

*Посвящается всем,
кто создает*

Содержание

Введение в интеллектуальную собственность		Защита бренда	90
Опасные мифы об интеллектуальных правах	10	Фирменное наименование	92
Да, у вас есть права	14	Товарный знак	96
Как устроены интеллектуальные права	18	Что вы сможете сделать, когда зарегистрируете свой товарный знак	108
Грамотная правовая позиция	20	Как экспертиза Роспатента проверяет заявки на товарные знаки	130
Азбука авторских прав	22	Оговорка о выборе названий для бизнеса	144
Как доказать, что вы — автор	36	Как проверить название по базам Роспатента	148
Сколько и где действуют авторские права	40	Как подать заявку на товарный знак без помощи юриста	154
Механизм защиты	42	Где чаще всего ошибаются предприниматели и юристы	158
Защита произведения: пример с фрилансером	44	Как выбрать юриста	172
Сверим часы	62	Как наказывать нарушителей прав на товарные знаки	190
Отношения работников и работодателей	64	Если нарушитель начал использовать название раньше: коммерческие обозначения	216
Практика: сотрудник перепродал свои разработки после увольнения	80	Защита товарного знака в суде	224
Практика: компания уволила сотрудника, не заплатив	82	Сверим часы	228
Сверим часы	86		

Патенты	230
В чем смысл патентов	234
Права авторов и патентообладателей	248
Что и как можно запатентовать	256
Погружение в патенты	268
Как обойти чужой патент и не дать обойти свой	278
Как самому подать патентную заявку	281
Как работает право приоритета	282
Реально ли нужны патентные поверенные?	284
Защита патентов в суде	294
Сверим часы	312

Секреты производства и коммерческие тайны 314

Что можно и что нельзя засекретить	320
Какую пользу дают секреты и тайны	326
Как охраняются права на секреты производства	330
Как наказывают нарушителей	332
Что лучше: засекретить или запатентовать	336
Сверим часы	340

Франшизы 342

Как проверять франшизный договор	346
Проверяем интеллектуальные права франчайзера	364
Сверим часы	368

Выход за рубеж 370

Товарные знаки в других странах	378
Патенты за рубежом	384

Управление нематериальными активами	388
-------------------------------------	-----

Заклучение	394
Что дальше	396
Благодарности	398

Все дополнительные материалы на сайте bashukchichkanov.com/extra



Итак, вы что-то создали

Вы написали текст или компьютерную программу, сфотографировали закат, нарисовали комикс, придумали название своей будущей кофейни и разработали фирменный стиль. Вы вложили в эту работу время, деньги, знания и, самое главное, душу.

Но проходит немного времени, и вы обнаруживаете свой текст в соцсетях — опубликовал незнакомец. Программа разлетелась по пиратским сайтам. Фотография появилась на чужом сайте: без ссылки, без подписи, без спроса. Неподалеку открылась кофейня с названием как у вас, — а вы только что оплатили рекламу.

Давайте посмотрим правде в глаза: вас нагло обманули. Вы работали, а какой-то проходимец нажал две кнопки, скопировал ваш труд и теперь зарабатывает на нем деньги. Что делать?

В нашей стране заведено терпеть. «Ну и что, от него же не убыло!» — говорят нарушители. И большинство создателей так увлечены своим делом, что не успевают разобраться во всех этих законах, призванных защищать их права. А пираты и рады — пересчитывают деньги, которые должен был заработать автор.

Эта книга о том, как не допустить нарушений ваших интеллектуальных прав, а если это произошло — как помешать недодателям, наказать их и вернуть свое.

Меня зовут Алексей Башук, я юрист по интеллектуальным правам, официально аттестованный патентный поверенный РФ №2151. Мы с командой наших юристов каждый год регистрируем около тысячи товарных знаков, изобретений и программ, помогаем предпринимателям и компаниям со всей страны защищать их интересы в досудебных спорах, судах и госорганах. Право интеллектуальной собственности — моя работа, моя жизнь.

Я хочу, чтобы благодаря этой книге вы разобрались в своих правах: что положено вам по закону, как защитить свой труд и не дать себя в обиду бездельникам.

Как пользоваться этой книгой

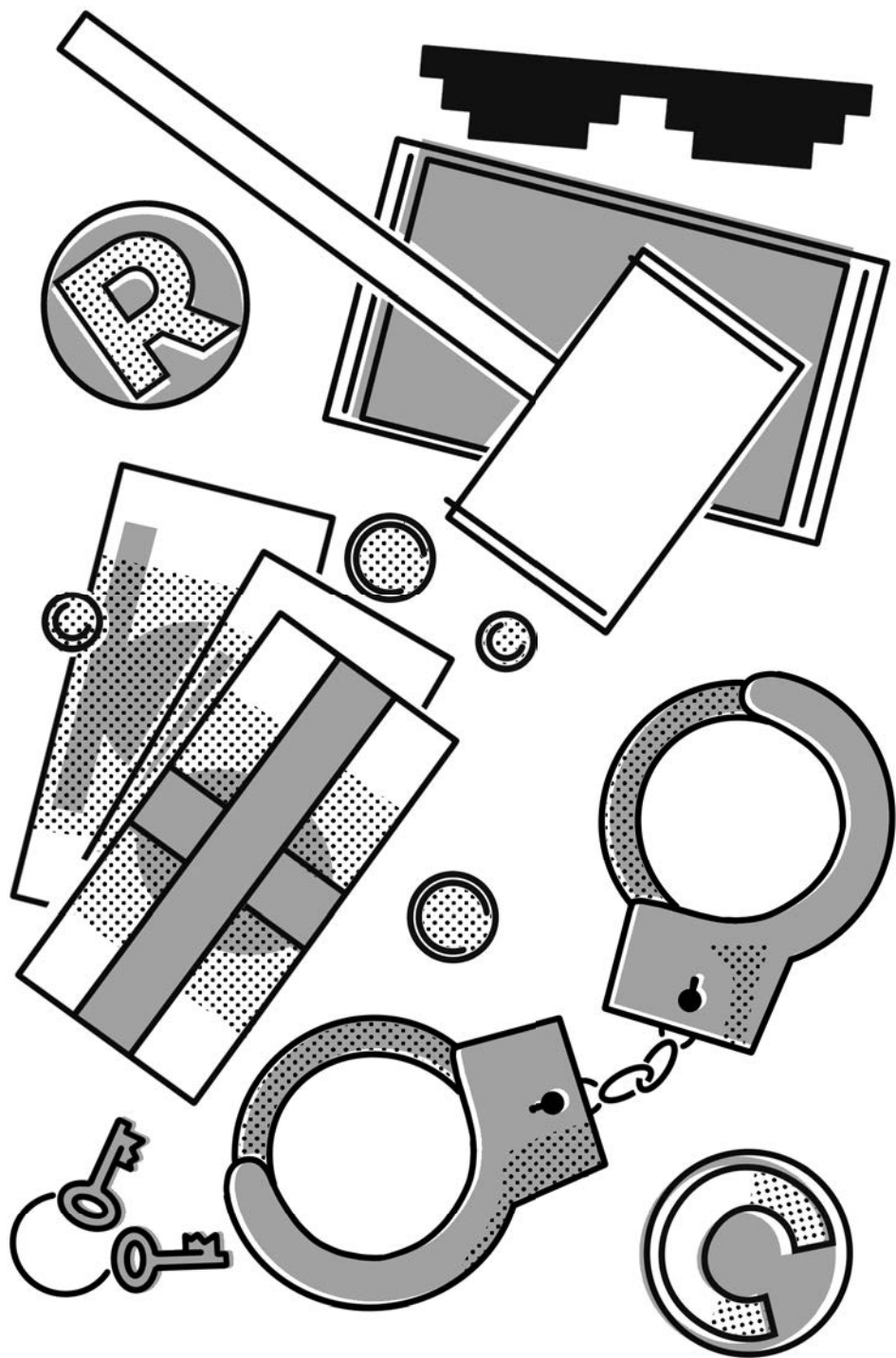
Книга устроена так: я буду брать ситуации из жизни и разбирать их по частям — кто прав, кто не прав, что стоило сделать заранее и что делать сейчас. Будет теория: как устроены и как работают ваши права. Будет и немного психологии — как чувствовать силу духа и моральное право на защиту, чтобы не пасовать перед нарушителями. Некоторые тонкости мы вынесли в электронное приложение — вы их узнаете по куар-кодам на страницах. Если там про ваш случай, сканируйте код телефоном и открывайте.

Нам поможет Максим Ильяхов — редактор, автор книг «Пиши, сокращай», «Ясно, понятно», «Новые правила деловой переписки» и учебника «Информационный стиль». На труде Максима уже не раз пытались нажиться пираты. Он прошел через все этапы защиты прав: от регистрации первых объектов до войны с нарушителями. Он знает, каково это — когда из банка приходит уведомление о поступлении компенсационной выплаты от нарушителя.

Дальше мы пойдем вместе: вы — читатель, я — юрист, Максим — редактор. Будьте рядом и не уходите далеко: путешествие предстоит неблизкое, но интересное.

Прочитайте книгу от начала и до конца, чтобы разобраться в том, какие права у вас на самом деле есть. Это поможет вам принимать взвешенные профилактические решения — регистрация, патентование и оформление документов. Если вы заранее позаботитесь о своих правах, вам будет намного проще их защищать. И наоборот: если хватиться, когда что-то уже скопировали, шансов наказать негодяев будет гораздо меньше.

Как прочитаете книгу, оставьте ее у себя под рукой. Когда на горизонте появится первый нарушитель, вы достанете ее с полки, откроете на нужной странице и увидите, что можно сделать прямо сейчас.



Введение в интеллектуальную собственность

Что такое интеллектуальная собственность?

Как работают интеллектуальные права?

Как на всех этих правах зарабатывают деньги?

Где чаще всего ошибаются предприниматели и авторы?

Реально ли защитить свои права в России?

Что теряют те, кто не разбирается в своих правах?

Грамотная правовая позиция — это как?

Ой, у меня украли. С чего начать?

Самые опасные мифы об интеллектуальных правах

«Закон защищает идеи» — главный миф, с которого обычно начинаются досужие рассуждения об интеллектуальной собственности. Только вот «придумать» и «создать» — разные вещи.

Придумать — это нарисовать картинку в своей голове. Пока идея только в голове, она не защищается законом ни в одной стране мира. Ни авторское право, ни товарные знаки, ни патенты, ни даже коммерческие тайны не защищают идеи в голове. Мы не можем достоверно определить, есть какая-то идея у автора или нет. А раз так — здесь и защищать нечего.

Зато закон с разных сторон защищает *воплощения* этих идей — то, что вы создаете. Для каждой частички результатов вашего труда найдется подходящий инструмент юридической защиты. С помощью этой книги вы научитесь ими пользоваться.

Прежде чем мы перейдем к первому боевому разделу про авторские права, давайте посмотрим на самые опасные заблуждения об интеллектуальных правах, которые вам наверняка доводилось слышать. Дальше мы будем подробно разбираться с каждым из них, а пока — краткий анонс.

«Чужое произведение можно копировать, если поставить ссылку на автора. Это же для него как бы реклама»

Без разрешения использовать чужое произведение нельзя. Хоть со ссылкой на автора, хоть без нее. Подробности — с. 30.

«Чтобы появились авторские права, нужно поставить знак копирайта рядом с произведением. Нет знака — нет прав»

Авторские права возникают автоматически при создании произведения. А знак © ни на что не влияет. Подробности — с. 35.

«Если произведение выложено в интернете и его автор неизвестен, значит, пользоваться им может кто угодно»

Использовать произведение можно только с разрешения правообладателя. Если мы его не знаем, это не значит, что произведение «бесхозное». Подробности — с. 40.

«Если я нанял дизайнера, а потом выяснилось, что он скопировал чужую работу и отдал мне, то все вопросы — к нему»

Кто использовал чужое произведение без разрешения, тот нарушитель. Причины никого не волнуют. Сначала наказывают нарушителя, а он потом уже сам выясняет отношения с подрядчиками. Подробности — с. 57.

«Если я заплатил автору деньги, значит, все права на его работу автоматически перешли ко мне»

Права переходят по договору. Нет договора — нет перехода прав. Если заказчику придется судиться с нарушителем, может выясниться, что защищать ему нечего — права же не перешли. Чаще всего на этом горят заказчики дизайнеров. Подробности — с. 72.

«Если налоговая зарегистрировала компанию с этим названием, значит, с ним точно все в порядке»

Никто в налоговой не сравнивает название компании с чужими товарными знаками. Регистрация компании налоговой не гарантирует отсутствие нарушений чужих прав. Подробности — с. 92.

«Кто первый придумал использовать название в бизнесе, тому и принадлежат права на это название»

«Придумал» не дает никаких прав. «Начал использовать» — тоже. Права дает государственная регистрация товарного знака. Подробности — с. 96.

«Я не знал, что это слово зарегистрировано как товарный знак, поэтому я не нарушитель»

Риск нарушения чужих прав — это всегда риск предпринимателя. Он должен сам следить за тем, чтобы его действия не нарушали чужие права. Нарушил — его проблемы. Подробности — с. 113.

«Никто не может зарегистрировать на себя словарное слово как товарный знак»

Может: «Магнит», «Лента», «Связной». Неважно, есть слово в словаре или нет, важно как это слово соотносится с товарами и услугами, на которые регистрируют знак. Подробности — с. 133.

«Вы не понимаете, это другое: у них название "Vektor", а у нас "Вектор46". Совершенно разные вещи»

Чтобы нарушить чужие права, необязательно воспроизводить чужое обозначение точь-в-точь. Слишком похоже — тоже нарушение. Подробности — с. 136.

«Если у тебя есть свой патент, значит, ты гарантированно не нарушаешь чужие патентные права»

Один патент защищает одно решение. В готовом продукте могут быть одновременно воплощены сотни решений. Чтобы разобратся, не использованы ли в продукте чужие технологии, надо проводить анализ патентной чистоты. Подробности — с. 241.

«Запатентовать можно все что угодно. Говорят, один мужчина запатентовал обычную стеклянную бутылку и теперь требует со всех деньги»

Запатентовать можно только технические и дизайнерские решения, которые соответствуют условиям патентоспособности. Условия достаточно строгие, на соответствие проверяет экспертиза. Пройдет далеко не каждое решение. Подробности — с. 256.

«В России патенты не работают. Чтобы обойти патент, достаточно поменять пару винтиков»

«Работают» те патенты, у которых грамотно составлена формула — главный документ патентной заявки. И работают патенты у тех, кто защищает свои права. Подробности — с. 270.

«Раздел о конфиденциальности в договоре защищает меня на случай разглашения конфиденциальных сведений»

В законе есть понятие «режим коммерческой тайны». Если в компании нет правильных документов, регулирующих этот режим, то и тайн у компании юридически нет. Подробности — с. 322.

«Если я что-то изобрел, то лучше это засекретить, чем запатентовать. Ведь секреты защищают лучше, чем патенты»

Секреты и патенты — это два разных способа защиты. Выбор зависит от того, что именно нужно защитить и от кого. Иногда их нужно использовать вместе. Подробности — с. 336.

«Сначала я зарегистрирую международный товарный знак, а потом подам заявку и получу международный патент»

Никаких единых международных патентов не существует. Патентные ведомства в каждой стране самостоятельно принимают решения о выдаче патентов и регистрации знаков. Есть процедуры, которые упрощают подачу заявок в разные страны, но упрощенная подача не гарантирует выдачу. Подробности — с. 372.

В мире вообще много заблуждений, связанных с интеллектуальными правами. Если вы журналист — вам за это ничего не будет. Но если на кону ваши деньги — лучше разобраться. Книга как раз для этого.

Да, у вас есть права

Иногда я слышу такие слова: «В России продажные суды, не работают законы, интеллектуальную собственность защитить нельзя». Что-то из серии «если я обращусь в суд, то меня заберут в полицию, подбросят наркотики, повесят пару уголовных дел. Нет, спасибо, я лучше как-нибудь сам...».

Наверное, где-то в мире наркотиков и уголовных дел существуют продажные судьи. Наверняка в жизни есть ситуации, когда ты приходишь в суд с полной уверенностью в своей правоте, а в итоге уходишь ни с чем и еще остаешься должен денег.

Но в нашем мире интеллектуальных прав все куда прозаичнее: дела решаются по документам, относительно обыденно, шокирующие истории происходят крайне редко. Люди получают права, а потом их защищают.

Законы по нашей теме в России есть, и они работают: по ним живут суды, Роспатент, антимонопольная служба и другие госорганы. Роспатент регистрирует права, антимонопольщики контролируют рынок, суды судят, приставы взыскивают. Система работает. Не всегда идеально, не всегда с первого раза, но она работает.

Иногда спрашивают, мол, ну а можно в Роспатенте там как-нибудь эксперту это, того, ну вы поняли. Ответ простой — даже если и было бы можно, то в этом нет смысла. Решение эксперта можно оспорить в Палате по патентным спорам, решение Палаты — в суде, суда — в другом суде, а всех не купишь.

Проблема не в коррупции, а в незнании: правообладатели не знают о своих правах и не разбираются, как их грамотно защищать. Кто-то думает, что система не работает. Получается, люди что-то слышали об этих законах, но не понимают их настолько хорошо, насколько стоило бы. А подсказать им особо и некому.

В России авторы обычно не разбираются, как защитить свои права, если кто-то утащит их текст, фотографию или рисунок. Они напишут гневный пост в соцсетях, но нарушителю от этого ни холодно, ни жарко. Хотя можно было как минимум заблокировать нарушителя — а то и потребовать компенсацию.

Изобретатели не понимают, как на самом деле работают патенты. Изобретают, а потом предлагают свои решения компаниям: мол, купите хоть за копеечку. А патентоведы компаний видят, что патент составлен криво и платить за него нет смысла.

Многие предприниматели не знают о товарных знаках. Им кажется, что любые названия в бизнесе можно использовать просто так. Вот они запускают свои магазины, ничего не проверяют, а потом получают претензию: «Ты используешь мой товарный знак — плати». Предприниматель удивляется: «Разве можно зарегистрировать обычное слово на себя?» Можно. И ты мог — жаль, не сделал это вовремя.

Скажу честно, далеко не все сотрудники госорганов и иногда даже судьи в совершенстве разбираются в интеллектуальных правах. Их тоже можно понять: не все работают с такими делами каждый день, времени разобраться в деталях мало, а в законе столько наворотов, что иногда ради понимания одного термина нужно изучить несколько сотен страниц. Но даже если кто-то ошибется с решением, у нас всегда есть возможность обжаловать его в следующей инстанции.

В России есть целый свод законов, который предназначен защищать вас, создателей: авторов, ученых, предпринимателей. Все они действуют. Кто умеет пользоваться законами — защищает свой труд и зарабатывает деньги. Кто не умеет — теряет. Надеюсь, что эта книга поможет вам стать первыми.

Возьмем типичный пример: фотограф опубликовал снимок у себя в блоге, а спустя год обнаружил это фото на сайте незнакомого интернет-магазина. Что будет делать фотограф, который не разбирается в своих правах?

Самый простой вариант — он промолчит и сделает вид, что ничего не было. Но разве для этого человек учился, работал, старался? Ему должны были заплатить за работу, но не заплатили.

Другой вариант: написать вежливое письмо нарушителю и потребовать удалить фото. Но невооруженная вежливость часто воспринимается как слабость: могут не ответить, а то и послать. А даже если и удалят — удаление в карман не положишь.

Пожаловаться на нарушителя в соцсетях? Кто-то поставит лайк, кто-то посочувствует в комментариях. На этом всё. Автор просто потратит время на пост. Получается, нарушитель украл не только фотографию, но еще и два часа рабочего времени.

Возьмем другую крайность: фотограф просит юристов взяться за дело — взыскать пару миллионов. Ну а что, в Гражданском кодексе ведь написано, что за нарушение авторских прав можно взыскать до 5 миллионов рублей. Попросить можно, да только никто не даст: такая компенсация может оказаться несоизмеримой нарушению, поэтому вряд ли суд взыщет с нарушителя за какие-то прям уж бешеные миллионы за одну фотографию.

Юристы об этом наверняка знают, но скажут ли фотографу? Могут наобещать золотые горы, а потом брать по 15–20 тысяч за каждое судебное заседание. А когда в итоге миллионов не взыщут, юристы разведут руками и найдут следующего фотографа.

Тут может показаться, что у автора нет выхода: при любом выборе он теряет время и деньги. Но если бы все было так удручающе, мы бы не писали эту книгу, и в ней не было бы столько историй побед правообладателей. Время — да, придется потратить. А вот получить деньги, защищая свои права, — вполне реально.

Перевернем историю с фотографом. Молчать — обидно, писать пост — бесполезно, а идти к незнакомым юристам — дорого. Что сделает автор, который разбирается в своих правах?

Всё просто. Фотограф — автор, сделал фото — авторские права появились сразу же, никакие регистрации не нужны. Как в случае суда доказать, что автор именно ты? Показать исходники, которые фотограф и так всегда сохранял.

Дальше вычисляем нарушителя: находим на сайте реквизиты компании. Раз есть компания, значит, есть счет в банке.

Теперь правильно сохраняем скриншоты и пишем грозную, но справедливую претензию — по закону. Считаем, сколько взяли бы за такую работу, и умножаем на два — просим, например, тысяч 50–100 за использование фото. Отправляем претензию на юрадрес компании и ждем. Скорее всего, компания заплатит: это разумнее, чем бегать по судам. Может, поторгуются, может, заплатят не сразу — но все равно заплатят.

Как видите, от фотографа не требовалось какое-то сверхзнание интеллектуальных прав. От него не были нужны никакие дорогие документы, регистрации и прочие премудрости. Он просто знал свои права и умел ими пользоваться. Пусть он и не заработал целое состояние, но он отстоял свое и в итоге остался в плюсе.

Да, в интеллектуальных правах миллион нюансов. Не просто так среди юристов эта специализация считается отдельной профессией, для которой даже предусмотрена государственная аттестация на патентного поверенного.

Но у нас нет задачи сделать вас юристом. Наша цель — научить вас защищать себя так, чтобы зарабатывать деньги, а не терять их. Для этого мы нарисуем общий ландшафт интеллектуальных прав, а вы уже решите, стоит ли игра свеч.

Обычно стоит.

Как устроены интеллектуальные права

Во вселенной интеллектуальных прав есть четыре мира, каждый живет по своим правилам. С каждым из них рано или поздно доведется столкнуться каждому, кто зарабатывает на жизнь умом.

Авторское право. Этот мир строится вокруг произведений и их создателей. Авторы занимаются творчеством: пишут текст, код, музыку, рисуют картины, снимают фотографии и видео. Главная ценность этого мира — результат творческого труда.

Авторские права возникают автоматически. Например, если вы написали статью — вы автор. Нарисовали картину — автор. Достали фотоаппарат — щелк, — и вы автор. Никаких экспертиз и регистраций не требуется, но нужно быть готовым доказать авторство. Если в вашем случае исходники не отличить от копий, вам пригодится депонирование, о нем еще поговорим.

Патентное право. Это мир техники. Изобретатели создают новые технические решения, описывают их на бумаге и отправляют заявку в Роспатент. Там научные сотрудники проводят экспертизу, и если все в порядке, изобретателю выдают патент.

Вместе с патентом к изобретателю приходит великая сила: исключительное право, благодаря которому только он вправе решать, кому можно использовать его технологию. С другой стороны, описание изобретения становится доступно всему миру — это уже не секрет. Мы разберемся, когда и как патенты работают и как сделать так, чтобы они работали на вас.

Изобретатель может разрешить использовать свое запатентованное решение другим людям и компаниям. Кому-то одному задорого или нескольким компаниям чуть подешевле — это называется «лицензия». Дальше посмотрим, как все это устроено.

Права на средства индивидуализации. Это мир брендов. Слова, логотипы, слоганы и даже цвета — всё, что способно выделять товар, услуги и саму компанию на рынке, может стать исключительно вашим.

Например, вы открыли интернет-магазин и придумали для него название, его же поставили как адрес сайта — домен. Как сделать так, чтобы только вы имели право использовать это название? Как сделать так, чтобы никто не смог отобрать у вас домен? Нужно зарегистрировать товарный знак, а иногда и не один — некоторые крупные компании владеют сотнями, а то и тысячами товарных знаков.

Права на секреты производства. Это мир тайн. Здесь прячут под замок планы, схемы, стратегии, скрипты и все то, что помогает компаниям зарабатывать деньги. С сотрудниками и партнерами подписывают соглашения о неразглашении, а проговорившихся карают неустойками.

Например, вы написали уникальный рецепт блюда для своего ресторана. Главная ценность рецепта — не текст, а его смысл. Надо сделать так, чтобы работники не проболтались конкурентам, и обычная защита авторским правом здесь не поможет. Тут надо внедрять режим коммерческой тайны.

Четыре разных мира — произведения, патенты, бренды и секреты. В каждом из этих миров свои персонажи и объекты, свои законы, права и обязанности. Даже время работает везде по-своему. Объединяет их одно: они созданы защищать результаты вашего труда.

Дальше мы отправимся в путешествие по каждому из миров, научимся выживать и работать в каждом из них. Если вы создаете что-то своим умом и зарабатываете на этом, вам пригодятся все четыре: талантливому человеку всегда найдется что защитить.

Грамотная правовая позиция

У юристов есть фраза — «грамотная правовая позиция». Перевод: «У меня есть пистолет, и я знаю, как им пользоваться». То есть вы заранее позаботились о своих правах и понимаете, как вам действовать, когда кто-то эти права нарушит.

Грамотная правовая позиция не равно «регистрировать все подряд». Конечно, у патентного поверенного возникает соблазн дать совет «надо регистрировать всё, что регистрируется, и чем быстрее, тем лучше». Но давайте начистоту: в бизнесе нет «правильно» или «должен», задача бизнеса — зарабатывать деньги. Поэтому в бизнесе есть только «если», а дальше каждый сам оценивает последствия своих решений и их влияние на прибыль.

Никто не должен регистрировать товарные знаки. Но если этого не сделать, то можно случайно использовать чужой и вляпаться в суды, попасть на штрафы и ребрендинг. Может, это никогда не произойдет, а может, случится завтра — кто знает. Но если цена возможных проблем — миллион-полтора, плюс ребрендинг, а регистрация стоит тысяч 50–80, один раз и на десять лет, — арифметика подсказывает, что регистрация будет выгодна.

С другой стороны, есть «регистрация» объектов авторских прав: можно регистрировать все подряд, но далеко не всегда это имеет экономический смысл.

Грамотная правовая позиция в интеллектуальных правах — это знать свои права, распознавать объекты, вовремя и правильно получать на них права: заключать договоры, патентовать, депонировать, регистрировать. Или осознанно не регистрировать.

Когда в корпорациях говорят о «стратегии интеллектуальной собственности», имеют в виду вот что: интеллектуальная собственность компании — это целый набор из прав, «портфель интеллектуальной собственности». Задача такого портфеля — увеличить возвратность инвестиций.

Компания монополизирует часть рынка за счет своих прав, и заодно защищается от исков конкурентов. В портфеле интеллектуальной собственности лежат и товарные знаки, и авторские права, и ноу-хау, и, возможно, патенты. Права могут даже пересекаться: например, логотип компании одновременно можно защитить и как товарный знак, и как объект авторского права.

Когда вы слышите, что условная Tesla владеет активами на миллиарды долларов, будьте уверены — 70–80% от этой суммы складываются из стоимости ее интеллектуальной собственности: патентов, брендов и авторских прав. Только представьте: интеллектуальные права стоят в четыре-пять раз дороже, чем все земли, здания и станки. В наши дни добавочная стоимость продуктов создается за счет интеллектуальной собственности.

Обратный пример. Перенесемся на тысячу лет назад и представим вас на Руси: вы купец, покупаете молоко в деревне, продаете в городе. Ваша прибыль складывается из разницы в цене, все просто. Никаких брендов и ноу-хау, просто купил-продал.

Возвращаемся в наши дни. Тут уже обычный предприниматель вряд ли сможет заработать много денег на перепродаже молока. Этим занимаются «Магнит» и «Вкусвилл», а для нас с вами в таком бизнесе места уже особо и нет. Если вы хотите зарабатывать на молоке в наши дни, вы придумываете рецепт молочного коктейля, а то и разрабатываете коктейльную машину, создаете бренд коктейльных точек, запускаете рекламу и разрастаетесь франшизой на всю страну.

Получается, по сути ваш бизнес так и остался бизнесом на молоке. Но вот от рецепта первого коктейля до франшизной сети вы выросли на том, что создали своим умом — на интеллектуальной собственности. Как думаете, стоит ли ее защищать?



Авторские права: как защищают творчество

Что значит «быть автором»?

Какие права вообще есть у авторов?

За какие из этих прав платят деньги?

Почему почти каждый из нас — автор?

Что выгоднее — передавать права или предоставлять?

Как доказать свое авторство и нужно ли его где-то регистрировать?

Правда, что регистрация авторских прав — выдумка мошенников?

Должны ли мы везде использовать знак ©?

Сколько лет и в каких странах действуют наши авторские права?

Если кто-то украл мою работу — с чего начать защиту?

Какую компенсацию можно требовать с нарушителя?

Как проходит суд и каковы шансы автора на победу?

А что если нарушитель обанкротится и не заплатит?

Как по итогам суда получить не просто решение, а деньги?

Азбука авторских прав

Добро пожаловать в первый мир — мир авторских прав. Для начала давайте посмотрим: о каких вообще правах мы будем говорить, у кого они есть, почему их так много и как их принципиально защищать. На первый взгляд, это может показаться сложным, но на самом деле это азбука: сейчас мы один раз пройдемся по буквам, зато дальше уже будем говорить на одном языке.

Итак, есть авторы: музыканты, поэты, исполнители, композиторы, певцы; художники, дизайнеры, архитекторы, скульпторы; копирайтеры, писатели, редакторы; разработчики, программисты и кодеры; предприниматели — в общем, все, кто создает что-то головой. Если вы не работаете весь день за станком и не сидите на кассе, скорее всего, вы тоже автор.

У всех авторов есть права — вне зависимости от того, в курсе они или нет. Только одни ребята благодаря своим правам едят хлеб с маслом, а другие — без.

Те, кто разбирается в правах, зарабатывают на своем творчестве. Они заключают выгодные договоры, наказывают нарушителей и получают компенсации. Их не стоит обманывать с гонораром — в противном случае они поставят заказчика в очень неудобное положение. Брать их работы без спроса тоже не стоит.

Другие авторы решают не разбираться в своих правах. Когда их права нарушают, например копируют фото без спроса, максимум, на что способны эти люди, — это пост в соцсетях. Никаких реальных юридических последствий от нарушения прав ни у кого не возникает.

Разобраться или не разобраться со своими правами — вопрос личного выбора. Нет никакой специальной полиции авторских прав, которая по своей инициативе защищала бы чьи-то права.

Авторское право действует одинаково на все произведения: статьи, книги, графику, картины, дизайн, сайты, чертежи, макеты, комиксы, фото, видео, музыку, подкасты, программы, стикеры в «Телеграме», условные токенизированные нейрожабы на NFT-аукционе — да почти все творчество, созданное человеческим умом, подпадает под действие авторского права.

К произведению всего два требования: его нужно создать творческим трудом и придать ему такую форму, в которой его смогут воспринять другие люди.

Если камера наблюдения случайно заснимет смешное видео, охранник не получит на него прав — нет творчества, камера просто висела. Но если охранник нарежет из смешных моментов подборку и добавит свои комментарии — это творчество.

Если рэпер придумал ехидные куплеты, пока что это не произведение, потому что куплеты у него в голове — он не облек их в объективную форму. Но как только он набубнил эти куплеты в диктофон — всё, это произведение, потому что теперь другие могут его послушать.

Произведение может быть кривым, косым и бездарным — его художественная ценность не имеет значения. Монография доктора наук и клип из «Тиктока» защищаются одинаково. Причем блогеры защищают свои права порой куда активнее, потому что хорошо на них зарабатывают.

Авторское право охраняет только форму произведения, но не его суть: в книге «Властелин колец» закон защищает последовательность букв, а не идею истории про маленьких человечков и волшебное кольцо. Авторское право не защищает суть идей, принципов, методов или концепций. Вы не можете копировать и перерабатывать текст книги, а вот написать собственную историю про волшебное кольцо — пожалуйста.

На деле авторские права — это целый набор прав. Одни защищают личность автора, другие — его кошелек. Начнем с вечного.

Личные права авторов — вечные и неотчуждаемые

п. 1
ст. 1255
ГК РФ

Российские законы защищают три личных права любого автора: право авторства, право на имя и право на неприкосновенность. Эти права действуют одинаково для всех произведений. Их нельзя никому передать, а охраняются они бессрочно.

п. 1
ст. 1265
ГК РФ

Право авторства — это право признаваться автором произведения. Например, как только дизайнер нарисовал логотип, он считается его автором. Если где-то рядом с логотипом указывают имя автора, там должно стоять только имя этого дизайнера. Никого другого в поле «Автор» быть не должно.

В России право авторства неотчуждаемо. Это значит, что автор даже при желании и за большие деньги не может передать другому человеку право называться автором произведения, если тот не участвовал в его создании. И неважно, что будет написано в их договоре, — отказ от права авторства в России ничтожен. То есть отказаться от авторства нельзя, даже если очень хочется.

Так не везде. В США, например, можно отказаться от авторства и передать его другому. Слышали про гострайтинг? Парень из гетто пишет за деньги текст песни для рэпера, а тот потом выдает себя за автора. Или банда копирайтеров пишет книгу про успешный успех, а издательство на обложке указывает автором блогера-миллионника. В Америке для таких отношений можно заключить договор, и этот договор будет законным. В России так тоже делают, но эти сделки проходят вне правового поля.

Конечно, полиция не ходит по авторам книг с допросами, мол, а точно ли ты автор, ну-ка, раскрой карманы, покажи черновики. Просто у нас гострайтинг держится не на законе, а на честном слове. Издательство платит копирайтерам, те пишут книгу, получают деньги и молчат, чтобы им дали следующий заказ.

А что будет, если кто-то возьмет чужое произведение и опубликует его под своим именем? Получится нарушение права авторства. Настоящий автор может пойти в суд, чтобы взыскать с нарушителя компенсацию морального вреда. Но это еще не самое плохое: в некоторых случаях за плагиат может наступить уголовная ответственность. А выдавать себя за автора, если ты не автор, — это как раз плагиат.

п. 1
ст. 146
УК РФ

Короче: если вы читаете это в России, то кто создал — тот и автор. Навсегда.

Право на имя — то есть право называться как угодно (в том числе никак). Дизайнер нарисовал тридцать вариантов логотипа, а клиент принял самый убогий. Автору стыдно признаться в авторстве — коллеги засмеют. По просьбе автора компания публикует логотип в портфолио без указания авторства.

п. 1
ст. 1265
ГК РФ

Другой вариант — автор может взять псевдоним. Никто не заставит Марию Юрьевну Варум выступать под своим настоящим именем, если она хочет выходить на сцену как Анжелика Варум. Менять паспорт ради этого ей не нужно. Рэп-исполнитель Вячеслав Машнов может выступать под псевдонимами «Гнойный», «Валентин Дядька», «Слава КПСС», «Птичий Пепел», «Соня Мармеладова», «Бутер Бродский» или как он там еще захочет. Можно выбирать новый псевдоним хоть для каждой песни. Можно вообще выпускать песни анонимно. Как правильно — решает только автор.

То же с программистами, художниками и авторами методичек по продвижению в соцсетях. Хочешь быть Лерой Волшебной — будь ей. Мы не осуждаем, а закон не запрещает.

Нельзя без разрешения опубликовать произведение под другим именем автора или вообще без имени. Если рэпер напишет песню под псевдонимом «Слава КПСС», лейбл не сможет самовольно указать имя автора как в паспорте.

Анонимность произведения защищается так же, как и само имя. Никнейм в интернете — это тоже псевдоним. Если я узнал настоящее имя автора, я не имею права бежать в СМИ и срывать покровы — даже во имя свободы слова. Только сам автор может раскрыть себя, если захочет. Если анонимный блогер будет писать о политике и станет известным, с формальной точки зрения его нельзя деанонимизировать без его согласия.

ст. 151
ГК РФ

Право на авторство и право на имя идут рука об руку. Если нарушитель скопировал вашу работу и не указал вас автором — это нарушение права на имя. Если он указал автором себя — еще и нарушение права авторства, а то и плагиат. Чем больше нарушений, тем больше должна быть компенсация морального вреда.

Иногда авторы регистрируют свои псевдонимы и имена в Роспатенте. Например, художник Покрас Лампас — мы зарегистрировали его имя как товарный знак. До знаков еще дойдем попозже.

ст. 1266
ГК РФ

Право на неприкосновенность произведения. С точки зрения закона произведение — продолжение личности автора, отражение его картины мира. Автор создает произведение таким, каким он его видит. И делает он это уж точно не для того, чтобы всякие умники брали и что-то меняли в его работе.

Без разрешения автора нельзя изменять произведение, дополнять его, искажать, извращать. Даже предисловия и послесловия к произведению можно добавлять только с согласия автора.

Определение
Второго
кассационного
суда
общей юрис-
дикции
от 10.12.19
по делу
№88-872/
2019

Право на неприкосновенность часто поджидает нарушителей там, где они не ожидают. Обрезал фотографию? Упс, нарушение. Отзеркалил видео? Нарушение. Удалил водяной знак? Тем более нарушение. Добавил свой водяной знак? Ну вы поняли.

Если нарушитель скопировал ваше произведение и хотя бы немного его изменил — это уже нарушение права на неприкосновенность. Вот и третья причина для компенсации морального вреда. А чем больше причин, тем больше в итоге взыщут.

Право на обнародование и на отзыв произведения. Было бы странно, если бы кто-то кроме автора мог принимать решение о том, закончено произведение или еще нет. Только автор вправе решать, когда пора выпускать произведение в свет. Для этого и нужно право на обнародование.

ст. 1268
ГК РФ

Помните все эти истории про слив сценариев сериалов и черновики книг до их официального выхода? Вот это и есть чистой воды нарушение права на обнародование произведения.

ст. 1269
ГК РФ

Если автор написал книгу, отправил ее издательству, а потом передумал выпускать тираж, он может попросить издательство отменить выпуск. Так работает право на отзыв: если произведение еще не обнародовали, можно сказать «стоп». Правда, придется компенсировать убытки издательству.

Ух ты, сколько прав! Я уже богат? Авторских прав уже много, но разговор про деньги еще впереди. Пока что мы говорили о личных правах. Нарушение личных прав может причинить только моральный вред.

У российских судов не принято исчислять моральный вред миллионами. Наши суды за нарушение личных прав автора взыскивают обычно тысяч 10–20, а в лучшем случае тысяч 100 — когда нарушены права на несколько произведений разом или нарушение уж очень грубое.

Закон не задает формул, по которым суды должны рассчитывать компенсацию морального вреда. Есть общие принципы расчетов, но итоговую сумму в конкретном деле суд всегда определяет по своему усмотрению. Поэтому не стоит смотреть на взыскание компенсации морального вреда как на способ заработка — суммы небольшие, да и смысл совсем в другом.

Все настоящие деньги — в исключительном праве. Переворачивайте страницу.

Постановление
Пленума
Верховного
суда РФ
(далее —
ВС РФ)
от 20.12.1994
№10

Исключительное право: как зарабатывают на творчестве

Допустим, вы написали статью. С личными правами уже все понятно: вы — автор, указываете свое имя как хотите, без вашего согласия никаких правок. Но как продать эту статью журналу? Как получить деньги от тех сайтов, которым вы разрешите публиковать статью у себя? Какое право получают ваши «покупатели»?

Ответ кроется в исключительном праве. Условно, если личные права — это право «быть», то исключительное право — это право «использовать». Этим правом можно распоряжаться.

Когда исключительное право принадлежит вам, вы — правообладатель. Можете использовать свое произведение как угодно: показывать, печатать, исполнять, продавать и так далее. Всем остальным без вашего разрешения ничего такого делать нельзя.

Когда вы слышите фразу «продать песню» или «продать права на книгу», речь на самом деле идет о распоряжении именно исключительным правом. «Продать права» можно по-разному, и от того, насколько грамотно вы выберете способ «продажи», зависит размер вашего заработка.

Как распорядиться исключительным правом? Представьте себе обычную квартиру. Ее можно продать насовсем, а можно сдать в аренду — разрешить попользоваться на время. Похожая история и с интеллектуальной собственностью.

Допустим, вы сделали фотографию — у вас возникли личные права и исключительное право. Теперь вы одновременно и автор, и правообладатель. Личные права автора неотчуждаемы, а вот с исключительным правом как с квартирой: можно «продать», а можно «разрешить попользоваться».

Слышите лязг металла? Это юристы точат вилы, чтобы поднять меня на них за сравнение интеллектуальной собственности с материальной. Конечно, вещные и интеллектуальные права — это принципиально разные явления, но здесь так надо.

Отчуждение — «продать насовсем». Сначала правообладателем были вы, а после сделки им стал кто-то другой. Вы передали исключительное право — провели отчуждение. Теперь даже вы сами больше не можете использовать свою фотографию, а вот компания может распоряжаться ей как захочет. За это вы и получили деньги.

Нельзя передать исключительное право частично, на время или еще с какими-то ограничениями. Это как продать квартиру с условием, что покупатель не будет приезжать туда по выходным — какая-то несурзаца. Так и исключительное право на произведение: оно одно, передается полностью или не передается вовсе. Теперь фраза «передача всех исключительных прав на произведение» будет резать вам глаз неграмотностью, извините.

После передачи вы по-прежнему считаетесь автором, но вот правообладатель теперь другое лицо. Это серьезная сделка: договор заключается только в письменной форме и с прямым указанием, кто и кому передает право, на какое именно произведение.

Классическая ошибка: «купить» работу у автора и не заключить с ним договор. Если договора нет, значит, права не переходили. Сегодня директор платит фотографу за фото и думает, что получил исключительное право, а через три года фотограф приходит с претензией и требует еще денег. Так бывает.

Москва, 2017 год. Фотограф передал сотруднику компании фотографии и сказал, что не против, если компания использует их на одной выставке. Спустя несколько лет фотограф обнаружил, что компания регулярно использует эти фотографии в рекламе, соцсетях и на стендах. Договора не было, исключительное право компании не передавалось. Суд признал компанию нарушителем и взыскал 340 000 рублей компенсации.

п. 37
Постанов-
ления
Пленума
ВС РФ
от 23.04.19
№10

Дело
№А40-
106779
/2017

Лицензия — «разрешили попользоваться». Если вы хотите получить деньги, но не готовы отдавать произведение с концами, нужно заключать лицензионный договор. Лицензия — это как аренда квартиры: вы не отдаете произведение, а только разрешаете временно им попользоваться на каких-то условиях.

ст. 1235
ГК РФ

Вот что можно и нужно указать в лицензионном договоре:

Предмет — какое произведение вы разрешаете использовать.

Способ использования — как вы разрешаете его использовать.

Территория — в каких странах можно использовать произведение.

Цена — сколько денег и как часто вам будут платить.

Срок действия — как долго действует лицензия, как продлевать.

Вы можете договориться с покупателем лицензии, что не будете продавать такие же лицензии другим людям и компаниям. Такие лицензии называют исключительными — их получает исключительно кто-то один. Например, одна компания использует ваше фото только в России, а другая — исключительно в Казахстане. Никто другой таких же прав получить не сможет, а вот в Литве и Германии ни той, ни другой компании использовать это фото нельзя — ограничение условий лицензии.

Или одна компания добавила ваше фото в свою книгу, а другая использует в наружной рекламе. Если кто-то из них захочет поставить фотографию на сайт, они нарушат условия лицензии, создавая для себя юридический риск.

Разных исключительных лицензий можно раздать сколько угодно. Главное, чтобы права ваших покупателей не пересекались. Способы использования могут быть любыми.

п. 2
ст. 1236
ГК РФ

Если в лицензии нет условий об исключительности, то эта лицензия — простая, неисключительная. Вы можете назаключать с другими людьми сколько угодно договоров на таких же условиях. Как «продажа» картинки на фотостоках: ее купили вы и еще сто человек, все используют как хотят и никто ничего не нарушает.