со статьей 434 Гражданского Кодекса РФ договор в письменной форме может быть заключен также и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Таким образом, авторский договор в письменной форме может быть заключен двумя способами. Во-первых, путем составления и подписания автором или иным правообладателем и лицом, управляющим ЭБ, единого документа, содержащего все необходимые условия, и указывающего какие именно права передаются лицу, управляющему ЭБ. Во-вторых, авторский договор может быть заключен путем обмена сторонами документами, содержащими существенные условия авторского договора. При этом обмен документами в рамках второго варианта возможен в следующем порядке: Одна сторона либо направляет, либо размещает на сайте в сети Интернет предложение другой стороне заключить договор (оферту). Другая сторона, получив от первой данную оферту и согласившись с ее условиями, направляет ее обратно первой стороне, тем самым, завершая обмен документами и заключая договор. Подобная схема заключения авторского договора может быть использована лицом, управляющим ЭБ, например, в отношениях с авторами, которые пожелают «обменявшись» договором с лицом, управляющим ЭБ, разместить в ЭБ собственное произведение.

Закон не предусматривает обязательное нотариальное удостоверение авторского договора: простая письменная форма является достаточным основанием для признания договора заключенным, однако стороны вправе заверить его подписание у нотариуса, в частности, во избежание возможности в дальнейшем для одной из сторон отрицать факт подписания данного договора.

6.5.4. Передача имущественных авторских прав

Особо важным аспектом отчуждения имущественных авторских прав является соблюдение вышеперечисленных условий авторского договора. Следует иметь в виду, что исключительные имущественные права могут быть переданы как на все способы использования произведения (статья 16 Закона), так и на отдельные из них. При этом для каждого из способов стороны могут согласовать различные сроки использования произведения, различную территорию действия договора.

Важным является аспект о том, что условия авторского договора, противоречащие положениям Закона, являются недействительными.

6.5.5. Приобретение имущественных авторских прав

В случае приобретения имущественных авторских прав у «производного» правообладателя (т.е. не у автора или иного первоначального правообладателя, к числу которых в ряде случаев могут относиться также юридические лица) особо важным аспектом такого приобретения является анализ «истории» соответствующих имущественных авторских прав, т.е. всей цепочки договоров, по которым переходили соответствующие имущественные авторские права от одного правообладателя к другому. При этом, также как и при передаче прав, следует иметь в виду, что исключительные имущественные права могут быть переданы как на все способы использования произведения (статья 16 Закона), так и на отдельные из них, а для каждого из способов стороны могут согласовать различные сроки использования произведения, различную территорию действия договора (предоставляемых прав).

В случае приобретения имущественных авторских прав у наследников авторов необходимо обращать внимание на обязательные доли наследников при наследовании, наличие фактов принятия наследства, последующие авторские договоры наследников, а также срок действия авторского права (в частности, установленные статьей 27 Закона), после истечения которого произведения переходят в общественное достояние и могут использоваться любыми лицами без получения согласия от правообладателей и без выплаты им вознаграждения.

В случае приобретения имущественных авторских прав у юридического лица также необходимо проследить порядок перехода имущественных авторских прав (договоры, разделительные балансы, передаточные акты и т.д.).

7. Способы регистрации ЭБ как вариант предупреждения последующих нарушений прав создателей ЭБ.

7.1. Созданная ЭБ, обладающая оригинальной структурой и представляющая собой творческий подбор создателем ЭБ произведений в нее включенных, представляет собой отдельный объект, подлежащий защите авторским правом. Несмотря на то, что авторское право создателя на ЭБ возникает в момент ее формирования, для последующей защиты своего авторского права на ЭБ (но, как правило, не на произведения других авторов, входящие в ЭБ) создателю ЭБ рекомендуется использовать следующие (как правило государственные) механизмы подтверждения своих и исключительных прав:

- Регистрация ЭБ как программы для ЭВМ или базы данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (*в настоящее время – Роспатент*) как объекта авторского права в соответствии с Законом РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных»;
- Регистрация ЭБ в Государственном регистре баз и банков данных в НТЦ «Информрегистр» как базы данных или банка данных в соответствии с ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» и постановлением Правительства РФ № 226 от 28.02 1996 г.;
- Депонирование ЭБ как электронного издания в Федеральном депозитарии электронных изданий в НТЦ «Информрегистр» в соответствии с ФЗ «Об обязательном экземпляре документов»;
- Регистрация ЭБ в ведомственных системах учета информационных ресурсов.
- Регистрация ЭБ в региональных системах учета информационных ресурсов.
- Регистрация наименования или заставки ЭБ в качестве товарного знака;

- Регистрация наименования ЭБ в качестве наименования средства массовой информации;
- Регистрация наименования ЭБ в качестве фирменного наименования при создании юридического лица.
- Регистрация и патентование структуры ЭБ в качестве полезной модели.

7.2. Регистрация в Роспатенте. Поскольку в соответствии с российским законодательством авторские права на любой объект охраны возникают в момент создания произведения, независимо от его регистрации, регистрация ЭБ как объекта исключительных прав может быть только добровольной (необязательной). В тоже время фактически российские суды в случаях правовых споров по поводу программ для ЭВМ и баз данных положительно рассматривают факт регистрации этих объектов в Роспатенте.

С другой стороны, важным ограничением этой регистрации является то, что охраняется «творческий компонент» ЭБ, в том числе концепция, структура, технологии программные средства ЭВ. Собственно наполнение ЭБ в данном случае не охраняется. Регистрация в Роспатенте платная, ее механизм прописан в «Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных», утвержденных Приказом Роспатента от 25.02.2003 г. №25. Рекомендовать регистрацию ЭБ в Роспатенте можно целиком, если структура ЭБ является существенно новой и оригинальной, либо регистрировать отдельные компоненты ЭБ, как программы или как БД, имеющие оригинальный характер.

7.3. Регистрация в Государственном регистре баз и банков данных в НТЦ «Информрегистр» является обязательной для ЭБ, созданных за счет государственного бюджета и добровольной для других ЭБ. Сама регистрация бесплатная. Хотя формально с точки зрения охраны авторских прав эта регистрация, также как и регистрация в ФИПС, не является ни необходимой, ни достаточной, тем не менее она полезна, поскольку суды при правовых конфликтах практически всегда встают на сторону субъекта, зарегистрировавшего свой ресурс. При регистрации в НТЦ «Информрегистр» фиксация наполнения ЭБ является весьма существенным, в то время как творческий характер ЭБ значения не имеет. Регистрация в НТЦ «Информрегистр» значительно популярнее среди создателей ЭБ, чем регистрация в ФИПС.

7.4. Депонирование в Федеральном депозитарии электронных изданий в НТЦ «Информрегистр» обязательна для ЭБ, распространяемых в виде электронных изданий (сборников) на переносимых носителях (CD, DVD). В этом случае владелец не только заполняет паспорт ЭБ, но и сдает в Депозитарий 4 экземпляра самого электронного издания. При этом обеспечивается постоянное государственное хранение данного издания, что может служить доказательством при возникновении судебных споров по поводу ЭБ (электронного издания). Депонирование в этом случае также осуществляется бесплатно.

7.5. Регистрация в региональных службах учета в настоящее время осуществляется только в некоторых регионах, где такие службы созданы (Москва, Московская обл., Якутия и др.). Функционально они близки к регистрации в Государственном регистре баз и банков данных в НТЦ «Информрегистр». Как правило, обязательной является регистрация информационных ресурсов и систем, созданных за счет бюджета субъекта РФ. В некоторых субъектах регистрация является обязательным условием получения бюджетных средств.

7.6. Регистрация ЭБ в ведомственных системах учета информационных ресурсов в настоящее время осуществляется в ограниченном числе ведомств, в которых изданы соответствующие нормативные акты (Министерство природных ресурсов, Минсельхоз, Росрыболовство, Росархив и др.). Функционально они также близки к регистрации в Государственном регистре баз и банков данных в НТЦ «Информрегистр».

7.7. Фиксация ЭБ как объектов интеллектуальной собственности возможно также через **регистрацию наименования ЭБ**. Для этой цели могут использоваться различные механизмы: наименование ЭБ может быть зарегистрировано как товарный знак, как фирменное наименование, а также как наименование периодического электронного издания. Наиболее эффективным способом охраны наименования ЭБ является регистрация наименования в качестве товарного знака, хотя это дороже и сложнее, чем другие способы охраны наименования. В качестве товарного знака может быть также зарегистрирована заставка ЭБ, а также ее логотип.

7.8. Наконец, в принципе возможно и **патентование** отдельных компонентов ЭБ, в частности, структуры ЭБ, а также используемой технологии как полезной модели. Такой способ охраны прав наиболее эффективен, если предполагается коммерческое использование результатов разработок ЭБ.

7.9. Существенно, что во всех случаях регистрации ЭБ или отдельных компонентов ЭБ (наименования, логотипа, структуры ЭБ и др.) возникает **юридически значимый документ**, устанавливающий правомочия субъекта (правообладателя, создателя, владельца ЭБ) в отношении данного объекта (ЭБ, компонента ЭБ). Поэтому общая рекомендация может быть сформулирована следующим образом:

С учетом возможных в будущем правовых споров о правах различных субъектов в отношении ЭБ именно государственная регистрация ЭБ является наиболее целесообразной. Выбор конкретного способа регистрации осуществляется владельцем с учетом специфики ЭБ.

8. Оформление ЭБ как активов

Наиболее действенным организационно-правовым механизмом обеспечения сохранности ЭБ является оформление ЭБ как материального или нематериального актива и постановка ее на бухгалтерский баланс. При этом следует учитывать действие правовых норм Налогового Кодекса Российской Федерации, в частности норм его статьи 248, которыми определен Порядок определения доходов и дана их классификация, в частности включающая доходы от реализации товаров (работ, услуг) и имущественных прав, а также внереализационные доходы. Содержание внереализационных доходов определяется нормой ст. 250 Налогового Кодекса РФ. В частности, они включают в себя доходы от предоставления в пользование прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (в частности, от предоставления в пользование прав, возникающих из различных видов интеллектуальной собственности), если такие доходы не определяются налогоплательщиком в порядке, установленном статьей 249 Налогового Кодекса РФ.

В ходе оформления ЭБ как материального и нематериального актива и постановке его на бухгалтерский баланс следует также учитывать требования норм следующих документов:

- Положение по бухгалтерскому учету "Учет основных средств" ПБУ 6/01(с изменениями от 18 мая 2002 г.);
- «Положения по бухгалтерскому учету "УЧЕТ НЕМАТЕРИАЛЬНЫХ АКТИВОВ" ПБУ 14/2000, утвержденное Приказом Министерства финансов РФ от 16 октября 2000 г. N 91н;
- а также «Положения об инвентаризации прав на результаты научно-технической деятельности», утвержденное Постановлением Правительства РФ «О порядке инвентаризации и стоимостной оценке прав на результаты научно-технической деятельности» от 14 января 2002 г. № 7.

Для владельцев ЭБ, имеющих статус библиотеки, постановка на баланс осуществляется в соответствии с правилами бухгалтерского учета библиотечных фондов, как основных средств, которые распространяются и на электронные документы.

Для владельцев ЭБ, зарегистрированных как БД в ФИПС, постановка на баланс осуществляется в соответствии с правилами бухгалтерского учета для нематериальных активов.

Библиотечные фонды являются объектом не только библиотечного, но и бухгалтерского учета. В соответствии с Общероссийским классификатором основных фондов (ОК 013-94.) библиотечные фонды входят в их состав. В классификатор включены разные виды документов независимо от материальной основы носителя информации (от рукописей до электронных изданий). Следовательно, все они должны подлежать учету библиотечному (суммарному и индивидуальному) и бухгалтерскому (балансовой стоимости). Однако, не все документы, составляющие фонд библиотеки входят в число основных непроизводственных фондов, а только книжные фонды (включая брошюры), балансовая стоимость которых отражена в финансовых документах. В большей части библиотек страны в балансовой стоимости фонда не отражена стоимость периодических изданий, изданий на нетрадиционных носителях, стоимость обменных фондов.

Библиотечные фонды относятся к тому виду основных фондов, на которые не начисляется амортизация, т.е. постепенное погашение стоимости по мере физического и морального износа. В соответствии с Инструкцией по заполнению формы федерального государственного статистического наблюдения за наличием и движением основных фондов (средств) (форма № 11) Постановление Госкомстата Российской Федерации от 18.09.97 № 65: износ рассчитывается исходя из стоимости основных фондов и нормативного времени нахождения их в эксплуатации. Это положение распространяется не на все типы библиотек и не на все виды документов в фондах библиотек.

Главное в том, что зачастую балансовая стоимость фонда не отражает его реальной стоимости, так как фонд любой библиотеки представляет собой сформировавшуюся коллекцию, а совокупный библиотечный фонд - национальное достояние, истинную ценность которого в денежном выражении определить невозможно. В зарубежных библиотеках существует понятие историческая цена документа и нет практики переоценивать фонды библиотек в связи с инфляционными процессами.

9. Организация разрешения споров и иных дел в связи с созданием и деятельностью электронных библиотек

Для разрешения возможных конфликтов между участниками деятельности по созданию и функционированию электронных библиотек могут быть использованы различные механизмы и институты.

Споры могут быть разрешены как в государственных судебных органах, так и в негосударственных.

К негосударственным органам разрешения споров прежде всего относятся органы саморегулирования по типу Большого Жюри Союза Журналистов России, Комиссии по этике и добросовестности в рекламе, объединяющей крупнейшие ассоциации рекламной индустрии, рекламодателей и объединения потребителей России, а также Общественной Коллегии по жалобам на прессу (Положение о последней см. в Приложении).

Кроме того, возможно создание специализированного Третейского суда. Деятельность вышеуказанных органов саморегулирования тех или иных сфер жизнедеятельности осуществляется на основании специальных Положений, утвержденных учредивших их общественными объединениями и организациями.

Деятельность третейских судов регулируется ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» от 24 июля 2002 года № 102-ФЗ. Главной особенностью применения указанных механизмов разрешения споров является добровольное согласие сторон того или иного спора или дела подчиниться решению соответствующих институций или суда и возможность разрешения конфликтов мирными средствами.

Государственными судебными органами являются суды общей юрисдикции и арбитражные суды. По общему правилу обращение в суд в целях разрешения конфликта должно осуществляться по месту нахождения (жительства) ответчика. Однако, стороны авторского договора вправе указать любой другой суд в качестве места для разрешения возникающих конфликтов. Судебное разбирательство по вопросам, касающимся коммерческой деятельности субъектов, рассматривают российские арбитражные суды, а по вопросам, не касающимся коммерческой деятельности – суды общей юрисдикции.

Приложения

ПРАВИЛА ПОЛЬЗОВАНИЯ ПУБЛИЧНОЙ БИБЛИОТЕКОЙ

Утверждены приказом Генерального директора
ЗАО "Публичная библиотека"
№ 3-П от 1 августа 2002

I. Общие положения

1.1 Настоящие Правила разработаны в соответствии с Федеральным законом "О библиотечном деле", Уставом закрытого акционерного общества "Публичная библиотека" и определяют порядок доступа к фондам Публичной библиотеки (далее - библиотека), перечень основных услуг и условия их предоставления, а также виды и размеры компенсации ущерба, нанесенного пользователями библиотеки.

1.2 В своей деятельности библиотека обеспечивает реализацию прав граждан на библиотечное обслуживание посредством предоставления своих фондов во временное пользование через систему абонементов и читального зала, а также осуществления консультационного и справочно-информационного обслуживания.

II. Пользователи библиотеки, их права и обязанности

2.1 Пользователями библиотеки могут быть физические лица, имеющие образование не ниже среднего (полного) общего, и юридические лица независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности.

2.2 Пользователи библиотеки имеют право:

- бесплатно получать информацию о наличии в фондах библиотеки конкретного документа;
- бесплатно получать полную информацию о составе фондов библиотеки через систему каталогов и другие формы библиотечного информирования;
- бесплатно получать консультационную помощь в поиске и выборе источников информации;
- пользоваться другими видами услуг, в том числе платными;
- высказывать свои мнения и суждения о деятельности библиотеки и отдельных её работников, вносить предложения по улучшению работы библиотеки;
- обжаловать в суде действия должностных лиц библиотеки, ущемляющих их права.

2.3 Пользователи библиотеки обязаны:

- соблюдать настоящие Правила;
- соблюдать требования Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" в части использования документов, полученных из фондов библиотеки;
- бережно относиться к документам из фондов библиотеки; не делать в них никаких замечок, пометок, не вырывать и не загибать страницы; не нарушать расстановки фонда; не вынимать карточек из каталогов;
- бережно относиться к имуществу библиотеки;
- соблюдать правила поведения в общественных местах.

III. Права и обязанности библиотеки

3.1 Библиотека имеет права, определенные статьей 13 Федерального закона "О библиотечном деле", иными правовыми актами, а также Уставом закрытого акционерного общества "Публичная библиотека" и настоящими Правилами.

3.2 Библиотека обязана:

- соблюдать настоящие Правила;
- соблюдать требования Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах";
- создавать условия для реализации прав граждан на свободный и равный доступ к информации и свободное духовное развитие, а также на культурно-научную и образовательную деятельность;
- не допускать сбор и использование сведений о пользователях библиотеки и их запросах, за исключением случаев, когда эти сведения используются для научных целей или организации библиотечного дела;
- содействовать формированию у пользователей информационных потребностей. С этой целью библиотека обязана осуществлять справочно-библиографическое и информационное обслуживание с учетом развития новейших компьютерных и информационных технологий;
- осуществлять учет, хранение и использование находящихся в фондах библиотеки документов в соответствии с установленными правилами, обеспечивающими их сохранность и рациональное использование.

IV. Порядок записи пользователей библиотеки

4.1 Запись в библиотеку осуществляется:

- для физических лиц - по предъявлению документов, удостоверяющих их личность и подтверждающих наличие образования не ниже среднего (полного) общего;
- для юридических лиц - по предъявлению документов, удостоверяющих личность физических лиц и подтверждающих их полномочия.

4.2 Пользователь библиотеки должен ознакомиться с настоящими Правилами и подтвердить обязательство об их выполнении своей подписью на читательском билете (формуляре).

4.3 Библиотека самостоятельно определяет технологии записи и пользования своими фондами, в т.ч. в электронной форме.

V. Правила пользования абонементом

5.1 Абонемент - форма индивидуального обслуживания пользователей библиотеки посредством выдачи им для использования вне библиотеки документов из ее фондов на определенный срок и на определенных условиях.

5.2. Пользователь может одновременно получить на дом не более 5 наименований документов на срок 14 дней. Срок пользования новыми документами повышенного спроса - 7 дней.

5.3. Пользователь может продлить срок пользования документом, если на него нет спроса со стороны других пользователей (но не более двух раз).

5.4. Соответствующий работник библиотеки обязан систематически следить за своевременным возвращением в библиотеку выданных документов. Через 30 дней пользователю напоминает (письменно или по телефону) о необходимости возврата документов. Если документы после напоминания не возвращены, то библиотека может применить к пользователю следующие меры:

- лишить права пользования абонементом постоянно или на конкретный срок;
- перевести на обслуживание только в читальном зале.

5.5 Пользователь библиотеки обязан расписаться за каждый документ при его получении. При возвращении документы погашаются подписью.

VI. Правила пользования читальным залом

- 6.1 Читальный зал предоставляет во временное пользование документы из фондов библиотеки для работы только в читальном зале.
- 6.2 Читальный зал обслуживает всех пользователей только по предъявлению документов, удостоверяющих их личность.
- 6.3 Количество документов, выдаваемых в читальном зале, не ограничивается.
- 6.4 Пользователь библиотеки обязан расписаться за каждый полученный в читальном зале документ.

VII. Правила пользования фондами библиотеки в электронной форме

- 7.1. Доступ к документам фондов библиотеки, находящимся в электронной форме, предоставляется посредством сети Интернет.
- 7.2. Всем пользователям библиотеки в сети Интернет бесплатно предоставляются услуги, предусмотренные в абзацах втором-пятом пункта 2.2 настоящих Правил.
- 7.3. Платные услуги, перечень которых содержится в приложении к настоящим Правилам, предоставляются библиотекой на основе договоров, заключенных с пользователями - юридическими и физическими лицами.
Условия договоров, в т.ч. об ответственности за нарушение принятых обязательств, определяются по усмотрению его сторон и должны соответствовать обязательным для них правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующим в момент заключения договоров.
- 7.4. После заключения договора пользователю библиотеки присваивается уникальное имя (пароль).
Пользователь библиотеки не вправе передавать уникальное имя (пароль) третьим лицам.
Пользователь библиотеки - юридическое лицо обязан назначить ответственного представителя, который может использовать уникальное имя (пароль).
После присвоения уникального имени (пароля) пользователи получают возможность использовать профессиональную поисковую систему библиотеки.
- 7.5. Не использовать программные роботы или любые другие специализированные средства сканирования и получения информации, помимо средств, предоставляемых Исполнителем в рамках доступа к своей профессиональной поисковой системе.
- 7.6. В интересах защиты прав изданий на распространение своих электронных версий запрещается использовать профессиональный поиск в фондах библиотеки как способ подписки на издания или группу изданий. В режиме профессионального поиска пользователь библиотеки имеет право получить не более 85% публикаций из номеров, вышедших в течение одного календарного месяца, для каждого издания в фондах библиотеки.

VIII. Ответственность пользователей библиотеки

- 8.1 Пользователи, нарушившие настоящие Правила и причинившие ущерб библиотеке, компенсируют его в следующем порядке: при утере или порче документа из фондов библиотеки пользователи обязаны заменить их соответственно такими же или признанными равноценными, а при невозможности замены - возместить их индексированную стоимость в 10-кратном размере. Пользователи библиотеки могут нести иную ответственность в случаях, предусмотренных действующим законодательством и настоящими Правилами.

ДОГОВОР N - _____
о предоставлении исключительного права
на использование литературных произведений в сети Интернет

г. Москва

_____ 2005 г.

ООО «КМ онлайн», именуемое в дальнейшем «Общество», в лице Генерального директора Рудникова Вячеслава Алексеевича, действующего на основании Устава, с одной стороны, и _____, именуемый в дальнейшем «Автор», с другой стороны, совместно именуемые «Стороны», заключили настоящий Договор о нижеследующем:

1. ОПРЕДЕЛЕНИЯ

В настоящем Договоре везде, где не оговорено иное, используются следующие определения:

| | |
|---|--|
| Лицензионные материалы | Электронные версии литературных произведений в законченном виде, передаваемые Автором Обществу на Условиях эксклюзива для размещения на сайтах принадлежащих Обществу: на Литературном канале проекта VIP.KM.RU, а также на сайтах WWW.RUCARTA.RU , MOBILE.KM.RU в виде Файлов электронных книг. |
| Условия эксклюзива | Исключительное право на размещение Лицензионных материалов в сети Интернет только Обществом и только на Сайтах VIP.KM.RU, WWW.RUCARTA.RU и MOBILE.KM.RU |
| Сайт VIP.KM.RU | Интегрированный информационный ресурс (сайт) в российской зоне сети Интернет, принадлежащий Обществу, включающий в себя Литературный канал и другие Контентные ресурсы. |
| Сайты WWW.RUCARTA.RU , MOBILE.KM.RU | Интегрированные информационные ресурсы (сайты) в российской зоне сети Интернет, принадлежащие Обществу, посредством которых осуществляется коммерческое распространение Лицензионных материалов в Java-формате .jar. |
| Контентные ресурсы | Ресурсы (сайты) Общества, имеющие Платный доступ. |
| Литературный канал | Контентный ресурс (сайт), находящийся по адресу http://vip.km.ru/literature/ и содержащий Лицензионные материалы. |
| Уровни доступа | Правила регистрации Пользователей и обеспечения ограничения доступа к Лицензионным материалам. |

| | |
|---------------------------------|---|
| Платный доступ | Уровень доступа, при котором доступ к размещенной информации имеют только Зарегистрированные Пользователи Сайта VIP.KM.RU. |
| Зарегистрированные пользователи | Пользователи, оплатившие доступ к Контентным ресурсам VIP.KM.RU. |
| Статистика | Статистические данные об использовании Лицензионных материалов, размещенных на Литературном канале и на сайтах WWW.RUCARTA.RU , MOBILE.KM.RU , подготавливаемые Обществом в виде периодического отчета для Авторов. |
| Мобильное устройство | Электронный коммуникатор, сотовый телефон и др. средства мобильной сотовой связи. |
| Сервер | Программно-аппаратный комплекс, поддерживаемый и обслуживаемый Обществом. |
| Файл электронной книги | Лицензионный материал в виде электронного архива формата rar, файла в форматах .pdf, .prc, .lit, .rb, .oeb, .tcr, .hi, .kml и других для электронных книг, а также текстовых файлов в форматах .doc и .txt, а так же файлы в Java-формате .jar |
| Загрузка | Загрузкой считается полное получение Файла электронной книги на компьютере Пользователя либо на Мобильном устройстве. |
| Информационная страница | Страница Литературного канала, содержащая информацию об Авторе и его Лицензионных материалах. |
| Интерфейс | Наглядное представление информации на Сервере. |

2. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

- 2.1. Настоящий договор регулирует общие принципы взаимодействия Сторон, их права, обязанности и ответственность, возникающие в ходе исполнения условий настоящего Договора.
- 2.2. Автор передает Обществу исключительное право на использование лицензионных материалов (полностью или частично) путем воспроизведения (запись в память ЭВМ) и сообщения для всеобщего сведения Лицензионных материалов (полностью или частично) сроком на три года с момента передачи Лицензионных материалов Обществу.
- 2.3. Общество принимает предоставленное в соответствии с п. 2.2 настоящего Договора исключительное право на использование лицензионных материалов (полностью или частично) путем воспроизведения (запись в память ЭВМ) и сообщения для всеобщего сведения Лицензионных материалов (полностью или частично) и выплачивает Автору соответствующее вознаграждение.

3. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА СТОРОН

3.1 Общество обязуется:

- 3.1.1 Осуществлять размещение Лицензионных материалов Автора, перечисленных в Приложении 1, в сети Интернет, на Литературном канале VIP.KM.RU и на сайтах WWW.RUCARTA.RU, MOBILE.KM.RU.
- 3.1.2 Организовать и обеспечивать круглосуточный доступ Зарегистрированных пользователей к Лицензионным материалам, размещенным на Литературном канале, а так же размещенным на сайтах WWW.RUCARTA.RU, MOBILE.KM.RU. Обеспечение доступа предполагает предоставление Зарегистрированным пользователям возможности проведения поиска и просмотра Лицензионных материалов в сети Интернет, а также печати или Загрузки Файлов электронных книг.
- 3.1.3 Осуществлять техническую, информационную и консультационную поддержку Пользователей, имеющих право доступа к Лицензионным материалам, размещенным на Литературном канале.
- 3.1.4 Сопровождать Лицензионные материалы информационной страницей, содержание которой оговорено в Приложении 2 к настоящему Договору и предоставляется Автором.
- 3.1.5 Способствовать популяризации Автора и Лицензионных материалов на Литературном канале и в сети Интернет.
- 3.1.6 Осуществлять выплаты вознаграждений Автору за предоставленное исключительное право использования Лицензионных материалов. Порядок и размер выплат определяется в соответствии с Приложением 3 к настоящему Договору и Приложением 1 к настоящему Договору.
- 3.1.7 Производить сбор и обработку Статистики использования Лицензионных материалов, размещенных на Литературном канале и на сайтах WWW.RUCARTA.RU, MOBILE.KM.RU, и ежемесячно передавать ее Автору в форме письменного отчета.
- 3.1.8 Предоставить доступ Автору к Сайту VIP.KM.RU.

3.2 Автор обязуется:

- 3.2.1 Своевременно предоставить Обществу соответствующий носитель с записью текстов Лицензионных материалов, список которых указывается в Приложении 1 к настоящему Договору с целью размещения их на Литературном канале и на сайтах WWW.RUCARTA.RU, MOBILE.KM.RU.
- 3.2.2 Предоставить Обществу тексты для размещения их на информационной странице, содержание которой оговорено в Приложении 2 к настоящему Договору.
- 3.2.3 Не передавать Лицензионные материалы для размещения третьими лицами в сети Интернет. Информировать Общество о ранее переданных правах (размещениях) на использование литературных произведений соответствующих Лицензионным материалам.
- 3.2.5 Оказывать Обществу содействие в проведении мероприятий по защите имущественных авторских прав на предоставляемые Автором Лицензионные материалы.

- 3.2.6 Автор гарантирует, что обладает всеми правами на Лицензионные материалы необходимыми для размещения их на Литературном канале в соответствии с условиями настоящего Договора.
- 3.2.7 Автор самостоятельно несет ответственность по искам, претензиям и требованиям, предъявленным третьими лицами по всем вопросам, относящимся к имущественным авторским правами на Лицензионные материалы, а также вследствие нарушения своих гарантий по настоящему Договору (п.3.2.6.). Общество по таким претензиям, искам или требованиям ответственности не несет.

4. ОСОБЫЕ УСЛОВИЯ

- 4.1 Искключительными имущественными правами на разработанное Обществом программное обеспечение, необходимое для организации доступа к Лицензионным материалам, обладает Общество.
- 4.2. Все остальные способы использования Лицензионных материалов, не переданные Обществу в соответствии с настоящим договором, остаются соответственно за Автором.

5. ОПЛАТА УСЛУГ И ПОРЯДОК РАСЧЕТОВ

- 5.1 Общество со своей стороны и Автор со своей стороны берут на себя все расходы, связанные с выполнением своей части настоящего Договора.
- 5.2 Общество осуществляет выплаты вознаграждений Автору за предоставленное право использования Лицензионных материалов в соответствии с Приложением 3 к настоящему Договору и Приложением 1 к настоящему Договору.

6. СРОК ДЕЙСТВИЯ НАСТОЯЩЕГО ДОГОВОРА

- 6.1 Настоящий Договор вступает в силу со дня его подписания обеими сторонами.
- 6.2 Срок действия настоящего Договора – три года.
- 6.3 Если не позднее, чем за 1 месяц до окончания вышеуказанного срока ни одна из Сторон не направит другой Стороне письменного извещения о прекращении действия настоящего Договора, либо Общество не направит Автору проекта нового Договора или не предложит ему проекта изменений в настоящем Договоре (в том числе проекта изменений в приложениях к настоящему Договору либо заключенных на его основании дополнительных соглашениях), то действие настоящего Договора автоматически продлевается каждый раз на год на прежних условиях.
- 6.4 На срок указанный в п. 6.2. вступают в силу Дополнительные соглашения и Приложения к настоящему Договору, если в них не предусмотрено иное.

7. УСЛОВИЯ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ

- 7.1 Настоящий Договор и все материалы, документы или сведения, имеющиеся в распоряжении любой из Сторон, переданные в связи с настоящим Договором

другой Стороне или ставшие известными другой стороне в ходе выполнения настоящего Договора, являются конфиденциальной информацией.

- 7.2 Стороны обязуются не предоставлять конфиденциальную информацию третьим лицам за исключением случаев, когда такое предоставление предусмотрено действующим законодательством РФ.
- 7.3 Стороны несут ответственность за разглашение конфиденциальной информации, связанной с их взаимоотношениями в рамках настоящего Договора, согласно действующему законодательству РФ.

8. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ

- 8.1 Стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему Договору в случае, если такое неисполнение явилось прямым следствием обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажорных обстоятельств), возникших после заключения настоящего Договора, в результате событий чрезвычайного характера, а именно: пожара, наводнения, урагана и землетрясения или наложения органами государственной власти ограничений на деятельность любой из сторон, и если эти обстоятельства стороны не могли ни предвидеть, ни предотвратить разумными мерами.
- 8.2 Сторона, для которой создалась невозможность исполнения своих обязательств по настоящему Договору, обязана немедленно, и в любом случае не позднее 3 (трех) дней с момента возникновения обстоятельств непреодолимой силы, в письменной форме уведомить другую сторону о возникновении обстоятельств такого рода, а также о предполагаемом сроке действия и прекращении вышеуказанных обстоятельств.
- 8.3 В случае, если срок действия обстоятельств непреодолимой силы составит более 3 (трех) месяцев, любая из сторон вправе отказаться от исполнения всего настоящего Договора или его неисполнимой части. В этом случае ни одна из сторон не будет иметь права потребовать от другой стороны возмещения убытков.
- 8.4 В течение срока действия форс-мажорных обстоятельств наступает приостановление всех договорных обязательств затронутой стороны, в частности на длительность действия форс-мажорных обстоятельств продлеваются все оговоренные в Договоре сроки исполнения.
- 8.5 Ни одна из сторон не может требовать от другой стороны возмещения убытков, процентов или компенсаций в какой-либо форме в связи с задержкой в выполнении обязательств, вызванной существованием форс-мажорных обстоятельств.

9. ПРОЧИЕ УСЛОВИЯ

- 9.1 В случае, если какое-либо положение или какая-либо часть положения настоящего Договора признаны недействительными или не имеющими юридической силы, остальные положения и части положений настоящего Договора остаются в полной силе и действии.
- 9.2 Настоящий Договор, а также Приложения и Дополнительные соглашения к нему содержат полный перечень обязательств сторон в отношении друг друга. Стороны

договариваются о том, что вся ранее имевшая место переписка, равно как и предложения, переговоры и соглашения по тому же вопросу, как письменные, так и устные, считаются утратившими силу.

- 9.3 Любая из Сторон вправе расторгнуть настоящий Договор в одностороннем порядке, предварительно – за 10 (десять) рабочих дней от предполагаемой даты прекращения действия Договора – уведомив другую Сторону.
- 9.4 Все уведомления, предоставляемые одной из сторон другой стороне в соответствии с настоящим Договором, должны направляться в письменном виде, либо курьером, либо по факсу с письменным подтверждением, по адресу, указанному в настоящем Договоре. Такое уведомление действует с более поздней из двух дат: со дня его получения, либо с указанной в нем даты его вступления в силу.
- 9.5 Все Приложения и Протоколы к настоящему Договору являются его неотъемлемой частью.
- 9.6 Все изменения и дополнения к настоящему Договору действительны в том случае, если они совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными представителями сторон.
- 9.7 Если Дополнительным соглашением или Приложением установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены настоящим Договором, применяются правила соответственно Дополнительного соглашения или Приложения.
- 9.8 Во всем остальном, что не предусмотрено условиями настоящего Договора стороны руководствуются действующим законодательством Российской Федерации.
- 9.9 Настоящий Договор составлен в двух экземплярах, которые находятся у Сторон, причем оба экземпляра настоящего Договора имеют равную юридическую силу.

10. РАЗРЕШЕНИЕ СПОРОВ

- 10.1 Все споры и разногласия, которые могут возникнуть в связи с исполнением настоящего Договора, решаются путем прямых двусторонних переговоров.
- 10.2 Срок рассмотрения претензии 7 рабочих дней.
- 10.3 Если стороны не придут к соглашению, эти споры и разногласия передаются для рассмотрения в суд по месту нахождения ответчика.

11. АДРЕСА И БАНКОВСКИЕ РЕКВИЗИТЫ СТОРОН

Приложение 1
к договору
№ А-___ от _____ 2005 г.

1. Перечень Лицензионных материалов Автора* для размещения на Литературном канале Общества (<http://vip.km.ru/literature/>)

1.

| Порядковый номер | Автор материала | Лицензионного | Название материала | Лицензионного |
|------------------|--------------------|---------------|-----------------------|---------------|
|------------------|--------------------|---------------|-----------------------|---------------|

| | | |
|--|--|--|
| | | |
|--|--|--|

**2. Перечень Лицензионных материалов Автора* для размещения на сайтах
WWW.RUCARTA.RU и MOBILE.KM.RU.**

| Порядк овый номер | Название Лицензионног о материала | Автор Лицензионно го материала | Стоимость одной Загрузки Лицензионного материала (в долларах США, без учета 18%НДС) | Вознаграждение, причитающееся Автору |
|-------------------------|---|--------------------------------------|---|--|
| | | | 90 центов США | 30 центов США |

* Автор передает Обществу по электронной почте, дискетой или любым другим электронным компьютерным носителем файлы электронных версий литературных произведений не позднее, чем через 2 недели с момента подписания настоящего Договора. В случае, если данный срок является невыполнимым для одной из сторон, стороны согласовывают его дополнительным соглашением. Формат файлов согласовывается представителями сторон во время подписания Договора.

Автор

Общество

_____ /_____/

_____ /В. А. Рудников/

_____ - 2005 г.

_____ 2005 г.

Приложение 2
к договору
№ А-____ от -_____ 2005 г.

1. Содержание информационной странички Автора на Литературном канале

- 2.1. Общие сведения об Авторе (биография).*
- 2.2. Общие сведения о его Лицензионных материалах (библиография).

Прочие информационные материалы предоставляются по взаимному согласованию обеих сторон и оговариваются отдельным соглашением.

Примечание: объем информации предоставляемый согласно п.1 и п.2 согласовывается Сторонами в устной форме и обычно составляет 1-2 страницы текста (12-м шрифтом на странице формата А4).

Автор

_____ / _____ /

_____ 2005 г.

Общество

_____ /В. А. Рудников/

_____ 2005 г.

Правила использования материалов газеты “Ведомости”

Утверждены Генеральным директором
ЗАО “Бизнес Ньюс Медиа”

1. Общие положения

1.1. Любое использование материалов газеты “Ведомости” допускается только с разрешения ее издателя и правообладателя — ЗАО “Бизнес Ньюс Медиа”. Данные Правила определяют условия и порядок использования материалов газеты “Ведомости” с разрешения ЗАО “Бизнес Ньюс Медиа”.

Под использованием понимается — любое воспроизведение, распространение, переработка и другие способы, предусмотренные Законом РФ “Об авторском праве и смежных правах”;

1.2. Использование материалов газеты “Ведомости” с нарушением любого из условий данных Правил означает, что произведение используется без разрешения ЗАО “Бизнес Ньюс Медиа”, что является нарушением исключительных прав ЗАО “Бизнес Ньюс Медиа” и может повлечь ответственность, предусмотренную законодательством об авторском и смежных правах;

1.3. Действие настоящих Правил распространяется на информационные агентства, пользователей электронной и печатной версии газеты “Ведомости”, официальные интернет-узлы компаний, тематические интернет-узлы и интернет-СМИ, еженедельники, ежемесячники и прочие печатные издания, газеты, журналы, физических лиц и других пользователей (далее Пользователи);

1.4. Любой Пользователь вправе свободно:

- составлять без гиперссылки на источник дайджест любого количества материалов из каждого номера газеты “Ведомости”, используя только лид публикаций (полужирный текст, предваряющий текст статьи)
- бесплатно цитировать любое количество материалов газеты “Ведомости” из каждого номера при условии, что объем цитирования составляет не более 50% новой публикации, в которой оно используется, и для цитирования используется не более 25% исходной статьи или другого материала газеты “Ведомости”.

2. Бесплатное использование

ЗАО “Бизнес Ньюс Медиа” предоставляет право бесплатного воспроизведения и распространения материалов газеты “Ведомости” нижеобозначенным Пользователям с соблюдением п. 5 настоящих Правил на следующих условиях и в объемах:

Информационные агентства (зарегистрированные в данном качестве в соответствии с законом) вправе бесплатно использовать не более 3-х полнотекстовых материалов из каждого номера газеты “Ведомости”;

Официальные интернет-узлы компаний вправе бесплатно публиковать не более 2 полнотекстовых материалов газеты “Ведомости” из каждого номера, но не более 10 в год, при условии обязательного соответствия тематики публикации направлениям деятельности компании;

Тематические интернет-узлы, интернет-СМИ вправе бесплатно публиковать не более 5 сокращенных материалов газеты “Ведомости”, содержащих в себе не более 25% полнотекстового варианта отдельной публикации. Каждая такая перепечатка должна оканчиваться прямой гиперссылкой на полнотекстовый вариант статьи на интернет-узле газеты “Ведомости” в виде слова “далее”, “подробнее” или их эквивалентов, принятых в оформлении интернет-узла, размещенных непосредственно после публикуемого материала;

Печатные СМИ кроме ежедневных газет, базирующихся в Москве или Санкт-Петербурге, вправе бесплатно перепечатать 1 материал в любом из своих очередных выпусков, но не более 20 в год.

3. Ограничение бесплатного использования

Настоящими Правилами **запрещается** без оплаты прав на использование:

3.1 Передача и воспроизведение текстов статей или их фрагментов иными способами, кроме оговоренных выше. В том числе, в e-mail или sms рассылках, форумах, на интранет-сайтах и других непубличных узлах;

3.2 Создание интерактивных баз данных;

3.3 Любое коммерческое использование материалов, в том числе, воспроизведение текстов статей или их фрагментов с целью коммерческой реализации права доступа к указанным материалам;

3.4 Использование материалов и статей газеты “Ведомости” способами и объемами, прямо не разрешенными данными Правилами, а также с несоблюдением требований п.5 настоящих Правил.

4. Коммерческое использование

4.1. В случаях необходимости использования материалов газеты “Ведомости” способами и объемами, не подпадающими под “бесплатное”, Пользователям следует обратиться к п. 5.3. для заполнения Формы на коммерческое использование и получения соответствующего разрешения. Расценки на коммерческое использование приведены в п. 5.4.

4.2. Коммерческое использование возможно только на основе предоплаты за используемые материалы.

4.3. По вопросам коммерческого использования, заключения договора и оплаты необходимо обратиться к Костиной Наталье (n.kostina@imedia.ru), тел. (095) 232 3200.

5. Обязанности каждого Пользователя при публикации материалов

При публикации материалов газеты “Ведомости” каждый Пользователь обязан соблюдать следующие правила:

5.1. Оформлять ссылки на источник материалов

5.1.1. При воспроизведении в печатном издании Пользователь обязан указать имя автора статьи, источник и дату её опубликования.

5.1.2. При воспроизведении в дайджесте прессы Пользователь обязан указать источник и дату её опубликования.

5.1.3. При воспроизведении в интернете Пользователь обязан помимо требований п.2 дать гиперссылку на сервер <http://vedomosti.ru>. Эта гиперссылка должна располагаться в начале воспроизводимой статьи.

5.1.4. Перепечатка материалов газеты “Ведомости”, полученных из вторичных источников, возможна только со ссылкой на первоисточник, оформленной в соответствии с пп. 5.1.1–5.1.3 настоящих Правил.

5.2 Соблюдать точность воспроизведения

5.2.1 При воспроизведении материалов не допускается переработка их оригинального текста. Сокращение или перекомпоновка частей материала допускается, но только в той мере, в какой это не приводит к искажению его смысла.

5.2.2. При использовании в дайджестах прессы материалов не допускается их переработка в той мере, в какой она приводит к искажению их смысла.

5.2.3. Ответственность за искажение смысла материалов, возникшее вследствие их неточного воспроизведения, лежит на Пользователе.

5.3 **До публикации извещать редакцию о намерении использовать материал**, путем заполнения на сайте <http://vedomosti.ru> следующей электронной Формы:

Форма 1

Использование

- бесплатное
 коммерческое

Для использования в интернете

URL исходного материала на Vedomosti.ru:
 Дата публикации:
 URL публикации:

Для печатных изданий

Название издания:
 Контактное лицо, тел.:
 URL исходного материала на Vedomosti.ru:
 Дата публикации:
 Тираж выпуска:

ВНИМАНИЕ! Публикация, произведенная в соответствии с Правилами, но без уведомления по Форме 1, считается незаконным воспроизведением.

6. Стоимость коммерческого использования материалов газеты “Ведомости” рассчитывается следующим образом:

Интернет

Печатные СМИ

| Кол-во статей в год | Стоимость перепечатки 1 статьи | Тираж издания | Стоимость перепечатки 1 статьи |
|---------------------|--------------------------------|---------------|--------------------------------|
| До 50 | 20 | До 5 тыс. | 30 |
| Свыше 50 | 15 | До 10 тыс. | 40 |
| 250–1000 | 10 | Свыше 10 тыс. | 50 |

Цены указаны в долларах США. Без НДС. НДС — 18%.

Оплата в рублях должна производиться банковским переводом по внутреннему курсу 29,2

7. Настоящие Правила не являются договором. ЗАО “Бизнес Ньюс Медиа”, издатель газеты “Ведомости”, может в любое время изменить любой пункт настоящих Правил без уведомления Пользователей.

Приложение 3
 к договору
 № А-___ от _____ 2005 г.

1. Порядок и размер выплат вознаграждений

1.1. Доля вознаграждения, подлежащего выплате всем правообладателям Литературного канала за пользование всеми Лицензионными материалами, находящимся на Литературном канале на Условиях эксклюзива, составляет 15 % (Пятнадцать процентов) от суммарных поступлений от Пользователей Сайта VIP.KM.RU.

1.2. Сумма вознаграждения, подлежащая ежемесячной выплате Автору за использование перечисленных в Приложении 1 Лицензионных материалов, определяется пропорционально доле Загрузок Лицензионных материалов данного Автора, размещенных на Литературном канале, к общему количеству Загрузок всех Лицензионных материалов Литературного канала.

1.3. Сумма вознаграждения, причитающаяся Автору за использование Лицензионных материалов, размещенных на сайтах WWW.RUCARTA.RU, MOBILE.KM.RU составляет 30 % (тридцать процентов) от суммы, установленной сторонами за одну Загрузку Лицензионных материалов Автора. Стоимость одной Загрузки Лицензионного материала, указывается в Приложении № 1.

1.4. Обществом ежемесячно осуществляется подсчет с выдачей статистики Загрузок Лицензионных материалов Автора и указанием суммы вознаграждения. Выплата вознаграждения осуществляется на расчетный счет Автора, указанный в настоящем Договоре, в течение 14 дней рабочих по истечении календарного месяца.

1.5. В случае, если размер вознаграждения составляет менее 50 (Пятидесяти) долларов США, вознаграждение не выплачивается и добавляется к сумме вознаграждения в следующий отчетный период.

Сторонами может быть оговорен иной способ получения вознаграждения.

Автор

Общество

_____ /_____/

_____ /В. А. Рудников/

_____ 2005 г.

_____ 2005 г.

АРБИТРАЖНЫЙ СУД г. МОСКВЫ
именем Российской Федерации
решение

19.04.2000 г. Дело № А40-45003/99-51-443

Арбитражный суд в составе:

Председательствующего: Лариной Я.Г.

членов суда: единолично

с участием: от истца Лазарев Д.А., Наумов В.Б. - по доверенностям, от ответчика Осипенко А.И. - ген. дир, Попов А.А, Глушенков А.В. - по доверенностям

рассмотрел дело по иску 000 “Промо - РУ”

к Издательству 000 “Познавательная книга плюс”

о взыскании 171.000 рублей

УСТАНОВИЛ:

Иск заявлен о взыскании 171.000 рублей - компенсация за нарушение исключительных авторских прав на публикацию произведений Бокарева, приобретенных по договору от 3.08.99 и изъятии из гражданского оборота экземпляров книги Антона Высоткина “Реклама в Internet”.

Ответчик иск не признал, ссылаясь на недействительность (ничтожность) договора, недоказанность принадлежности истцу исключительных авторских прав.

Изучив материалы дела, выслушав истца и ответчика, суд не находит оснований для удовлетворения исковых требований.

В обоснование требований истец представил договор от 3.08.99 об уступке прав на литературные произведения, который исходя из буквального значения условий договора следует признать авторским договором.

Содержащиеся в названии и тексте договора слова “уступка прав” не означают его недействительность, поскольку п. 3 ст. 15 Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах” допускает уступку исключительных прав.

Указанный договор от 3.08.99 содержит способы использования произведений - конкретные права, переданные истцу: публикация, репродуцирование и издание, указывает срок - до 3.08.2004, на который передается право на территории РФ, содержит условие о возмездности договора.

Истец утверждает о нарушении ответчиком исключительных прав на публикацию произведений Бокарева, приобретенных по договору от 3.08.99, поскольку ответчик летом 1999 опубликовал книгу Высоткина А. “Реклама в Интернет”, 54% содержания которой взяты из публикаций, права на которые принадлежат истцу.

В соответствии ст. 2 Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах” термин опубликования (выпуск в свет) означает выпуск в обращение экземпляров произведения с согласия автора, по существу является одним из способов реализации права на распространение экземпляров произведения.

В силу ст. 16 Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах” право на распространение экземпляров произведения путем публикации относится к исключительному праву автора.

Из текста договора от 3.08 99 вытекает, что истец является обладателем исключительных авторских прав на распространение экземпляров произведений путем их публикации, поскольку п. п. 2.3, 3.4. договора автор вправе любое использование произведений, в том числе сохраняет за собой право публиковать произведения.

В соответствии с п. 2 ст. 31 Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах” право на использование произведения прямо не переданное по авторскому договору, считается не переданным.

Поскольку истцу прямо не передано право на публикацию произведений, требования о защите авторских прав удовлетворению не подлежат.

Госпошлина, уплаченная ответчиком по апелляционной и кассационной жалобам, подлежит возмещению за счет истца.

На основании ст. ст. 2, 16, 30, 31, 48 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах", ст. ст. 138, 168, 431 ГК РФ, руководствуясь ст. ст. 124-127, 95, 178 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Отказать в иске о взыскании с Издательства 000 "Познавательная книга плюс" в пользу 000 "Промо-РУ" компенсации в сумме 171.000 рублей, и изъятии из гражданского оборота экземпляров книги Антона Высоткина "Реклама в Интернет"

Взыскать с 000 "Промо-РУ" в пользу Издательства 000 "Познавательная книга плюс" 3.076 рублей 28 копеек - госпошлина по апелляционной и кассационной жалобам.

СУДЬЯ

Я.Г.Ларина

21.04.00

Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 3 мая 2001 г. N КГ-А40/1934-01

Федеральный арбитражный суд Московского округа

при участии в заседании: от истца - ЗАО "МедиаЛингва": Мещенков В.В. (доверенность б/н от 18.01.2001), Олейник С.Д. (дов. б/н от 18.01.2001); от ответчиков: ОАО "Рамблер Интернет Холдинг": Сухарева Н.В. (дов. б/н от 07.12.2000); ГУП "Издательство Русский язык": Сухарев А.С. (дов. б/н от 07.12.2000), Сухарева Н.В. (дов. б/н от 20.04.2001),

рассмотрев в заседании кассационную жалобу ЗАО "МедиаЛингва" на решение от 12.01.2001 и постановление от 01.03.2001

Арбитражного суда города Москвы

по делу N А40-41976/00-67-415,

установил:

Закрытое акционерное общество "МедиаЛингва" (далее - ЗАО "МедиаЛингва") обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к открытому акционерному обществу "Рамблер Интернет Холдинг" (далее - ОАО "Рамблер Интернет Холдинг") о защите исключительных прав.

Истец просил суд обязать ответчика признать исключительное право истца на использование в компьютерной форме Нового Большого англо-русского словаря (250000 слов) под редакцией Ю.Д. Апресяна и Э.М. Медниковой, Немецко-русского словаря под редакцией К.Лейна, Русско-немецкого словаря М.Я. Цвиллинг и Русско-английского словаря под редакцией А.И. Смирницкого, а также обязать ответчика прекратить действия по использованию в компьютерной форме (в том числе на своем сайте в международной информационной сети Интернет по адресу: <http://www.rambler.ru/dict>) Нового Большого англо-русского словаря (250000 слов) под редакцией Ю.Д. Апресяна и Э.М. Медниковой, Немецко-русского словаря под редакцией К.Лейна, Русско-немецкого словаря М.Я. Цвиллинг и Русско-английского словаря под редакцией А.И. Смирницкого. Также истец просил взыскать с ответчика в пользу истца компенсацию в размере 5000 минимальных размеров оплаты труда, штраф в размере 10% от суммы присужденной в пользу истца в доход бюджета Российской Федерации и передать истцу контрафактные экземпляры указанных электронных словарей.

Истец обосновывал свои требования ссылкой на договоры между истцом и ответчиком N 1-0597, N 2-0597 N 4-0597 от 22.05.1997 о совместной деятельности по созданию и распространению электронных словарей и договор б/н от 20.11.1997 о совместной деятельности по созданию и распространению электронных словарей.

Определением Арбитражного суда города Москвы от 20.12.2000 вторым ответчиком по делу было привлечено Государственное унитарное предприятие "Издательство "Русский язык" (далее - ГУП "Издательство "Русский язык").

В дальнейшем истец увеличил размер исковых требований в части взыскания солидарно с ответчиков компенсации в размере 30000 минимальных размеров оплаты труда, то есть до суммы 3 млн. руб.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 12.01.2001, оставленным без изменения постановлением апелляционной инстанции того же суда от 01.03.2001 по делу N А40-41976/00-67-415 в иске было отказано. При принятии решения суды руководствовались статьей 431 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьями 4, 16, 30 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" (т. 2, л.д. 83-88, 112-113).

Не согласившись с решением от 12.01.2001 и постановлением от 01.03.2001 ЗАО "МедиаЛингва" обратилось в Федеральный арбитражный суд Московского округа с кассационной жалобой, в которой просило указанные судебные акты отменить и удовлетворить исковые требования в полном объеме.

Истец в жалобе ссылаясь на не полный, по его мнению, учет судами всех обстоятельств дела, а также на то, что суды неправильно применили положения Закона РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" и Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах".

В отзыве на кассационную жалобу ответчик по делу ОАО "Рамблер Интернет Холдинг" просил обжалуемые судебные акты оставить без изменения, как законные и обоснованные, а жалобу истца - без удовлетворения. Аналогичный отзыв на кассационную жалобу истца представил второй ответчик по делу - ГУП "Издательство Русский язык", пояснив также, что договоры от 22.05.1997 и от 20.11.1997, положенные в обоснование иска расторгнуты.

В заседании кассационной инстанции представитель истца поддержал доводы кассационной жалобы, представители обоих ответчиков возражали против ее удовлетворения, считая обжалуемые судебные акты законными и обоснованными.

Обсудив доводы кассационной жалобы и отзывов на нее, заслушав представителей сторон, проверив правильность применения судами первой и апелляционной инстанций норм материального права и норм процессуального права, кассационная инстанция пришла к выводу, что обжалуемые судебные акты должны быть оставлены без изменения, а кассационная жалоба ЗАО "МедиаЛингва" - без удовлетворения.

Отказывая в удовлетворении исковых требований суд первой инстанции, толкуя в порядке статьи 431 ГК РФ условия указанных договоров, пришел к выводу о том, что по договорами ГУП "Издательство Русский язык" передало истцу не весь объем исключительных прав на использование словарей в компьютерной форме, а только исключительное право на распространение словарей, что прямо следует из того, как стороны определили объем исключительных прав.

Повторно рассматривая дело, суд апелляционной инстанции указал, что в соответствии с договором от 12.07.2000 ОАО "Рамблер Интернет Холдинг" приобрело исключительные права на публичный показ словарей в глобальной компьютерной сети "Интернет".

Апелляционная инстанция сделала обоснованный вывод о том, что форма представления базы данных (словарных текстов) используемая в программе ЭВМ "Рамблер словари", которую применяет первый ответчик, отличается от формы представления их в программах для ЭВМ "Мульти Лекс" и "Мульти Лекс Онлайн", применяемой истцом.

Доводы истца, изложенные им в кассационной жалобе были предметом рассмотрения судов первой и апелляционной инстанций и были ими обоснованно отвергнуты.

Суд кассационной инстанции также не усматривает нарушений применения норм материального и процессуального права при принятии судами первой и апелляционной инстанций обжалуемых судебных актов, которые могли бы служить достаточным основанием к их отмене.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 171, 173-177 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Московского округа постановил:

решение Арбитражного суда города Москвы от 12 января 2001 года и постановление апелляционной инстанции того же суда от 01 марта 2001 года по делу N А40-41976/00-67-415 оставить без изменения, а кассационную жалобу ЗАО "МедиаЛингва" - без удовлетворения.

**Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа
от 21 августа 2003 г. N КГ-А40/4921-03**

Закрытое акционерное общество "Коммерсантъ. Издательский Дом" (ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом") обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к обществу с ограниченной ответственностью "Бюро ФЛБ" (ООО "Бюро ФЛБ") о взыскании с ответчика компенсации за нарушение имущественных авторских прав истца в размере 1000 минимальных размеров оплаты труда (сто тысяч рублей).

Исковые требования были мотивированы тем, что в октябре 2002 года в сети Интернет на web-сайте домена ответчика flb.ru без разрешения истца размещена статья "Разбился самый надежный самолет (автор - Дюпин С.В., штатный корреспондент ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом"), исключительные имущественные права на использование которой принадлежат истцу. Эта же статья была ранее опубликована в газете "Коммерсантъ" от 29 июля 2002 года; никаких соглашений с администратором Интернет-сайта домена flb.ru о размещении указанной статьи истцом не заключалось; специальное запрещение на перепечатку любых публикуемых материалов без согласия издателя содержится в каждом номере газеты "Коммерсантъ"; полную ответственность за информацию, содержащуюся на Интернет-сайте домена flb.ru несет ответчик. Истец указывал, что незаконное копирование, компьютерная обработка и воспроизведение произведений, исключительные имущественные права на которые принадлежат ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом", причиняют ему значительный ущерб, который выражается в упущенной выгоде от возможной продажи публикаций по рыночной цене. В соответствии с пунктом 3 статьи 49 Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" истец, как обладатель исключительных авторских права вправе требовать от ответчика возмещение убытков, включая упущенную выгоду.

Решением Арбитражного суда города Москвы от 11 февраля 2003 года по делу N А 40- 51409/02-26-305 иск удовлетворен. В пользу ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом" с ООО "Бюро ФЛБ" взыскано 50.000 -компенсации. В иске о взыскании 50.000 (компенсации) отказано.

При этом суд первой инстанции исходил из того, что действия ответчика, связанные с копированием статьи из газеты "Коммерсантъ", компьютерной обработкой, воспроизведением на сервере и демонстрацией для всеобщего сведения без согласия правообладателя, незаконны и влекут ответственность, предусмотренную статьей 49 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" в виде компенсации.

Что касается отказа в иске о взыскании 50.000 рублей компенсации, суд сослался на то, что истец не доказал, что его упущенная выгода составляет 100.000 рублей, в связи с чем, размер компенсации определен судом в размере 500 минимальных размеров оплаты труда и составлял 50.000 рублей.

Постановлением апелляционной инстанции от 11 апреля 2003 года решение от 11 февраля 2003 года по делу N А40-51409/02-26-305 оставлено без изменения с подтверждением содержащихся в нем выводов.

В кассационной жалобе на решение от 11 февраля 2003 года и постановление от 11 апреля 2003 года Арбитражного суда города Москвы по делу N А40-51409/02-26-305 ООО "Бюро ФЛБ" просит решение и постановление отменить и вынести по делу новое решение об отказе в удовлетворении исковых требований, ссылаясь на то, что при рассмотрении дела судом первой и апелляционной инстанций нарушены нормы материального права и нормы процессуального права. В частности, заявитель указал на то, что решение было вынесено с нарушением статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса в отсутствие ответчика; решение суда основано на законе, не подлежащем применению к данным правоотношениям; публикация была использована ответчиком на законном основании; судом апелляционной инстанции были нарушены нормы Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, поскольку в судебном заседании был принят отзыв истца на апелляционную жалобу ответчика без согласия ответчика.

В отзыве на кассационную жалобу ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом" просит суд оставить принятые по делу судебные акты без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения.

Представитель ответчика в судебном заседании поддержал кассационную жалобу по изложенным в ней доводам, представитель истца возражал против ее удовлетворения по основаниям, отраженным в отзыве на кассационную жалобу.

Изучив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, проверив в соответствии со статьей 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации правильность применения норм материального права и норм процессуального права при рассмотрении дела и принятии обжалуемых актов, Федеральный арбитражный суд Московского округа не находит оснований для отмены решения и постановления Арбитражного суда города Москвы.

Принимая решение об удовлетворении исковых требований, суд исходил из того, что действия ответчика не основаны на законе и влекут ответственность, которая предусмотрена Законом Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".

Что касается отказа суда о взыскании 50.000 рублей, суд обоснованно в данном случае руководствовался пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах".

Кассационная инстанция соглашается с таким выводом суда.

Как следует из материалов дела и это было установлено судом первой и апелляционной инстанций, в газете "Коммерсантъ" от 29 июля 2002 года была опубликована статья автора Дюпина С.В. "Разбился самый надежный самолет", который в соответствии с договором от 25 ноября 1999 года является штатным корреспондентом истца. ООО "Бюро ФЛБ", являясь администратором домена flb.ru, разместил на сайте в Интернете статью "Разбился самый надежный самолет", о чем свидетельствует протокол осмотра вещественных доказательств от 3 октября 2002 года и не отрицается ответчиком.

В соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона "Об авторском праве и смежных правах" исключительные права на использование служебного произведения принадлежит лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях (работодателю), если в договоре между ним и автором не предусмотрено иное.

В соответствии со статьей 11 заключенного между Дюпиным С.В. и ЗАО "Коммерсантъ. Издательский Дом" договора N 64 от 25 ноября 1999 года (л.д. 28-38) в отношении служебных произведений Издательскому Дому принадлежат исключительные права на их использование.

Запрещение на использование опубликованных материалов содержится в газете "Коммерсантъ", в том числе и в номере, в котором была опубликована статья "Разбился самый надежный самолет" (л.д. 22-25 т. 1).

Так как размещение ответчиком на сайте в Интернете статьи "Разбился самый надежный самолет", при наличии прямого запрета правообладателя, было произведено без его согласия, суд обоснованно пришел к выводу о незаконности действий ООО "Бюро ФЛБ", связанных с ее копированием, компьютерной обработкой, воспроизведением на сервере и демонстрацией для всеобщего сведения.

В соответствии с частью 3 статьи 49 "Об авторском праве и смежных правах" обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя возмещения убытков, включая упущенную выгоду.

Довод кассационной жалобы о том, что истец не был уведомлен о времени и месте рассмотрения дела в суде первой инстанции не может быть принят, поскольку материалы дела свидетельствуют об обратном. Определение о назначении дела к судебному разбирательству судом было направлено по всем известным адресам ответчика (по адресу, указанному истцом; содержащемся в уставе ответчика; по адресам имеющимся в материалах дела).

Утверждение заявителя о неправомерности судом использования статьи 14 Закона РФ "Об авторском праве смежных правах" необоснованна, так как суд руководствовался частью 2 указанной статьи Закона, устанавливающей, что исключительные права на использование служебного произведения принадлежат лицу, с которым автор состоит в трудовых отношениях, а не частью 4, как указывает ответчик.

Не может быть принят довод кассационной жалобы о том, что публикация была использована ответчиком на законном основании, поскольку материалы Издательского дома "Коммерсантъ" получены из архива "Публичной библиотеки", в соответствии с заключенным 23 марта 2001 года между ООО "Бюро ФЛБ" и ЗАО "Публичная библиотека" договором, в соответствии с которым ЗАО "Публичная библиотека" предоставляла ответчику доступ к профессиональной поисковой системе, а в правилах пользования публичной библиотекой не содержалось ограничение на использование полученной информации.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах" допускается воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такие воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором.

Как было установлено судами и подтверждено материалами дела, имелся прямой запрет на использование статьи "Разбился самый надежный самолет", содержащийся в газете "Коммерсантъ".

Довод кассационной жалобы о том, что суд необоснованно принял отзыв истца на апелляционную жалобу при наличии возражений ответчика не может служить основанием для отмены судебных актов по делу.

При таких обстоятельствах, кассационная инстанция считает, что обжалуемое решение и постановление принято при правильном применении норм материального и процессуального права и отмене не подлежат.

Резолютивная часть настоящего постановления объявлена в судебном заседании 18 августа 2003 года.

Руководствуясь статьями 284-289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд постановил:

Решение Арбитражного суда города Москвы от 11 февраля 2003 года и постановление апелляционной инстанции того же суда от 11 апреля 2003 года по делу N А40-51409/02-26-305 оставить без изменения, а кассационную жалобу ООО "Бюро ФЛБ" без удовлетворения.

БАСМАННЫЙ РАЙОННЫЙ СУД г.МОСКВЫ
РЕШЕНИЕ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ³

29 сентября 2004 г. город Москва

Басманный районный суд города Москвы в составе председательствующего федерального судьи Вознесенского С.Ф. при секретаре Лебедевой А.Ю., рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело № 2-3815/04 по иску Геворкяна Эдуарда Вагановича к ООО «Илосвет» о защите авторских прав, установил:

Истец обратился с иском, ссылаясь на то, что на сайте www.edu-all.ru, принадлежащем ответчику, было без его согласия размещено произведение «Игра без правил», при этом оно было доступно для всеобщего доступа. Поскольку данное обстоятельство истец считает нарушающим его авторские права, он просит суд запретить ответчику использовать его произведение на указанном сайте, а также взыскать с ответчика в его пользу в счет компенсации морального вреда 1.000.000 рублей, а также компенсацию за неправомерное использование произведения в размере 500.000 рублей.

В судебном заседании представители истца требования поддержали в полном объеме. Представители ответчика иск не признали, полагают, что ими на сайте в рамках электронной библиотеки было правомерно размещено спорное произведение. Выслушав явившихся лиц, исследовав письменные материалы дела, суд полагает иск подлежащим удовлетворению частично.

В судебном заседании установлено, что на сайте www.edu-all.ru действительно было размещено произведение Эдуарда Геворкяна «Игра без правил», что подтверждается распечаткой указанного произведения с сайта www.edu-all.ru, актом совершения удостоверительных действий от 13 января 2004 г. (л.д. 6), актом экспертизы № 1469/21 от 15 июня 2004 г. (л.д. 15-17), кроме того, данное обстоятельство не оспаривался ответчиком в судебном заседании.

Представители ответчиков ссылаются на то, что указанное произведение было размещено на сайте в рамках действующей на нем электронной библиотеки, в подтверждение чего в судебном заседании было представлено Положение о библиотеке образовательного интернет-портала «Всеобуч» www.edu-all.ru (www.vseobush.ru).

Суд не может согласиться с доводами о том, что использование произведения в рамках электронной библиотеки освобождает ответчика от необходимости соблюдения ограничений, установленных Законом Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах».

В соответствии со ст. 1 Федерального закона «О библиотечном деле» библиотека – информационное, культурное, образовательное учреждение, располагающее организованным фондом тиражированных документов и предоставляющее их во временное пользование физическим и юридическим лицам.

В той же статье дано понятие документа – это материальный объект с зафиксированной на нем информацией в виде текста, звукозаписи или изображения, предназначенный для

³ Данное решение, ровно год спустя, 29.09.2005г., было отменено тем же федеральным судьей Вознесенским С.Ф. По сведениям, полученным из адвокатских кругов, отмена была связана с тем, что Геворкян Э.Г. не мог самостоятельно подавать иск за нарушение имущественных прав, так как передал их "КМ онлайн". Юристы компании НОЦИТ, представляющие Геворкяна Э.Г., пытались изменить ситуацию, направив дело на повторное рассмотрение, но 28 октября 2005 г. им было в этом отказано и дело было завершено.

Характерно, что при рассмотрении аналогичного иска Геворкяна Э.Г. против библиотеки М.Мошкова (lib.ru) 30 марта 2005 г. Останкинский суд г. Москвы, в отличие от позиции Басманного суда, постановил отказать истцу в возмещении за нарушение имущественных прав, но взыскать с Мошкова 3000 руб. морального ущерба в связи с «обнародованием текста».

Таким образом, судебная практика по рассмотрению такого рода дел еще далека и от единообразия и от совершенства.

передачи во времени и пространстве в целях хранения и общественного использования. Таким образом, в силу требований закона пользователям библиотек предоставляются материальные объекты.

Если, следовательно, говорить о предоставлении произведений в электронном виде, библиотека должна предоставлять во временное пользование носители этих произведений, являющиеся материальными объектами.

Принцип получения информации в сети «Интернет» состоит в следующем.

Лицо, являющееся пользователем услуг данной сети, воспроизводит в памяти своего компьютера файлы, размещенные в памяти другого компьютера, с которого он получает необходимую информацию.

Файл (поскольку он выражен в электронном виде) не является материальным объектом. Следовательно, электронные библиотеки предоставляют своим пользователям файлы, а не документы, то есть предоставляют не объекты материального мира.

Таким образом, электронные библиотеки не являются библиотеками в понимании Федерального закона «О библиотечном деле» и на них не распространяются правила размещения произведений в фондах библиотек, поскольку предоставляют не документы.

Помимо изложенного, суд отмечает следующее.

В соответствии с п. 2 ст. 16 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» автору принадлежит исключительное имущественное право воспроизводить произведение (право на воспроизведение).

Любая передача авторских прав согласно ст. 33 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» возможна только по договору.

Как было отмечено выше, основным принципом работы сети «Интернет» является воспроизведение произведения в памяти компьютера.

Как установлено ст. 4 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» воспроизведение произведения в памяти компьютера также является видом воспроизведения.

Для предоставления произведения истца пользователям электронной библиотеки, принадлежащей ответчику, произведение было воспроизведено в компьютере ответчика. Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» предусматривает только одно основание воспроизведения произведения без согласия автора и выплаты вознаграждения – для личных целей (ст. 18 Закона).

Ответчик является юридическим лицом, следовательно, никаких личных целей при воспроизведении произведения иметь не может.

Кроме того, из Положения об электронной библиотеке, представленной в судебном заседании, следует, что цель размещения произведений в электронной библиотеке является их предоставление пользователям библиотеки, что явно не является личной целью.

Таким образом, суд приходит к выводу о том, что ответчик, воспроизводя на своем сайте произведение истца, нарушил требования Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», поскольку не заключил с истцом соответствующего договора. Поскольку в силу ст. 49 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» истец вправе требовать от ответчика устранения нарушения его прав, суд полагает необходимым возложить на ответчика обязанность не размещать на принадлежащем ему сайте произведение истца «Игра без правил».

Определяя размер компенсации за нарушение авторских прав, суд на основании ст. 49 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» считает разумным и достаточным взыскать в пользу истца в счет компенсации денежную сумму в размере 50.000 рублей, в остальной части требования подлежат отклонению.

В части требований о взыскании компенсации морального вреда суд полагает требования подлежащими отклонению, поскольку нарушены были имущественные права истца, а взыскание компенсации морального вреда в таких случаях не предусмотрено законом.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 193-199 ГПК РФ, суд

решил:

Запретить ООО «Илосвет» использовать на сайте www.edu-all.ru произведение Геворкяна Эдуарда Вагановича «Игра без правил».

Взыскать с ООО «Илосвет» в пользу Геворкяна Эдуарда Вагановича 50.000 (пятьдесят тысяч) рублей.

В остальной части требований отказать.

Взыскать с ООО «Илосвет» государственную пошлину в размере 1.610 (одна тысяча шестьсот десять) рублей.

Решение может быть обжаловано в Московский городской суд в течение 10 дней путем подачи кассационной жалобы через Басманный районный суд города Москвы.

Судья -----

УСТАВ ОБЩЕСТВЕННОЙ КОЛЛЕГИИ ПО ЖАЛОБАМ НА ПРЕССУ

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1.1. Общественная Коллегия по жалобам на прессу (далее – Коллегия) учреждается при участии заинтересованных некоммерческих организаций как независимая структура гражданского общества, осуществляющая саморегулирование и сорегулирование в сфере массовой информации, опираясь на авторитет сформировавших его организаций и избранных в его состав лиц.

1.2. Задача Коллегии заключается в рассмотрении жалоб аудитории средств массовой информации на нарушения правил профессиональной этики и поведения в данной сфере с целью разрешения конкретных информационных споров.

1.3. В своей работе Коллегия опирается на этические принципы, заложенные в положениях Конституции РФ об основных правах и свободах человека и гражданина, законодательстве Российской Федерации о средствах массовой информации, документах Совета Европы, ЮНЕСКО и ОБСЕ по вопросам этики и саморегулирования в области массовой информации, документах саморегулирования медийных организаций.

1.4. Коллегия в своей деятельности преследует следующие цели:

- формирование культуры профессиональной и честной журналистики;
- восстановление и укрепление доверия к средствам массовой информации;
- утверждение свободы массовой информации в Российской Федерации;
- защита профессиональной независимости и издательско-редакционной свободы в средствах массовой информации;
- укоренение в сфере массовой информации идеалов толерантности и культуры мира в контексте предотвращения опасностей, связанных с предрассудками и дискриминацией, ксенофобией, агрессивным национализмом, этнической и религиозной разобщенностью;
- противодействие политическому и другим формам экстремизма в сфере массовой информации;
- содействие большей прозрачности государственных органов, судебной системы, а также экономических отношений в сфере массовой информации;
- противодействие монополизации средств массовой информации, в том числе со стороны государства.

2. ПОРЯДОК ФОРМИРОВАНИЯ

2.1. Коллегия состоит из двух палат: Палаты медиа-сообщества и Палаты медиа-аудитории, каждая из которых включает по 25 человек, избираемых в соответствии с настоящим Положением.

2.2. Кандидаты в состав Палаты медиа-сообщества выдвигаются заинтересованными некоммерческими организациями, объединяющими субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности в сфере массовой информации (журналистов, редакторов, издателей, вещателей, специалистов в области рекламы, связей с общественностью и т.д.).

2.3. Кандидаты в состав Палаты медиа-аудитории выдвигаются действующими вне сферы массовой информации, но заинтересованными в работе Коллегии политическими партиями, профессиональными союзами, религиозными и иными некоммерческими организациями, а также саморегулируемыми организациями.

2.4. В состав Коллегии выдвигаются лица, известные в обществе своими высокими профессиональными и морально-этическими качествами; при этом никаких

формальных требований к кандидатам ни по уровню или профилю образования, ни по опыту работы, ни по другим обстоятельствам, не предъявляется. Кандидат в состав Коллегии может не являться членом или работником выдвинувшей его организации. В любом случае избранные в состав Коллегии лица не являются представителями выдвинувших их организаций, а в личном качестве представляют все медийное сообщество (Палата медиа-сообщества) или всю аудиторию СМИ (Палата медиа-аудитории).

2.5. Все выдвинутые кандидаты включаются в избирательные списки соответствующих палат. В избирательных списках указывается: фамилия, имя и отчество кандидата, кем выдвинут, а также краткая характеристика кандидата, подготовленная выдвинувшей его организацией.

2.6. Каждая организация, участвующая в формировании Коллегии, вправе отметить в обоих избирательных списках по 25 кандидатов. Если при подсчете голосов окажется, что в избирательном списке отмечено более 25 кандидатов, то лишние голоса сокращаются в алфавитном порядке и в обратном порядке попеременно. Если же в избирательном списке отмечено менее 25 кандидатов, то неиспользованные голоса погашаются.

2.7. Результаты голосования определяются отдельно по каждой палате по итогам подсчета решающих голосов, то есть голосов, поданных организациями, участвовавшими в выдвижении кандидата (кандидатов) в соответствующую палату. Избранными считаются кандидаты, получившие путем тайного голосования более половины голосов организаций, принявших участие в голосовании, из числа участвовавших в выдвижении кандидатов в данную палату. Если число кандидатов, получивших более половины голосов, превышает число вакантных мест в соответствующей палате, то избранными считаются кандидаты, получившие среди них относительное большинство голосов. В случае равенства голосов принимаются во внимание совещательные голоса, то есть голоса, отданные за кандидатов организациями, участвовавшими в выдвижении кандидатов в другую палату.

2.8. Коллегия вправе приступить к работе, если в каждую из палат избрано более половины их списочного состава.

2.9. Довыборы на вакантные места в составе Коллегии проводятся по правилам настоящей главы, начиная с этапа выдвижения кандидатов, в том числе организациями, ранее не принимавшими участия в формировании Коллегии.

3. СОСТАВ КОЛЛЕГИИ

3.1. Срок полномочий членов Коллегии – пять лет.

3.2. Члены Коллегии осуществляют свою деятельность на общественных началах.

3.3. За каждым членом Коллегии признается право подать в отставку, в том числе без объяснения причин.

3.4. Каждая палата путем тайного голосования избирает из своего состава председателя палаты. Избранным считается кандидат, имя которого указано в большинстве избирательных записок, поданных членами соответствующей палаты. Председатели палат одновременно являются сопредседателями Коллегии. Сопредседатели Коллегии совместно организуют работу Коллегии, попеременно ведут ее заседания, представляют ее в отношениях с гражданами и организациями, выполняют иные обязанности, возложенные на них решением Коллегии.

3.5. Ответственный секретарь Коллегии избирается на совместном заседании обеих палат. В обязанности ответственного секретаря входит подготовка заседаний Коллегии, организация работы ad hoc коллегий, оказание содействия региональным коллегиям.

3.6. С согласия Коллегии в субъектах Российской Федерации и муниципальных образованиях могут создаваться межрегиональные, региональные и местные коллегии по жалобам на СМИ.

4. КОМПЕТЕНЦИЯ

4.1. К компетенции Коллегии относится рассмотрение информационных споров, прежде всего, нравственно-этического характера, возникающих в сфере массовой информации, в том числе дел о нарушениях принципов и норм профессиональной журналистской этики. К компетенции Коллегии относится также рассмотрение информационных споров, затрагивающих права человека в сфере массовой информации.

4.2. Коллегия обобщает и разъясняет принципы и нормы профессиональной журналистской этики и поведения, признаваемые всеми участвующими в ее формировании организациями, их членами и работниками, а также оценивает профессионально-этические нормы, содержащиеся в различных корпоративных документах, принятых организациями вещателей, издателей, журналистов и т.д.

4.3. Коллегия осуществляет систематизацию прецедентов, сложившихся в его работе по рассмотрению информационных споров.

4.4. Правом на обращение в Коллегию обладают любой человек, должностное лицо, орган государственной власти (местного самоуправления) или организация:

- заинтересованные в оценке деятельности того или иного журналиста, редактора, редакции, издателя, вещателя, должностного лица органа государственной власти (местного самоуправления), иного субъекта предпринимательской или профессиональной деятельности в сфере массовой информации с точки зрения соблюдения и уважения принципов и норм профессиональной журналистской этики;
- заинтересованные в разрешении информационного спора, затрагивающего права человека в сфере массовой информации.

4.5. Организации СМИ, признавшие профессионально-этическую юрисдикцию Коллегии, находятся под его защитой и могут использовать его эмблему для оповещения об этом своей аудитории.

4.6. Коллегия выносит решения:

- опираясь на этические императивы, законодательные акты Российской Федерации, принципах и нормах международного права, решениях Европейского Суда по правам человека;
- применяя к оценке конкретных ситуаций международно-признанные стандарты профессиональной деятельности в сфере массовой информации;
- принимая во внимание кодексы и хартии журналистской этики и правил профессионального поведения, признаваемые организациями, коллективами и лицами – участниками рассматриваемых информационных споров;
- учитывая прецеденты, сложившиеся в практике Судебной палаты по информационным спорам при Президенте РФ, Большого Жюри Союза журналистов России, иных органов саморегулирования в сфере массовой информации, а также настоящей Коллегии.

5. AD HOC КОЛЛЕГИИ

5.1. Рассмотрение информационных споров осуществляется ad hoc коллегией (малыми коллегией, создаваемыми для рассмотрения каждого конкретного спора). Они формируются по согласованному решению сопредседателей Коллегии из числа членов Коллегии, выразивших согласие принять участие в заседании.

5.2. При формировании ad hoc коллегии по мере возможности принимаются во внимание пожелания участников информационного спора.

5.3. За каждым членом Коллегии признается право отказаться от вхождения в состав ad hoc коллегии при наличии обстоятельств, способных поставить под сомнение его беспристрастность в отношении рассматриваемого информационного спора.

5.4. Ad hoc коллегия правомочна рассматривать информационный спор при наличии в ее составе не менее пяти и не более пятнадцати членов Коллегии, а также при том условии, что в ней представлены обе палаты.

5.5. Члены Коллегии, не вошедшие в состав данной ad hoc коллегии, могут участвовать в ее заседании с правом совещательного голоса.

5.6. Ad hoc коллегия избирает из своего состава председательствующего. Если в составе ad hoc коллегии принимает участие один из сопредседателей Коллегии, то он является председательствующим по праву. Если в составе ad hoc коллегии участвуют оба сопредседателя Коллегии, то они сами определяют, кто из них будет председательствовать в данной ad hoc коллегии.

5.7. Заседание ad hoc коллегии проходит открыто, если на основании мотивированного требования одного из участников спора не будет принято другое решение.

5.8. Ad hoc коллегия вырабатывает свое решение по рассматриваемому информационному спору за закрытыми дверями, если не будет принято другое решение. Члены Коллегии, не вошедшие в состав данной ad hoc коллегии, вправе участвовать в выработке решения с правом совещательного голоса.

6. РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

6.1. Рассматривая конфликтные ситуации, ad hoc коллегии должна стремиться к:

- установлению конструктивного диалога между участниками конфликта в обстановке состязательности, открытости и равноправия сторон;
- осознанию участниками конфликта международно-признанных правил поведения журналиста, редактора, редакции, издателя, вещателя, должностного лица органа государственной власти (местного самоуправления), иного субъекта предпринимательской или профессиональной деятельности в сфере массовой информации и необходимости следования им в повседневной практике;
- формулированию решений, пригодных для последующей их систематизации в качестве общих правил.

6.2. Обращение с просьбой о рассмотрении информационного спора подается в Коллегию в письменной форме, с приложением соглашения о признании профессионально-этической юрисдикции Коллегии и рассматривается ad hoc коллегией в разумно короткий срок, необходимый для ее формирования, изучения обстоятельств спора и приглашения на заседание всех заинтересованных лиц.

6.3. Допускается заочное рассмотрение конфликтной ситуации в отсутствие заинтересованных лиц. В этом случае ad hoc коллегия ограничивается исследованием представленных ими аргументов и выносит решение, именуемое заочным.

6.4. Ad hoc коллегия вправе отказаться от рассмотрения информационного спора по существу, если сочтет это выходящим за пределы компетенции Коллегии и/или не соответствующим целям деятельности Коллегии, а также в случае, если конфликт уже урегулирован.

6.5. Ad hoc коллегия воздерживается от рассмотрения информационного спора, если хотя бы один из его участников намерен решить данный спор в судебном порядке. Отказ от обращения в суд должен быть удостоверен подписями участников спора до начала заседания ad hoc коллегии.

6.6. Отказ участника информационного спора от признания профессионально-этической юрисдикции Коллегии, выразившийся, в том числе, в отказе сотрудничать с ad hoc коллегией, представить ей свои пояснения, направить своего представителя на

заседание ad hoc коллегии, не препятствует рассмотрению информационного спора по существу.

6.7. При открытии заседания ad hoc коллегии председательствующий поименно представляет аудитории участвующих в ее работе членов Коллегии, докладывает о ходе и результатах подготовки данного спора к рассмотрению, после чего опрашивает членов коллегии о возможности рассмотрения данного информационного спора, исходя, прежде всего, из критерия его относимости к компетенции Коллегии.

6.8. Если хотя бы один из членов ad hoc коллегии заявит о невозможности рассмотрения данного информационного спора, то председательствующий обязан открыть дискуссию между членами ad hoc коллегии, по итогам которой провести голосование. Если по результатам голосования будет решено не рассматривать данный информационный спор, то ad hoc коллегии обязана сформулировать и утвердить свою мотивированную позицию, которая оглашается председательствующим для сведения аудитории.

6.9. В ходе заседания ad hoc коллегии участники информационного спора дают свои пояснения и отвечают на вопросы членов ad hoc коллегии. Они могут также задавать вопросы друг другу, оглашать документы и материалы, представлять для демонстрации аудио- и видеозаписи, передавать – с согласия председательствующего – слово экспертам, свидетелям, другим лицам.

6.10. Участники заседания обязаны терпимо относиться к выступлениям друг друга, проявлять вежливость, обращаться друг к другу по имени и отчеству, избегать выражений, которые могут восприниматься как грубые и оскорбительные. Председательствующий обязан принять исчерпывающие меры к тому, чтобы заседание проходило в спокойной и благожелательной обстановке, а дискуссия носила уважительный и товарищеский характер. Если поведение участников информационного спора противно правилам приличия и добрым нравам, то председательствующий с согласия членов ad hoc коллегии вправе закрыть заседание и сразу перейти к выработке решения за закрытыми дверями.

6.11. Члены ad hoc коллегии вправе задавать вопросы участникам заседания, однако до оглашения решения обязаны воздерживаться от выражения своей позиции по рассматриваемому информационному спору.

6.12. Все вопросы решаются ad hoc коллегией путем голосования. При голосовании председательствующий голосует последним. В случае равенства голосов голос председательствующего составляет большинство.

6.12. Коллегии вправе по собственной инициативе привлекать экспертное сообщество к подготовке заключений по рассматриваемым спорам.

7. РЕШЕНИЯ КОЛЛЕГИИ

7.1. По итогам рассмотрения конфликтной ситуации по существу ad hoc коллегия принимает решение, которое подписывается председательствующим.

7.2. Принятое ad hoc коллегией решение считается решением Коллегии.

7.3. Ad hoc коллегия облачает свое решение в ту форму, которую сочтет адекватной характеру рассматриваемого информационного спора. В любом случае в решении должно быть отражено следующее:

- дата проведения заседания,
- состав ad hoc коллегии (с указанием принадлежности членов Коллегии к соответствующим палатам),
- основное содержание обращения и представленных участниками спора материалов,
- факт признания участниками спора профессионально-этической юрисдикции Коллегии,

- основное содержание выступлений участников заседания ad hoc коллегии,
- выводы, сделанные ad hoc коллегией, по существу информационного спора (резольютивная часть).

7.4. Председательствующий в присутствии других членов ad hoc коллегии оглашает для сведения аудитории резолютивную часть решения немедленно после его вынесения. Решение в окончательной форме в максимально короткий срок составляется председательствующим и доводится до сведения участников спора, а также передается гласности.

7.5. Коллегия вправе пересмотреть решение, принятое ad hoc коллегией.

Пересмотр решения ad hoc коллегии может быть осуществлен либо по решению большей по численности – но не более 21 человека – ad hoc коллегии при обязательном вхождении в ее состав членов ad hoc коллегии, участвовавших в предыдущем рассмотрении данного информационного спора, либо по совместному решению обеих палат Коллегии при условии участия в заседании более половины избранных членов каждой из палат.

7.6. Решения ad hoc коллегии, принятые в пределах компетенции Коллегии, обязательны для исполнения лицами, признавшими профессионально-этическую юрисдикцию Коллегии.

7.7. Если лица, допустившие, по мнению ad hoc коллегии, нарушение правил профессионального поведения и профессиональной этики, являются членами или работниками организаций, признавших профессионально-этическую юрисдикцию Коллегии, то к ним на основании решения ad hoc коллегии могут быть применены меры воздействия, предусмотренные уставами соответствующих организаций, трудовыми контрактами и действующим законодательством.

7.8. Применение общественных мер воздействия за нарушение правил профессионального поведения и профессиональной этики не может служить самостоятельным основанием для возложения дисциплинарной, административной или иной правовой ответственности.

7.9. Решение ad hoc коллегии направляется всем участникам рассмотренного информационного спора, как правило, с предложением о его доведении до сведения общественности.

7.10. В зависимости от характера рассмотренного конфликта решение ad hoc коллегии может быть направлено в органы государственной власти или местного самоуправления, общественным объединениям, иным юридическим и физическим лицам.

8. СОДЕЙСТВИЕ РАБОТЕ КОЛЛЕГИИ

8.1. Организации, участвующие в формировании и деятельности Коллегии, оказывают ее работе посильную помощь, в том числе распространяют информацию о ее решениях, участвуют на добровольных началах в покрытии ее расходов.

Настоящий устав принят на пленарном заседании Общественной Коллегии по жалобам на прессу 14 июля 2005 года.