

УДК 347.78.033

## **СОВРЕМЕННЫЕ ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СВОБОДНОГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ПРОИЗВЕДЕНИЙ**

**С.С. Бородин**

Самарский государственный университет

Статья посвящена вопросам предполагаемых изменений в правовом регулировании свободного использования произведений. Автор отмечает, что следует принимать во внимание факторы технического прогресса и глобализации, которые влияют на создание новых ограничений исключительных прав и изменение правил, касающихся существующих ситуаций свободного использования произведений. Сделан вывод о том, что в настоящее время особенно важно правильно интерпретировать трехступенчатый тест.

**Ключевые слова:** авторское право; исключительное право; свободное использование произведений; трехступенчатый тест; электронная форма.

В современных условиях отношения по поводу результатов интеллектуальной деятельности чрезвычайно важны для развития общества. В процессе осуществления правового регулирования в этой сфере следует учитывать ряд явлений. В первую очередь нематериальный характер таких объектов обуславливает значение фактора технического прогресса. Разработки в области компьютерных технологий, совершенствование информационно-телекоммуникационных сетей и массовое распространение соответствующей техники существенным образом трансформируют общественные отношения, поскольку упрощают копирование и передачу объектов интеллектуальной собственности. Это как создает трудности в обеспечении охраны законных интересов правообладателей, так и предоставляет новые возможности для развития экономики, культуры и личности. Вторым является фактор глобализации, который связан с усилением международных контактов (как на уровне публичных образований, так и на уровне частных лиц) и ведет к унификации и гармонизации законодательства различных стран. В силу относительной простоты трансграничных перемещений экземпляров произведений глобализация особенно рельефно проявляется в авторском праве. Взаимодействие этих факторов находит яркое выражение в необходимости изменения правовых норм, регулирующих свободное использование объектов авторского права и смежных прав, при котором они могут быть использованы без

получения предварительного разрешения соответствующего правообладателя. Увеличение академической мобильности и рост пользовательской аудитории разных стран указывает на необходимость выработки общих подходов к формулированию новых и к детализации уже существующих ситуаций свободного использования. При этом возможность неограниченного копирования результатов интеллектуальной деятельности, выраженных в цифровой форме, с последующим их распространением через глобальные телекоммуникационные сети ведет к установлению особых требований для свободного доступа к подобным объектам.

Важную роль играет и трехступенчатый тест, который закреплен в международных договорах и законодательстве ряда государств и содержит условия, при совокупном соблюдении которых возможно установление конкретного случая свободного использования. В российском законодательстве он содержится в п. 5 ст. 1229 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ)<sup>1</sup>, в котором, в частности, указывается, что ограничение исключительных прав на объекты авторского права и смежных прав может быть установлено в определенных особых случаях, если это не противоречит обычному использованию соответствующих объектов и не ущемляет необоснованным образом законные интересы правообладателей. В связи с тем что трёхступенчатый тест предусмотрен в Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ст. 13) 1994 г. (далее – Соглашение ТРИПС)<sup>2</sup> и в договоре Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву 1996 г. (ст. 10)<sup>3</sup>, он обладает важным гармонизирующим воздействием и выступает в качестве элемента фактора глобализации. Поскольку Соглашение ТРИПС является актом Всемирной торговой организации (далее – ВТО), то одновременно со вступлением в ВТО РФ стала участвовать в этом международном договоре и в процедурах ВТО по разрешению споров. Отсюда унифицированное толкование положений трехступенчатого теста становится крайне значимым для совершенствования законодательства по вопросам ограничений исключительных прав на объекты авторского права и смежных прав.

Как в России, так и в других странах ведутся разработки новых вариантов правового регулирования данных отношений. В частности, в 2008 г. Европейская комиссия выпустила зеленую книгу «Авторское право в экономике знаний»<sup>4</sup>. В российском законодательстве в

<sup>1</sup> СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

<sup>2</sup> КонсультантПлюс.

<sup>3</sup> КонсультантПлюс.

<sup>4</sup> URL: [http://ec.europa.eu/internal\\_market/copyright/docs/copyright-infso/greenpaper\\_en.pdf](http://ec.europa.eu/internal_market/copyright/docs/copyright-infso/greenpaper_en.pdf) (23.05.2012).

настоящее время правовые нормы, регулирующие отношения в сфере авторского права и смежных прав, содержатся в части четвертой ГК РФ, а в Государственной Думе ФС РФ проходит рассмотрение проект Федерального закона № 47538-6 «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Законопроект)<sup>5</sup>, который основывается на положениях Концепции развития гражданского законодательства РФ, одобренной решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009 г. (далее – Концепция)<sup>6</sup>, и существенным образом корректирует нормы об ограничениях исключительных прав. Рассмотрение предлагаемых Законопроектом нововведений позволяет проследить тенденции развития регулирования свободного использования произведений. Изменения могут быть подразделены на пять групп.

К первому направлению относится указание в ст. 1273 и 1276 ГК РФ на возможность доведения до всеобщего сведения<sup>7</sup> следующих результатов интеллектуальной деятельности: правомерно опубликованных в периодических изданиях статей по текущим экономическим, политическим, социальным или религиозным вопросам, а также переданных в эфир, по кабелю или доведенных до всеобщего сведения произведений подобного характера, если это прямо не запрещено правообладателем; публично произнесенных речей, обращений, докладов и иных произведений такого типа, объем использования определяется информационной целью; увиденных и услышанных в ходе каких-либо событий произведений, если это осуществляется в обзоре текущих событий и использование ограничено информационной целью; произведений изобразительного искусства и фотографических произведений, находящихся в месте, открытом для свободного посещения, и произведений архитектуры в виде зданий и сооружений, расположенных в месте, открытом для посещения или видных из этого места. Далее, перечень технических средств, с помощью которых может производиться обзор событий, становится открытым, что также позволяет реализовывать соответствующие действия не только через фотографию, кинематографию, путем сообщения в эфир или по кабелю. Представляется, что данные изменения вытекают из п. 2.4 раздела VII Концепции, где высказывается идея об установлении тождества между использованием

<sup>5</sup> КонсультантПлюс.

<sup>6</sup> Вестник ВАС РФ. 2009. № 11.

<sup>7</sup> Под которым согласно пп. 11 п. 2 ст. 1270 ГК РФ понимается такое действие, в результате которого любое лицо может из любого места и в любое время по собственному выбору получить доступ к произведению.

произведений в информационно-телекоммуникационных сетях и их передачей в эфир или по кабелю.

Следующее направление нового регулирования связано с уточнением положений о случаях свободного использования, которые уже имеют место в действующей редакции ГК РФ. Первое изменение заключается в прямом закреплении возможности не только воспроизвести объект авторского права, но и совершить иные связанные с этим действия. Согласно Законопроекту нормы о воспроизведении в прессе политических выступлений, иных подобных произведений и статей по текущим экономическим, социальным, религиозным, политическим вопросам будут дополнены указанием на правомочие по распространению экземпляров соответствующего периодического печатного издания. Сходные нововведения содержатся и в предлагаемой редакции ст. 1276 ГК РФ о свободном использовании произведения, находящегося в месте, открытом для свободного посещения, которая говорит о воспроизведении и распространении. В подобном ключе детализируется и свободное использование для слепых и слабовидящих, поскольку в настоящее время предусмотрен только один вариант поведения (воспроизведение рельефно-точечным шрифтом или иным специальным способом), а положения Законопроекта закрепляют три способа использования (создание экземпляров в специальных форматах, предназначенных для слепых и слабовидящих, их воспроизведение и распространение). Ряд авторов полагает, что, вероятно, по смыслу действующей редакции пп. 3, 4 и 6 п. 1 ст. 1274 ГК РФ, ст. 1276 ГК РФ подразумевается не только свободное воспроизведение, но и возможность распространения<sup>8</sup>. Принимая во внимание данную позицию, представляется, что в этой части изменения, вносимые Законопроектом, являются конкретизацией формулировок с целью единообразного толкования. Второе уточнение заключается в унификации законодательных формулировок, обуславливающих некоммерческий характер свободного использования. Так, в пп. 6 п. 1 ст. 1274 ГК РФ (использование произведений для слепых) и в п. 1 ст. 1275 ГК РФ (репродуцирование произведения) содержится условие относительно использования произведения «без извлечения прибыли», а в ст. 1276 ГК РФ (свободное использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения) предусмотрено, что ограничение исключительных прав не распространяется на ситуации, когда изображение произведения используется «в коммерческих целях». В соответствии с положениями Законопроекта предлагается закрепить

<sup>8</sup> См.: Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009. С. 144, 148.

подход, по которому в обозначенных случаях свободное использование обуславливается отсутствием цели извлечения прибыли. То есть для распространения на конкретное действие норм об ограничении исключительных прав значимым будет не собственно наличие или отсутствие прибыли, а цель деятельности соответствующего лица. Третье нововведение состоит в учете особенностей отдельных объектов авторского права, свободное использование которых ранее регулировалось идентичным образом (например, правила ст. 1276 ГК РФ). Законопроект учитывает специфику произведений архитектуры, градостроительства и произведений садово-паркового искусства, заключающуюся в том, что они могут быть видны издали и тесно связаны с землей. Отсюда свободное использование будет распространено не только на объекты, расположенные в открытом для свободного посещения месте, но и на объекты, заметные с него, и исключается критерий постоянного нахождения здания или сооружения на территории. Четвертое уточнение заключается в прямом указании на то, что свободное публичное исполнение музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии или похорон (ст. 1277 ГК РФ) допускается, только если оно было правомерно обнародовано. Поскольку, по мнению некоторых ученых, из смысла действующей редакции положения также вытекает распространение его действия только на обнародованные произведения<sup>9</sup>, представляется, что данное нововведение направлено на исключение противоречивых толкований. Пятое уточнение связано с регулированием использования компьютерных программ и баз данных. В частности, название ст. 1280 ГК РФ меняется со «Свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных. Декомпилирование программ для ЭВМ» на «Право пользователя программы для ЭВМ и базы данных», а в п. 4 ст. 1280 ГК РФ предлагается воспроизвести требование трехступенчатого теста (содержащееся в пп. 3 п. 5 ст. 1229 ГК РФ) о том, что свободное использование не должно противоречить обычному использованию объекта авторского права, в то время как в действующей редакции говорится о недопустимости причинения неоправданного ущерба нормальному использованию.

Третье направление изменений правового регулирования заключается во введении новых ситуаций свободного использования в информационных, научных, учебных или культурных целях и дополнении указанного перечня такой целью, как раскрытие творческого замысла автора. Первым новым случаем является запись на электронный носитель (в том числе в компьютерную память) и доведение до всеобщего сведения авторефератов диссертаций.

---

<sup>9</sup> См.: Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Указ. соч. С. 149.

Полагаем, что необходимость установления такого ограничения исключительного права связана с особой ролью этого результата интеллектуальной деятельности, поскольку согласно п. 18 Положения о порядке присуждения ученых степеней, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.01.2002 г. № 74<sup>10</sup>, автореферат диссертации содержит основные выводы исследования, информацию о вкладе автора в проведенную работу, о степени ее новизны и о практической значимости результатов исследования. То есть рассмотрение автореферата позволяет получить определенное представление о качестве самой диссертации, что является важным при присуждении ученой степени. Отсюда следует необходимость подачи данного документа в диссертационный совет при предварительном рассмотрении диссертации, что указано в пп. г) п. 23 Положения о совете по защите диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, на соискание ученой степени доктора наук, утвержденного приказом Министерства образования и науки РФ от 12.01.2011 г. № 2817 (далее – Положение)<sup>11</sup>, и направления диссертационным советом автореферата в Министерство образования и науки РФ при положительном решении по результатам защиты (пп. д) п. 42 Положения) или сохранения автореферата при отрицательном решении данного вопроса либо снятии диссертации с рассмотрения (п. 44 – 46 Положения). Следует отметить, что обозначенные правила не регулируют отношения по поводу экземпляров автореферата, существующих в цифровой форме. Этот вопрос на данный момент урегулирован п. 16 Положения о порядке присуждения ученых степеней, который предусматривает обязательное размещение автореферата диссертации на официальном сайте Министерства образования и науки РФ. Между тем соответствующий результат интеллектуальной деятельности имеет значение не только в рамках присуждения ученой степени, но и самоценен для других исследователей, поскольку содержит в себе новые идеи по разрабатываемой тематике. Это отчасти отражено в Федеральном законе от 29.12.1994 г. № 77-ФЗ «Об обязательном экземпляре документов»<sup>12</sup>, в п. 2 ст. 7 которого предусмотрена обязанность производителей документов доставить в Российскую книжную палату некоторое количество обязательных экземпляров авторефератов диссертаций и диссертаций в виде научных докладов. Однако поскольку существующие на данный момент ситуации свободного использования произведений не учитывают специфики автореферата (в том числе и его

<sup>10</sup> СЗ РФ. 2002. № 6. Ст. 580.

<sup>11</sup> Российская газета. 2012. 10 февр.

<sup>12</sup> СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 1.

двойное значение), они не позволяют производить сохранение автореферата и его размещение в информационно-коммуникационных сетях без разрешения автора, что ограничивает обмен идеями в научном сообществе. Предлагаемые изменения, соответствуя, в свою очередь, особенностям этого объекта, не противоречат интересам правообладателей, поскольку, с одной стороны, могут привести к повышению цитируемости автора диссертации, а с другой – касаются только тех экземпляров автореферата, которые находятся в электронной форме.

Вторая вновь вводимая ситуация свободного использования имеет место при публичном исполнении правомерно обнародованного результата интеллектуальной деятельности, когда соблюдается ряд условий: произведение представляется в живом исполнении; отсутствует цель извлечения прибыли; использование происходит на территории определенных субъектов (в образовательных, медицинских организациях, учреждениях социального обслуживания и учреждениях уголовно-исполнительной системы); постановка производится самими сотрудниками соответствующих организаций или учреждений или лицами, которые в них обслуживаются. Представляется, что, поскольку в данной ситуации пользователь не обладает правомочием по переработке произведения, круг результатов интеллектуальной деятельности, которые подпадают под это ограничение исключительных прав, ограничен произведениями, изначально предназначенными для живого исполнения. Установление данного случая свободного использования вызвано тем, что публичное исполнение произведения в определенных обстоятельствах приобретает особое значение для удовлетворения публичного интереса. Следовательно, определяющим фактором является то, что функции субъектов, на территории которых происходит свободное использование, связаны с обеспечением нормальной жизнедеятельности общества, что вытекает, в том числе, из положений Закона РФ от 10.07.1992 г. № 3266-1 «Об образовании»<sup>13</sup>, Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан РФ»<sup>14</sup>, Федерального закона от 10.12.1995 г. № 195-ФЗ «Об основах

<sup>13</sup> В преамбуле закона указывается, что образование является целенаправленным процессом воспитания и обучения в интересах человека, общества и государства, сопровождающимся констатацией достижения установленных образовательных уровней (СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 150).

<sup>14</sup> В соответствии с п. 2 ст. 2 закона под охраной здоровья понимается система мер политического, экономического, правового, социального, научного и медицинского характера, осуществляемых в целях профилактики заболеваний, сохранения и укрепления физического и психического здоровья каждого человека, поддержания его долголетней активной жизни, предоставления ему медицинской помощи (СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724).

социального обслуживания населения в РФ»<sup>15</sup>, и Уголовно-исполнительного кодекса РФ<sup>16</sup>. Отсюда публичное исполнение объекта интеллектуальной собственности становится одним из важных средств достижения социально-полезного результата.

Предупреждение необоснованного ущемления интересов правообладателей достигается через ограничение по территории (оно естественным образом препятствует расширению аудитории за счет полностью посторонних лиц) и прямое указание на отсутствие цели извлечения прибыли. Этому же способствует осуществление живого исполнения сотрудниками и обслуживаемыми лицами, свидетельствующее о самостоятельном характере постановки, не тождественном профессиональному исполнению, но связанному с оказанием положительного эффекта (как на исполнителей, так и на аудиторию). Однако возникает ряд вопросов, связанных с перспективой конкуренции между подобным свободным использованием и публичным исполнением, осуществляемым как самим правообладателем, так и с его разрешения. В частности, произведение может быть изначально предназначено для постановки в самостоятельном театре. С учетом вступления России в ВТО данные проблемы приобретают особое значение, поскольку существует вероятность инициации процедур ВТО по анализу соответствия такого ограничения исключительных прав трехступенчатому тесту. Авторы отмечают, что на данный момент существует только одно дело, в рамках которого случай свободного использования, закрепленный в законодательстве страны-участницы ВТО, был рассмотрен на предмет удовлетворения требованиям трехступенчатого теста. Примечательно, что Экспертная группа ВТО по разрешению споров пришла к выводу, что ограничение исключительных прав, установленное законодательством США, и заключавшееся в разрешении ресторанам, барам и магазинам использовать радио- и телетрансляции без выплаты лицензионных отчислений, противоречит второму условию трехступенчатого теста. Подчеркивалось, что ситуация не соответствует

---

<sup>15</sup> Исходя из ст. 1 закона социальное обслуживание является деятельностью социальных служб по социальной поддержке, оказанию социально-бытовых, социально-медицинских, психолого-педагогических, социально-правовых услуг и материальной помощи, проведению социальной адаптации и реабилитации граждан, находящихся в трудной жизненной ситуации (СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4872).

<sup>16</sup> В п. 1 ст. 1 Кодекса в качестве цели предусматривается исправление осужденных и предупреждение совершения новых преступлений, при этом исправление (определяемое в п. 1. ст. 9 Кодекса как формирование уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития, стимулирование правопослушного поведения) достигается, в том числе, согласно п. 2 ст. 9 Кодекса через воспитательную работу и общественное воздействие (СЗ РФ. 1997. № 2. Ст. 198).



второму требованию теста, если использование, которое в принципе охватывается исключительным правом, но специально из него изъято, вступает в экономическую конкуренцию со способами, которые обычно применяются правообладателями для извлечения прибыли и, отсюда, лишает их существенной части коммерческой выгоды<sup>17</sup>. Исходя из такого толкования, в редакции, предусматриваемой Законопроектом, положение о свободном публичном живом исполнении произведения на территории определенных субъектов может не удовлетворять второму требованию трехступенчатого теста. Вероятно, по аналогии с изменениями в п. 4 ст. 1280 ГК РФ, предлагаемыми Законопроектом, положения следует дополнить указанием на то, что применение соответствующих норм не должно противоречить обычному использованию объекта. Подобное уточнение позволит предупредить ситуацию, когда могут быть ущемлены интересы обладателя исключительного права на произведение, предназначенное в основном для постановки на территории образовательных, медицинских и других подобных организаций.

Третья новелла состоит в разрешении тифлокомментирования, снабжения произведения сурдопереводом в целях обеспечения восприятия произведения лицами с ограниченными физическими возможностями. Полагаем, что данное нововведение, по аналогии с ситуацией создания экземпляра произведения в специальном формате для слепых и слабовидящих, способствует обеспечению равного участия граждан в культурной жизни.

Четвертое направление изменений правового регулирования заключается в более развернутом регламентировании свободного использования произведений для обеспечения к ним доступа со стороны слепых, слабовидящих и в изменении круга объектов интеллектуальной собственности, которые оно охватывает. Согласно предложениям, содержащимся в Законопроекте, ограничение исключительного права будет распространяться на произведения, которые правомерно обнародованы, а не только правомерно опубликованы<sup>18</sup>. Полагаем, что это связано с развитием информационно-телекоммуникационных технологий, которые позволяют, в частности, обнародовать литературное произведение путем доведения его до всеобщего сведения через глобальную сеть Интернет. Далее, закрепляются условия реализации конкретизированных способов использования: отсутствие

---

<sup>17</sup> См.: Graham Dutfield, Uma Suthersanen. Global intellectual property law. Cheltenham, UK: Edward Elgar Publishing Limited, 2008. С. 94 – 95.

<sup>18</sup> Согласно п. 1 ст. 1268 ГК РФ понятие «обнародование» шире термина «опубликование» и включает его в себя, при этом обнародовать произведение можно и другим способом, не предусматривающим создание материальных экземпляров, в частности путем публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю.

цели извлечения прибыли; обязательное указание имени автора произведения и источника заимствования. Кроме этого Законопроект говорит об особых библиотеках, которые будут вправе выдавать слепым экземпляры произведений, созданные в специальных форматах, путем организации доступа к таким объектам через информационно-телекоммуникационные сети. Перечень таких библиотек и специальных форматов, а также порядок предоставления удаленного доступа будет устанавливаться Правительством РФ. В предлагаемой редакции ст. 1274 ГК РФ предусматривается прямой запрет на воспроизведение или доведение до всеобщего сведения экземпляров произведений, предназначенных исключительно для использования слепыми и слабовидящими, в ином формате. В круг объектов, на которые не распространяются нормы о подобном использовании, будут входить не только объекты авторского права, созданные для использования в специальных форматах, но и фонограммы, состоящие в основном из музыкальных произведений. Поскольку обозначенными нормами регулируется и право вышеуказанных библиотек на предоставление слепым и слабовидящим доступа к произведениям через информационно-телекоммуникационную сеть, интересным является вопрос, может ли подобная библиотека обеспечить удаленный доступ к произведению, которое было создано с целью использования в специальных форматах. Исходя из буквального толкования положения об ограничении свободного использования, библиотеки не будут обладать подобным правомочием, а выдача объектов авторских прав на дом станет осуществляться согласно общему правилу о правомочии библиотек на выдачу произведения во временное безвозмездное пользование. Данный запрет направлен на защиту интересов обладателей прав на произведения, которые созданы для использования в соответствующих форматах, от практики воспроизведения таких объектов без их согласия и выплаты им вознаграждения. Однако представляется, что библиотеки, которые удовлетворяют культурные, информационные и другие сходные потребности слепых и слабовидящих, не ущемляют необоснованным образом интересы вышеобозначенных лиц. Действительно, доступ к произведениям для пользователей таких библиотек по объективным причинам затруднен, из-за чего и возникает необходимость в предоставлении им возможности пользоваться объектом авторского права вне помещений библиотек. Кроме того, количество соответствующих библиотек и механизм установления доступа через информационно-телекоммуникационные сети устанавливается в особом порядке, а предоставление ими доступа к произведению через компьютерную сеть не противоречит обычному использованию подобных результатов интеллектуальной деятельности. Отсюда, вероятно, нормы о

дополнительных правомочиях специальных библиотек следует изъять из-под действия положения, ограничивающего круг объектов свободного использования.

Пятая группа изменений касается свободного использования, осуществляемого библиотеками, архивами и образовательными организациями. Примечательно, что согласно Законопроекту предлагается переместить нормы о предоставлении библиотеками произведений во временное безвозмездное пользование из ст. 1274 ГК РФ в ст. 1275 ГК РФ, положения которой будут регулировать свободное использование, реализуемое такими организациями и учреждениями, практически полностью (за исключением дополнительных правомочий специальных библиотек для слепых). Далее, сужается круг библиотек и архивов, которые пользуются особыми правомочиями свободного использования – ими будут обладать только общедоступные библиотеки, то есть библиотеки, которые предоставляют возможность пользования своими фондами и услугами юридическим лицам независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности и гражданам без ограничений по уровню образования, специальности и отношению к религии (ст. 1 Федерального закона от 29.12.1994 г. № 78-ФЗ «О библиотечном деле»),<sup>19</sup> и архивы, доступ к архивным документам которых не ограничен. Поле свободного использования отдельных объектов<sup>20</sup> образовательными организациями расширяется, поскольку нормы Законопроекта предусматривают возможность создания копий таких результатов интеллектуальной деятельности не только для аудиторных занятий, но и для самостоятельной подготовки и проведения экзаменов, при этом указаны лица, которым могут быть предоставлены соответствующие материалы (обучающиеся и педагогические работники), а количество копий связывается с потребностями образовательного процесса. Предусматривается и введение новых ситуаций свободного использования. Во-первых, библиотеки и архивы смогут создавать копии принадлежащих им экземпляров произведения в целях обеспечения их сохранности и доступности для пользователей<sup>21</sup>. Во-

<sup>19</sup> СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 2.

<sup>20</sup> Статьи и малообъемные произведения, правомерно опубликованные в сборниках, газетах и других периодических печатных изданиях, и короткие отрывки из иных правомерно опубликованных письменных произведений.

<sup>21</sup> К таким объектам относятся: ветхие, изношенные, испорченные, дефектные экземпляры произведений; единичные или редкие экземпляры произведений, рукописей, выдача которых пользователям может привести к их утрате, порче или уничтожению; экземпляры произведений, записанных на машиночитаемых носителях, для пользования которыми отсутствуют необходимые средства; экземпляры произведений, имеющих исключительно научное и образовательное значение, если

вторых, государственные архивы наделяются правом в рамках своей компетенции создавать единичные копии произведений, размещенных в сети Интернет для хранения в архиве с исключением последующего воспроизведения и доведения до всеобщего сведения. В-третьих, библиотеки, получающие обязательные экземпляры диссертаций, смогут создавать их единичные копии в целях обеспечения сохранности и доступности таких объектов для пользователей, а также для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров произведения, предоставления экземпляров произведения другим библиотекам или архивам, утратившим их по каким-либо причинам из своих фондов (подобное использование осуществимо при следующих условиях: отсутствие цели извлечения прибыли; указание имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования). Заслуживает внимания и то, что во всех ситуациях свободного использования библиотеками, архивами и образовательными учреждениями нормы о копировании произведений дополняются указанием на допустимость электронной формы таких копий.

В заключение следует отметить, что в условиях нарастающего влияния факторов технического прогресса и глобализации необходимо не только изменение правовых норм для регулирования вновь сложившейся практики, но и целенаправленное формирование отношений, которые будут способствовать экономическому и культурному развитию (в частности, закрепление новых соответствующих требованиям трехступенчатого теста случаев ограничения исключительных прав).

#### **Список литературы**

1. Гаврилов Э.П., Еременко В.И. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: Экзамен, 2009.
2. Graham Dutfield, Uma Suthersanen. Global intellectual property law. Cheltenham, UK: Edward Elgar Publishing Limited, 2008.

---

они не переиздавались свыше десяти лет с даты выхода в свет их последнего издания на территории РФ.

## **THE RECENT TRENDS IN LEGAL REGULATION OF THE FREE USE OF WORKS**

**S.S. Borodin**

Samara State University

The article is devoted to the issue of the proposed changes to the legal regulation of the free use of works. The author notes that one should take into account factors of the technological progress and globalization, which affect establishment of new exceptions to exclusive rights and amendment of rules regarding existing situations of the free use of works. It is concluded that at the present time is particularly important to properly interpret the three-step test.

**Keywords:** *copyright law; exclusive right; free use of works; three-step test; electronic form.*

*Об авторе:*

БОРОДИН Сергей Сергеевич – аспирант кафедры гражданского и предпринимательского права Самарского государственного университета (443011 г. Самара, ул. Академика Павлова, д. 1), e-mail: borodins@lenta.ru.