

Депонирование экземпляров авторских произведений как элемент подведомственности юридических дел органам нотариата.

**Незнамов А.В. Кандидат юридических наук,
Кафедра гражданского процесса Уральской государственной юридической
академии.**

Статья опубликована в журнале «Нотариус» №5 2010 года.

Традиционно одним из критериев подведомственности является спорность либо бесспорность права. Данный критерий используется, в том числе, для разграничения подведомственности юридических дел между судами и нотариусами. Одним из видов юридических дел, полномочия нотариусов в отношении которых до настоящего времени не исследовались детально, является так называемая «регистрация» авторских прав, то есть удостоверение факта авторства лица на созданное им произведение.

Широкое использование сети Интернет сделало особенно актуальным вопрос о том, каким образом может осуществляться защита авторских прав и, главное, подтверждение авторства того или иного лица на созданное им произведение. Так, проблема авторства на элементы веб-сайта, в частности, его наполнение (текст, музыка и т.д.) является лишь проявлением общей проблемы, однако в то же время она усугубляет ее, так как именно сеть Интернет дает фактическую возможность бесконтрольного использования авторских материалов и способна спровоцировать массу конфликтов именно относительно авторства контента сайта.

Довольно часто для подтверждения авторства созданных произведений используется нотариальная форма защиты права – а именно, депонирование своего произведения автором у нотариуса; в этом случае органы нотариата в могут рассматриваться в качестве своеобразного юрисдикционного органа.

В соответствии с пунктом 4 ст. III Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве, участником которой является Российская Федерация,¹ в каждом Договаривающемся Государстве должны быть установлены без каких-либо формальностей правовые средства, обеспечивающие охрану не выпущенных в свет произведений граждан других Договаривающихся Государств. К формальностям в п.1 этой же статьи отнесены, в частности: депонирование экземпляров, регистрация, оговорка о сохранении авторского права, нотариальные удостоверения, уплата сборов. Иными словами, в силу данной Конвенции связывать возникновение авторства с какими либо формальностями недопустимо.

Такому положению Конвенции соответствует норма, содержащаяся в п.4 ст.1259, ст.1261 ГК РФ, согласно которой для признания и осуществления авторских прав не требуется депонирования, регистрации или соблюдения иных формальностей.²

Действительно, получить какой либо документ, официально подтверждающий право авторства на произведение невозможно, т.к. авторство возникает без какого либо специального подтверждения.

Следовательно, говорить о регистрации авторства как такового и его регистрации нотариусами в частности в корне неверно. Корректнее вести речь об удостоверительно-доказательственном значении такого рода действий.

Между тем, сегодня можно встретить предложения услуг по «регистрации» авторских произведений. Однако такая регистрация фактически представляет собой обеспечение доказательств в форме свидетельских показаний, когда некое третье лицо за плату берет на себя обязанность подтвердить, что тот или иной материал действительно был представлен определенным лицом в качестве авторского.

На наш взгляд, функция «депонирования» объектов авторского права, в том числе, например, элементов веб-сайта, должна быть закреплена за органами нотариата. Само такое депонирование не означает и не может содержать в себе функции регистрации авторского права – это противоречит действующему законодательству.

Однако презумпция авторства, которая в настоящий момент во многом определяет возникновение авторских прав, в реальности неразрывно связана именно с проблемой доказывания авторства, с необходимостью фиксации самого факта возникновения авторства, донесения этого факта до третьих лиц.

Иное делало бы концепцию возникновения авторских права абстрактной и в некоторой степени «беззащитной» в правовом поле. В этом смысле функция фиксации даже авторской презумпции в значительной степени выходит за рамки доказательственного значения, приближаясь в практическом аспекте к функции удостоверительной.

Такое положение вещей имеет многочисленные подтверждения в реальной деятельности, связанной с фиксацией и защитой авторских прав.

Для того, чтобы зафиксировать факт и время возникновения произведения, предлагаются самые разные способы. К ним относится отправка заказным письмом произведения в адрес автора самим автором или третьим лицом, которое к тому же становится свидетелем такого рода действия; собственно свидетельские показания третьих лиц, удостоверяющих время возникновения авторства и факт его возникновения в результате творческой деятельности определенного автора; депонирование произведений в различных частных коммерческих и некоммерческих организациях, и т.д.

Однако общепризнано, что именно нотариально зафиксированные факты вызывают наибольшее доверие у суда в случае возникновения спора. Именно таким образом может быть доказано существование произведения в объективной форме на момент депонирования, а также использована презумпция авторства лица, указанного на депонированном экземпляре.³

С последним утверждением следует согласиться. Особая роль нотариата в фиксации фактов и выполнение нотариальными органами во многом государственных функций, а главное - наделение нотариусов определенными властными функциями и соответствующий государственный контроль за их деятельностью - все это делает систему органов нотариата наиболее подходящей и вызывающей доверие «удостоверительной юрисдикцией».

По этой причине, именно нотариальная процедура содержит в себе потенциал на то, чтобы считаться юрисдикционным органом, в компетенцию которого входят вопросы, связанные с «удостоверением» авторских прав, то есть с фиксацией его возникновения.

Безусловно, следует согласиться также и с тем, что «ни нотариус, ни иные организации, занимающиеся регистрацией, не в состоянии проверить достоверность сведений заявки, так как не фиксируют факт создания произведения конкретным лицом; депонирование экземпляра произведения, по сути, является "суррогатом" обнародования или публикации»⁴ При регистрации произведения у нотариуса «как бы регистрируется не само произведение, а дата его предъявления и соответственно сведения о лице, представившем это произведение нотариусу ... и назвавшемся его автором»⁵.

Однако в случае оспаривания авторства только депонирование может реально, не абстрактно-теоретически, а в практической плоскости удостоверить не только авторство произведения, но и сам факт его создания.

Представляется, что нотариальная форма удостоверения права или факта должна более активно использоваться для подтверждения или опровержения презумпции авторства.

Статья 35 Основ законодательства о нотариате предусматривает косвенную возможность регистрации права авторства на произведение путем свидетельствования верности копии документов, верности подписи на документах и удостоверения времени предъявления документов.⁶ Не исключается установление права авторства и путем обеспечения нотариусом доказательств. Если заявитель сможет обосновать, по какой причине дальнейшее представление доказательств станет невозможным или затруднительным, нотариус вправе допросить свидетелей, осуществить осмотр письменных и вещественных доказательств.

Все вышеперечисленные случаи, на наш взгляд, свидетельствуют о *фактической* возможности установления нотариусом факта авторства на произведение – разумеется, при отсутствии спора и соблюдении установленного законом порядка.

Таким образом, действующее законодательство имеет в себе основы, необходимые для осуществления соответствующих удостоверяющих действий. К ним, более подробно, следует отнести:

1. Свидетельствование верности копии документов и выписок из них; ст.77 Основ предусматривает, что нотариус свидетельствует верность копий документов, выданных органами государственной власти в соответствии с законодательством Российской Федерации, юридическими лицами, а также гражданами при условии, что эти документы не противоречат законодательным актам Российской Федерации.

В отношении этого действия проблема связана с понятием документа; на практике нотариуса не всегда готовы признавать произведения (тем более аудио или видео запись) в качестве «документа»

2. Свидетельствование подлинности подписи на документе. При этом в соответствии со ст.80 Основ нотариус, свидетельствуя подлинность подписи, не удостоверяет фактов, изложенных в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом; это делает невозможным использование данного действия самостоятельно, независимо от остальных нотариальных действий.

3. Удостоверение времени предъявления документа путем проставления удостоверительной надписи в двух экземплярах документа, один из которых остается в делах нотариуса (ст.85 Основ, ст.43 ПРИКАЗ Минюста РФ от 15.03.2000 N 91 «Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ»⁷)

4. Принятие на хранение документов - с описью, либо в надлежащей упаковке (ст.97 Основ). Данная форма может считаться более «продвинутой» разновидностью такой фиксации авторства, как отправка заказанным произведением в адрес самого автора с последующим его вскрытием судьей в случае возникновения конфликта. Таким образом, может быть доказано существование произведения в объективной форме на момент передачи на хранение, а также использована презумпция авторства лица, указанного на хранящемся экземпляре.⁸

5. Обеспечение доказательств в соответствии со ст.102 и 103 Основ, в том числе осмотр письменных и вещественных доказательств.

По нашему мнению, было бы целесообразно закрепить в действующем законодательстве фактически имеющее место «депонирование» авторских произведений у нотариуса, для чего необходимо внесение соответствующих изменений в Основы законодательства либо разрабатываемый закон «О нотариате и нотариальной деятельности в РФ».

В частности, процедура депонирования авторских произведений должны объединять в себе такие нотариальные действия, как свидетельствование времени предъявления документа, верности копии документа и, во многих случаях, элементы действий, которые нотариус осуществляет при обеспечении доказательств.

Сказанное в значительной степени относится и к фиксации содержания веб-сайта, что невозможно сделать без его осмотра.

Для депонирования авторского экземпляра произведения заявитель предоставляет нотариусу два идентичных экземпляра авторского произведения, а также заявление в двух экземплярах, в котором заявитель

указывает на то, что является автором предоставляемого на депонирование произведения, описанием вида произведения, в зависимости от вида произведения – его объема и краткую аннотацию (для литературных произведений).

К каждому экземпляру авторского произведения прилагается заявление автора; на каждом экземпляре проставляется дата и время депонирования произведения; один экземпляр остается на хранении у нотариуса, один выдается заявителю.

Такая форма может и должна стать первым шагом на пути увеличения полномочий нотариусов в удостоверении факта авторства. В дальнейшем такую процедуру целесообразно было бы распространить также и на иные объекты авторского права, в том числе на объекты, выраженные в цифровой форме. Высказанное предположение является лишь базовой элементов в разграничении компетенции суда и органов нотариата в отношении споров, связанных с авторскими правами.

Наконец, следует особо подчеркнуть, что в компетенцию органов нотариата может входить лишь удостоверение бесспорных фактов. При возникновении спора о праве такое дело становится подведомственным судебным органам. Нотариус лишь фиксирует факт в бесспорном порядке, без проверки достоверности представляемых к депонированию материалов и фактов.

Плюсами внедрения такой нотариальной процедуры являются, в частности, то, что депонирование объектов авторского права будет способствовать не только закреплению авторских прав конкретного лица, но и надлежащей защите прав авторов в иных юрисдикциях, в том числе судебных. Так, предварительное депонирование произведений у нотариуса поможет предотвратить возможные нарушения прав автора при предоставлении необнародованной авторской рукописи для публикации, особенно в периодических изданиях.

Нотариальное депонирование будет способствовать гармонизации правового регулирования отношений в сфере авторского права, особенно в аспекте действия сети Интернет.

Например, оно позволит, с одной стороны, частично снять опасения относительно незаконного использования третьими лицами предварительно депонированного экземпляра произведения, пересланного, например, по электронной почте. С другой стороны, эта процедура позволит предотвратить незаконное использование т.н. «контента» веб-сайта в сети Интернет, т.е. его содержательного наполнения, третьими лицами, что сегодня широко практикуется и является крайне актуальной проблемой защиты авторских прав в сети Интернет. Если такой «контент» (будь то изображение или авторский текст) будет предварительно депонирован у нотариуса, автору будет значительно проще доказать, что именно он является подлинным автором использованного другим сайтом произведения.

Следует особо подчеркнуть, что процедура нотариального депонирования объектов авторского права никак не затрагивает порядок

осуществления авторских прав (как исключительных, так и личных неимущественных), а также самого способа возникновения объектов авторского права и их признания. Депонирование никоим образом не является регистрацией объектов авторского права и прав на них.

Такая процедура относится к сфере процессуального права и не касается права материального, в том числе законодательства об интеллектуальной собственности, а также не требует внесения изменений в иные законодательные акты. При этом, процедура депонирования не является существенным нововведением в списке нотариальных процедур. Она не требует специальной подготовки или создания материально-технической базы, т.к. фактически объединяет в себе такие нотариальные действия, как свидетельствование времени предъявления документа, верности копии документа, а также принятие на хранение документов.

Более того, введение процедуры нотариального депонирования направлено на законодательное закрепление и так фактически практикуемых некоторыми нотариусами действий, в настоящий момент осуществляемыми под видом иных нотариальных действий. Такое закрепление также будет способствовать устранению случаев необоснованного отказа нотариусов в проведение депонирования в связи со сложностью такой процедуры, нежеланием «связываться с вопросами авторского права» и т.д., что в настоящий момент имеет место на практике.

Легализация процедуры депонирования будет также способствовать устранению имеющегося в настоящий момент в некоторых общественных кругах заблуждения о том, что депонирование объектов авторского права у частных юридических лиц (в т.ч. в юридических фирмах), а также и у самих нотариусов является «регистрацией» авторского права. Это неверно, принципиально противоречит существу законодательства об авторском праве и может вводить некоторых авторов в заблуждение относительно природы таких действий.

Такая ситуация может поставить под угрозу нормальную реализацию положений действующего законодательства и полноценную защиту прав авторов, что свидетельствует о необходимости регулирования данного вопроса на законодательном уровне.

Наконец, успешная апробация процедуры депонирования объектов авторского права, выраженных в форме документов, могла бы способствовать расширению списка объектов авторского права и их носителей, принимаемых к депонированию нотариусом, в частности, до аудиовизуальных произведений и цифровых носителей.

Это способствовало бы обоснованному расширению полномочий нотариусов, усилению их роли в развитии информационных отношений и определению надлежащего места нотариальной процедуры в «цифровую эпоху».

¹ Всемирная конвенция об авторском праве (Заключена в Женеве 06.09.1952) «СП СССР», 1973, N 24. ст. 139

² Гражданский кодекс РФ от 18.12.2006 N 230-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.11.2006) (ред. от 08.11.2008)

³ Ключев М.А. Доказывание авторства в гражданском судопроизводстве// «Юрист», 2005, N 1.

⁴ Там же

⁵ Погуляев В.В, Комментарий к Закону РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных (постатейный)» ЗАО Юстицинформ, 2006. с.16

⁶ Основы законодательства РФ о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 30.12.2008)

⁷ Приказ Минюста РФ от 15.03.2000 N 91»Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ» Бюллетень Минюста РФ, N 4, 2000

⁸ Калиниченко Т.Г. Нотариальные процедуры доказывания авторства.
http://www.notariat.ru/bulletinarhiv/press_2625_23.aspx