

В рамках V съезда Российского психологического общества (14–18 февраля 2013 года, г. Москва) состоялся Междисциплинарный круглый стол «Интеллектуальные права в психологии». Вед.: Ю.П. Зинченко, Н.В. Козлова, Ю.С. Шойгу. Вопросы, которые рассматривались на нем, были крайне актуальными и вызвали значительный интерес среди участников съезда. По просьбам читателей мы публикуем статьи выступивших на круглом столе специалистов.

Объекты авторского права в психодиагностике

Е.А. Моргунова Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова,
 Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина, Москва, Россия

Поступила: 27 декабря 2012 / Принята к публикации: 18 января 2013

Copyright in psychodiagnostics

E.A. Morgunova Lomonosov Moscow State University, Moscow, Russia, Kutafin Moscow State University of Law, Moscow, Russia

Received: 27 december 2012 / Accepted for publication: 18 january 2013

В статье рассмотрены вопросы авторско-правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, создаваемых и используемых в такой области психологии как психодиагностика.

Приступая к рассмотрению объектов авторского права в психодиагностике, автор считает необходимым остановиться на самом понятии объекта авторского права и его видах; затем, основываясь на этих знаниях, перейти к анализу результатов интеллектуальной деятельности, используемых в психодиагностике. Значительное внимание в статье уделяется рассмотрению и анализу понятия объекта авторского права на примере результатов интеллектуальной деятельности, создаваемых в психодиагностике, классификации объектов авторского права и порядку их использования в научной, образовательной и правоприменительной деятельности ученых и специалистов-психологов. Достаточное внимание отводится вопросам правовой охраны произведений зарубежных ученых и служебных разработок психологов. Дается представление об основных авторских правах и механизме их соблюдения при использовании тестов, анкет, методик, компьютерных программ и т.п. Перечислены случаи свободного использования произведения применительно к психодиагностике.

Анализируется непростая проблема защиты творчества. С этой позиции рассматриваются различные аспекты этого понятия. В зависимости от того, основано или нет вновь созданное произведение на произведениях существовавших ранее, можно различать оригинальное, производное и составное произведение. Оригинальным является такое произведение, в котором все его элементы формы созданы определенным лицом или лицами самостоятельно без заимствования.

Ключевые слова: Психодиагностика, объект авторского права, методики, авторские права, свободное использование, служебное произведение.

This paper considers the issues of copyright protection of intellectual property, produced and consumed in the area of psychology as psychological diagnostics. Getting to the consideration of copyright in psychodiagnostics, the author finds it necessary to focus on the very concept of copyright and its forms, and then, based on this knowledge, to turn to the analysis of the intellectual activity used in psychodiagnostics.

Considerable attention is given to the review and analysis of the concept of copyright as a case of intellectual property created in the psycho-diagnostics, and also classification of copyright objects and the order of their consumption in scientific, educational and law enforcement researchers and psychologists. Much attention is paid to the legal protection of works produced by foreign scientists and official development psychologists. Basic copyright and compliance mechanisms for the consumption of tests, questionnaires, techniques, computer programs, etc. are described. Cases of free use of works made for hire in psychological diagnostics are provided.

A difficult problem of protecting creative art is analyzed. From this position, various aspects of the concept are considered.

Depending on the fact whether the newly created work is based on products that existed before, it is possible to distinguish an original, derivative, or compiled product. The original is a work within which every form element is created by a particular author or authors without borrowed elements.

Keywords: Psychodiagnostics, copyright objects, techniques, copyright, free use, work for hire.

В работе «Основы психодиагностики» А.В. Шмелев¹ дает очень ясное и четкое определение понятию «психодиагностика. Он пишет, что «психодиагностика – это область психологической науки и одновременно важней-

ся с определенного звука (например, «к»). Для организации выполнения данного задания специалист должен подобрать картинку. Они могут быть созданы специально для проведения теста или же взяты из детских журналов, игр.

Как любая область науки психодиагностика, представляющая собой систему знаний, связана как с изучением и использованием уже созданных результатов интеллектуальной деятельности, так и с разработкой новых

шая форма психологической практики, которая связана с разработкой и использованием разнообразных методов распознавания индивидуальных психологических особенностей человека». Как любая область науки психодиагностика, представляющая собой систему знаний, связана как с изучением и использованием уже созданных результатов интеллектуальной деятельности, так и с разработкой

Широкое применение в работе с детьми получили графические проективные методики, такие как «нарисуй человека», «нарисуй дерево». Выполняя задания, содержащиеся в них, маленький пациент занимается творческим трудом, а его результаты оцениваются психологом. Сами специалисты для удобства могут вести учет психического состояния своих клиентов не на бумаге, а в элек-

Психодиагностика получила широкое распространение в различных сферах жизнедеятельности человека. Это свидетельствует о необходимости построения социальных отношений, направленных на создание и использование результатов интеллектуальной деятельности в рамках существующего законодательства. В противном случае это приведет к массовому нарушению прав и самих ученых, и специалистов-практиков, и пациентов

кой новых. Для выявления определенных психологических свойств пациента специалист, осуществляющий диагностику, знакомится с инструкцией по проведению того или иного диагностического

тронном виде, создавая базы данных. В последнее время стали разрабатываться психологические «мультики» и психологические компьютерные игры, а также специальные компьютерные программы

Тот факт, что перечень является не исчерпывающим, свидетельствует о том, что вид произведения не имеет никакого юридического значения для предоставления ему правовой охраны. Охраняться может любое произведение любого вида, если оно отвечает установленным законом требованиям

метода. Он может в зависимости от его особенностей предложить пациенту заполнить опросник или пройти ряд тестов, разработанных другими специалистами. Вместе с тем, сам тест может быть связан с уже существовавшими до его создания или созданными параллельно с ним результатами интеллектуальной деятельности. Так, в тесте Анастаси (А. Анастаси, т. 2, С. 62) ребенку предъявляются 4 картинки (изображения кошки, домика, клоуна и т. д.) и называется каждая из них. Затем его просят отобрать те, которые начинают-

для проведения тестов или непосредственного выявления психологических



Елена Алексеевна Моргунова – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и семейного права МГЮА имени О.Е. Кутафина, главный специалист Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (бывший Роспатент). Специалист по вопросам защиты авторского права. Аспирант МГУ им. М.В. Ломоносова. Автор ряда публикаций по правовым вопросам

свойств человека на основе вводимых в компьютер данных. Примером такой программы является видеокомпьютерная система психодиагностики Автандия Николаевича Ануашвили², которая позволяет выявить доминирующее полушарие мозга. Широко используются компьютерные программы для сбора и анализа информации о пациентах и экспертных оценок. Так, на базе факультета психологии МГУ была разработана программа под названием ЭКСПАН (ЭКСПертный Анализ) для сбора и анализа экспертных оценок (разработчик – А. Г. Шмелев, 1990,1995).

Психодиагностика получила широкое распространение в различных сферах жизнедеятельности человека. Это свидетельствует о необходимости построения социальных отношений, направленных на создание и использование результатов интеллектуальной деятельности в рамках существующего законодательства. В противном случае это приведет к массовому нарушению прав и самих ученых, и специалистов-практиков, и пациентов.

В настоящей статье будут освещены не все существующие на территории Российской Федерации и используемые в психодиагностике результаты интеллектуальной деятельности, а лишь те из них, которые могут охраняться как объекты авторского права.

Приступая к рассмотрению объектов авторского права в психодиагностике, необходимо остановиться на самом понятии объекта авторского права и его видах; затем, основываясь на этих знаниях, перейти к анализу результатов интеллектуальной деятельности, используемых в психодиагностике.

В России отношения, связанные с созданием и использованием результатов

¹ Основы психодиагностики / под общ. ред. А.Г. Шмелева. – Ростов-на-Дону, 1996. – Электронный ресурс. – Режим доступа : www.koob.ru

² <http://anuashvili.ru/>

интеллектуальной деятельности, главным образом, регулируются положениями части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ), которая состоит из 9 глав. Первая глава четвертой части ГК РФ (а в целом для ГК РФ она является 69-й и называется «Общие положения») посвящена правовой охране всех объектов права интеллектуальной собственности. Последующие главы посвящены уже конкретным охраняемым объектам: глава 70 – объектам авторского права, глава 71 – объектам смежных прав, глава 72 – объектам патентного права, глава 73 – селекционным достижениям и т.д. К сожалению, не все результаты интеллектуальной деятельности в России охраняются. Исчерпывающий перечень охраняемых результатов умственного труда содержится в п. 2 ст. 1225 ГК РФ. Те результаты интеллектуальной деятельности, которые не указаны в вышеупомянутой статье, на территории России охране не подлежат. Так, различные психодиагностические методики в большинстве случаев не охраняются правом, так как не относятся ни к одному из перечисленных охраняемых результатов интеллектуальной деятельности. Объектам авторского права посвящена глава 70 ГК РФ. Там, в п. 1 ст. 1259 ГК РФ указано, что объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства (независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа их выражения). Далее содержится не исчерпывающий перечень различных видов произведений. Тот факт, что перечень является не исчерпывающим, свидетельствует о том, что вид произведения не имеет никакого юридического значения для предоставления ему правовой охраны. Охраняться может любое произведение любого вида, если оно отвечает установленным законом требованиям. Поэтому любое произведение в психодиагностике даже, если его нельзя отнести к какому-либо виду, указанному в п. 1 ст. 1259 ГК РФ, также подлежит охране при соответствии его определенным требованиям.

Что такое «произведение»? Под этим термином понимается все то, что придумал человек. Но все ли, что придумано, будет охраняться авторским правом? Нет! Можно придумать новую теорию, новый тест, новую методику. Авторским правом будет охраняться лишь форма выраже-

Творчество в авторском праве предполагает неповторимость созданного объекта. Отдельные квадраты, ромбы, прямоугольники, отдельные буквы, цвета не могут выступать в качестве объектов авторского права. Их сочетание также может не подлежать охране, если оно продиктовано четкими рациональными правилами и позволяет каждому, действующему по данным правилам, создать такое же сочетание букв или изображений

ния мыслей, т.е. словосочетания, изображения, графики и т.п., но сами идеи охраняться авторским правом не будут. На это прямо указывает п. 5 ст. 1259 ГК РФ, согласно которому авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Итак, авторским правом охраняется конкретная форма выражения мыслей. Рассмотрим, любая ли из этих форм охраняется?

Из положения ст. 1228, 1257, 1259 ГК РФ следует, что охраняться может только такая форма выражения мысли, которая представляет собой:

- результат творческого труда,
- результат, выраженный в объективной форме.

Творчество в авторском праве предполагает неповторимость созданного объекта. Отдельные квадраты, ромбы, прямоугольники, отдельные буквы, цвета не могут выступать в качестве объектов авторского права. Их сочетание также может не подлежать охране, если оно продиктовано четкими рациональными правилами и позволяет каждому, действующему по данным правилам, создать такое же сочетание букв или изображений.

В качестве примера рассмотрим одно задание в тесте на интеллект, где предлагается расположить буквы так, чтобы получилось два названия птицы (Рис. 1).

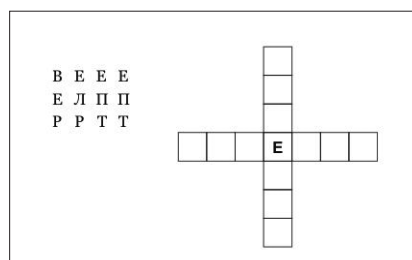


Рис. 1.

Что из содержащегося в задании может охраняться авторским правом? Давайте посмотрим на буквы. Их написание придумал не тот человек, который

сочинил это задание, следовательно, авторского права на буквы быть не может. На сочетание букв авторского права тоже быть не может, поскольку эти буквы расположены в алфавитном порядке. Их количество и их выбор четко обусловлены конкретными названиями птиц. Две перекрещенные полоски – часто используемый метод для составления различных головоломок, а особенности изображения – количество квадратиков, они обусловлены конкретными названиями птиц. Букву «Е», естественно, автор задания не придумал, а ее расположение обусловлено объективными правилами. Все буквы в данном задании написаны обычным шрифтом. Таким образом, объектов авторского права в этом задании нет.

Теперь рассмотрим стимульный материал физиономического теста Кунина (Рис. 2).

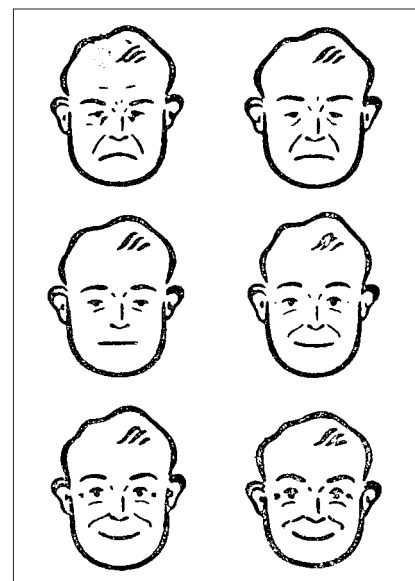


Рис. 2

Изображения лица мужчины придуманы тем, кто их нарисовал. Каких-либо четких правил для этого не существует, ведь радостное, спокойное, унылое лицо можно изобразить по-разному. Следовательно, эти изображения являются объектом авторского права.

Разберем еще один пример. Рассмотрим ключ теста Мюнстерберга на вос-

приятие и определим, является ли он объектом авторского права (Рис. 3).

и музыкальной памяти, в которых испытываемому предлагается прослушать

стических буклетов и путеводителей, обратилось в арбитражный суд с иском к музею-заповеднику о взыскании компенсации за нарушение авторских прав на картографическое произведение, представляющее собой карту территории заповедника с нанесенными на нее достопримечательностями. По мнению истца, ответчиком издается и распространяется в переработанном виде карта заповедника, права на которую принадлежат истцу. Договор о передаче исключительных прав на картографическое произведение не заключался.

Судом для решения вопроса о том, является ли карта заповедника, созданная ответчиком, переработкой творчески созданной карты истца или самостоятельным произведением, была назначена экспертиза. Из получившего оценку суда экспертного заключения следует: карта истца и карта ответчика различаются внешним оформлением и авторским стилем – оригинальным расположением объектов на листе для наглядного их представления, количеством обозначений и подписями к ним. Карты истца и ответчика созданы разными авторами независимо друг от друга. При этом допущена вероятность использования при создании обеих карт единой исходной информации. При таких обстоятельствах суд в удовлетворении заявленного требования отказал, указав, что наличие исключительных прав у истца на свое картографическое произведение не препятствует иным лицам (в том числе ответчику) самостоятельно создавать на основе той же исходной информации иные карты.

Рассмотрим производное произведение. Оно возникает в результате переработки, т.е. в том случае, если создается новое произведение, в которое включаются охраняемые элементы (элементы формы) ранее созданного произведения. Возьмем, к примеру, изображение лица мужчины в тесте Кунина и дорисуем ему усы, волосы, заменим уши, нос на другие. У нас получится другое изображение лица, в котором используются элементы старого – форма лица, глаза, лоб.

Теперь переделаем литературное произведение. Возьмем за основу ключ Мюнстерберга и создадим новый: часть значимых слов и бессвязных букв оставим, а часть (процентов на 50) заме-

Ключ к тесту:

бсолнцевтргоц**район**згуч**новость**хэыгч**факт**уек**экзамен**тروح
ягшгц**прокурор**гурстабюе**теория**ентсджэбьам**хоккей**трсицы
фцуйгзх**телевизор**солджщзхюэлгщба**память**шогхеюжпждргц
хэнд**восприятие**йцукенгшщзхъвафяпролд**любовь**авфырпл
ослд**спектакль**ячсмитьбюжюе**радость**вуфцпэждлорпк**народ**ш
лджхэшщ**гигиена**куыфйш**репортаж**эждорлафывюефь**конкурс**
йфячыцувскапр**личность**зхжэеюдшщгложэпр**плавание**дтлж
эзбьтрдшщжнпркыв**комедия**шлджкцуйф**оччаяние**йфоячвтлджэ
хьфтасен**лаборатория**гщдщнруцтрргшщцтл**основание**зщдэркэ
нтаопруктвсмтр**психиатрия**бплмстчьйсмтзацэагнтэшт

Рис. 3

Данный ключ является объектом авторского права, так как сочетание букв вряд ли продиктовано правилами, которые дают только один результат при их применении.

Теперь рассмотрим различные виды произведений. Классифицировать произведения можно по многим критериям.

Производное произведение следует отличать от доработанного, отредактированного. В результате доработки и редактирования не создается новое произведение, перед нами исходное же произведение. Происходит замена отдельных слов, выравнивание текста и т.п. Возможно ли определить, что перед нами: переработка или редактирование? Ответ на это может дать только экспертиза

По форме выражения можно выделить литературные, музыкальные, аудиовизуальные, произведения изобразительного искусства и т.п. В психодиагностике в качестве примера литературного произведения можно привести «задачи мудрого Саида» или ключ теста Мюнстерберга. К литературным произведениям законодательно приравнены и программы для компьютера. В связи с этим различные компьютерные программы для проведения тестов также охраняются правом.

Примерами произведений изобразительного искусства в психодиагностике будет стимульный материал теста Кунина, примерами аудиовизуального произведения – тест с «вращающейся девушкой» (ролик под названием Silhouette Illusion «Иллюзорный силуэт» японского дизайнера Нобуюки Кауахара – Nobuyuki Kawaihara). Существуют различные музыкальные тесты на проверку музыкального слуха, ритма

отрывки музыкальных композиции. Такие тесты будут являться музыкальным произведением.

В зависимости от того, основано или нет вновь созданное произведение на произведениях существовавших ранее, можно различать оригинальное, производное и составное произведение. Ори-

гинальным является такое произведение, в котором все его элементы формы созданы определенным лицом или лицами самостоятельно без заимствования. В том случае, если при создании нового произведения будут заимствованы элементы содержания, но будет создана оригинальная форма произведения, то оно будет считаться оригинальным. Например, оригинальным произведением будет создание изображения женского лица на основании изображения мужского лица в тесте Кунина. Приведем другой пример. Если написать «задачи мудрого Саида» другими словами, то будет считаться, что создано оригинальное произведение.

Проиллюстрирую это на примере одного судебного дела, описанного в Информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13 декабря 2007 г. № 122. Закрытое акционерное общество, являвшееся производителем тури-

ним. В результате получится новое литературное произведение, которое будет носить производный характер. А если мы заменим слова или расположим их в другой последовательности, а бессмысленные буквы поменяем, то появится оригинальное произведение.

Поэтому создание теста на основе уже опубликованной методики породит оригинальное произведение.

Производное произведение следует отличать от доработанного, отредактированного. В результате доработки и редактирования не создается новое произведение, перед нами исходное же произведение. Происходит замена отдельных слов, выравнивание текста и т.п. Возможно ли определить, что перед нами: переработка или редактирование? Ответ на это может дать только эксперт.

Подход при проведении такой экспертизы должен строиться на основе целостного восприятия формы произведения. Воспринимается ли оно как то же самое или как новое? Если оно воспринимается как исходное произведение, то имело место его редактирование, правка. Если же все произведение воспринимается по-новому, то перед нами производное произведение. Примером производного произведения является перевод любого произведения: будь то учебник, учебное пособие, практикум, художественная литература.

В большинстве случаев не будет являться переработкой создание одного вида произведения на основе другого вида, имеющего совершенно иной язык выражения мыслей. Например, создание изображения на основе прослушанной музыки не может являться производным произведением, хотя музыка, возможно, и вдохновила автора рисунка на его создание. Поэтому, создаваемые пациентами изображения на основе прослушанной музыки производными произведениями не являются. В этом случае создается оригинальное произведение.

Составные произведения – это такой вид произведений, которые по подбору и расположению материала представляют собой результат творческого труда. Примерами составного произведения являются подборки тестов, различных методик, музыкальных произведений. Согласно законодательному определению

Производное и составное произведения будут охраняться как объекты авторского права только в том случае, если они будут являться результатами творческого труда. Так, построчный перевод не признается объектом авторского права, а расположение методик определенного ученого в хронологическом порядке по датам их разработки не может быть признано охраняемым авторским правом составным произведением

нию, разновидностью составного произведения является база данных. Она является представленной в объективной форме совокупностью самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы они могли быть найдены и обработаны с помощью машины (ст. 1260 ГК РФ). Примерами составных произведений будут базы данных со сведениями о клиентах, базы данных, содержащих различные методики, научную и учебную литературу.

Производное и составное произведения будут охраняться как объекты авторского права только в том случае, если они будут являться результатами творческого труда. Так, построчный перевод не признается объектом авторского права, а расположение методик определенного ученого в хронологическом порядке

При наличии производного произведения необходимо заключать договор, как с автором оригинального произведения, так и с автором производного произведения. Например, для издания перевода английского автора о проблемах современной психологии лицу, которое намерено опубликовать статью, необходимо заключить договор и с английским автором, и с переводчиком. С английским автором договор заключается на публикацию его статьи на русском языке, а с переводчиком на публикацию перевода статьи

по датам их разработки не может быть признано охраняемым авторским правом составным произведением. Не может охраняться как объект авторского права база данных, содержащая сведения о клиентах, расположенные в алфавитном порядке на основании их фамилий. Однако, если такая база данных содержит не менее 10 тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), например информацию о 10 тысячах клиентах, она при отсутствии доказательств, что ее составление не потребовало существенных затрат, является объектом смежных прав. Смежные права возникают у лица, которое организовало создание такой базы данных (п. 1 ст. 1334 ГК РФ).

Произведения могут создаваться одним автором или коллективом авторов. Во втором случае имеет место произведение, созданное в соавторстве. Осуществлять свои права соавторы должны совместно. Использовать произведение можно только с их общего согласия, если соавторы не заключат соглашение между собой об ином его использовании (ст. 1258 ГК РФ). Доказательством соавторства может быть договор авторского заказа на создание произведения (написание глав в учебнике, инструкции к методике и т.п.), указание их фамилий и инициалов на обложке книги, брошюре и других изданиях. От соавторства следует отличать переработку произведения, его редактирование и дописывание работы после смерти автора. В этих случаях институт соавторства не появляется.

При этом возникает оригинальное произведение, производное произве-

дение или не возникает никакого произведения. При наличии производного произведения необходимо заключать договор, как с автором оригинального произведения, так и с автором производного произведения. Например, для издания перевода английского автора о проблемах современной психологии лицу, которое намерено опубликовать статью, необходимо заключить договор и с английским автором, и с переводчиком. С английским автором договор заключается на публикацию его статьи на русском языке, а с переводчиком на публикацию перевода статьи. В случае редактирования «авторский» договор имеет место только с автором произведения. При дописывании произведения

после смерти автора и использовании произведения вместе с дописанной частью договор заключается с наследниками автора в отношении написанного им произведения и с лицом, которое дописало произведение, на созданное им продолжение. Если указанные выше лица передали свое исключительное право третьим лицам или оно в силу закона перешло к ним (авторы или наследники автора умерли, имело место служебное произведение), то договор заключается уже не с ними, а с третьими лицами.

Необходимо различать, является ли произведение обнародованным или нет, поскольку границы исключительного права у необнародованного произведения шире, чем у обнародованного. Законодатель в ряде случаев, указанных в ст. 1273-1280 ГК РФ предусматривает возможность свободно (т.е. без договора с автором) использовать части обнародованного произведения, а порой и обнародованное произведение целиком. На необнародованные произведения эти нормы не распространяются

Произведение может быть создано российскими и зарубежными авторами. Имеет ли это значение? Безусловно, и очень большое. Дело в том, что в отношении произведения у автора возникают авторские права. Все авторские права делятся на три вида: личные неимущественные права, исключительное право и иные интеллектуальные права. Если личные неимущественные и иные интеллектуальные права в силу российского закона (ГК РФ) признаются за всеми авторами, то исключительное право в силу закона признается только за гражданами Российской Федерации, иностранными гражданами и лицами без гражданства, если они создали или обнародовали свое произведение на территории Российской Федерации. Во всех остальных случаях исключительное право за зарубежными авторами признается в России в соответствии с международным договором по авторскому праву. От того, признается ли исключительное право на территории России или нет, зависит ответ на вопрос: нужно ли заключать договор на использование произведения зарубежного автора и платить ему гонорар или нет?

Если исключительное право не признается, то можно свободно (без до-

говора и без выплаты гонорара) использовать произведение, не забывая указывать имя автора и не нарушая неприкосновенность произведения. Для того, чтобы исключительное авторское право иностранного автора признавалось в России, Россия и государство, гражданином которой является автор, должны быть участниками одного международного договора. Наиболее важным международным договором в области авторского права является Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений

1886 года (далее Бернская конвенция). В этой конвенции участвует более 160 стран. Данная конвенция применяется с обратной силой, то есть охрана в силу конвенции предоставляется не только тем произведениям, которые были созданы после присоединения к Бернской конвенции, но и тем произведениям, которые были созданы до присоединения к ней России и интересующего нас государства. Согласно п. 4 ст. 1256 ГК РФ, на территории Российской Федерации предоставление охраны в соответствии с международными договорами осуществляется в отношении произведений, не перешедших в общественное достояние в стране происхождения, вследствие истечения установленного в этой стране срока действия исключительного права на эти произведения, и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации, вследствие истечения предусмотренного ГК РФ срока действия исключительного права на них. В отношении произведений иностранных авторов, обнародованных за рубежом, исключительное право признается на территории России, если не истек 70-летний срок охраны, порядок исчисления которого установлен ст. 1281 ГК РФ, и не истек срок охра-

ны в стране происхождения произведения. Если в стране происхождения срок охраны будет меньше, чем в России, то произведение иностранного автора будет охраняться на территории России в течение срока, установленного в стране происхождения. Чтобы определить, признается ли исключительное право зарубежного автора, создавшего произведение за границей, необходимо посмотреть список стран, участвующих в Бернской конвенции, выяснить участвует ли в ней государство, гражданином которого он является, изучить национальное законодательство данной страны на предмет срока действия исключительного права, сравнить этот срок с 70-летним сроком действия исключительного права и применить наименьший. Если наименьший срок истек значит исключительное право на территории России не признается. Аналогично решается вопрос при использовании произведений российских авторов за рубежом.

Обнародованные и необнародованные произведения. Обнародованное произведение – это такое произведение для всеобщего сведения, т.е. для общества. Произведение можно написать и положить в стол или сохранить в памяти компьютера – в этом случае имеет место необнародованное произведение. А можно опубликовать, выступить с ним публично перед коллегами на заседании кафедры, на конференции, в теле- и радиопередаче, разместить на сайте. В таких случаях будет иметь место обнародованное произведение. Необходимо различать, является ли произведение обнародованным или нет, поскольку границы исключительного права у необнародованного произведения шире, чем у обнародованного. Законодатель в ряде случаев, указанных в ст. 1273-1280 ГК РФ предусматривает возможность свободно (т.е. без договора с автором) использовать части обнародованного произведения, а порой и обнародованное произведение целиком. На необнародованные произведения эти нормы не распространяются.

Окончание в следующем номере