

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Бублик Владимир Александрович
Должность: Ректор
Дата подписания: 28.08.2023 11:08:54
Уникальный программный ключ:
c51e862f35fca08ce36bdc9169348d2ba451f033

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»
Решением Ученого Совета УрГЮУ
имени В. Ф. Яковлева
от 26.06.2023 года

ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Актуальные вопросы интеллектуальной собственности в цифровой экономике

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа магистратуры по направлению подготовки

40.04.01 Юриспруденция

(профиль (магистерская программа): **Правовое обеспечение экономической деятельности и цифровой экономики**)

ЧАСТЬ 1. (не публикуется)

ЧАСТЬ 2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ РАЗРАБОТЧИК

КАФЕДРА:	Предпринимательского права
АВТОР:	Косьяненко Елена Михайловна доцент, к.ю.н.

I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

1. Теоретические вопросы

Пример теоретического вопроса

«Особенности виртуального творчества. Спорные вопросы авторского права при создании объектов с использованием технологии искусственного интеллекта».

Образец ответа на теоретический вопрос

С помощью искусственного интеллекта (далее ИИ) потенциально могут быть созданы объекты интеллектуального права (результаты интеллектуальной деятельности), например: произведения литературы, науки или искусства, новая программа для ЭВМ, база данных, объекты патентных прав – изобретения или промышленные образцы; в результате самообучения может быть создана новая часть программного кода самого искусственного интеллекта.

Согласно п. 5 Национальной стратегии развития искусственного интеллекта на период до 2030 года, утвержденной Указом Президента РФ 10 октября 2019 года № 490, под искусственным интеллектом понимается комплекс технологических решений, позволяющий имитировать когнитивные функции человека (включая самообучение и поиск решений без заранее заданного алгоритма) и получать при выполнении конкретных задач результаты, сопоставимые, как минимум, с результатами интеллектуальной деятельности человека. Комплекс технологических решений включает в себя информационно-коммуникационную инфраструктуру, программное обеспечение (в том числе в котором используются методы машинного обучения), процессы и сервисы по обработке данных и поиску решений. Технологией искусственного интеллекта признаются технологии, основанные на использовании искусственного интеллекта, включая компьютерное зрение, обработку естественного языка, распознавание и синтез речи, интеллектуальную поддержку принятия решений и перспективные методы искусственного интеллекта.

В случае, если программа для ЭВМ или машина выступает инструментом создания таких нематериальных активов и их деятельность координируется человеком, необходимо применять общие правила регулирования прав на объекты интеллектуальной собственности. Однако в случае создания объекта искусственным интеллектом автономно, возникает вопрос о надлежащем правовом регулировании.

Практика уже известна: например, начиная с 2019 года в Сингапуре с помощью ИИ пишут статьи для журнала Esquire. В 2019-м году в ведомство интеллектуальной собственности Великобритании и в Европейское ведомство были поданы заявки на изобретения, созданные искусственным интеллектом без какого-либо участия человека. Программы создают картины, тексты, музыку и другие объекты авторского права. С помощью алгоритма, распознающего лица,

после изучения почти 170 тысяч фрагментов работ художника, на 3D принтере машинным интеллектом был создан портрет «в стиле Рембрандта».

Для исследования проблем правового регулирования результатов деятельности ИИ, необходимо ответить на следующие вопросы:

- 1) Является ли продукт деятельности ИИ объектом права интеллектуальной собственности?
- 2) Кто является автором?
- 3) У кого возникает исключительное право на новый объект?

В поисках ответов анализ проводится обычно с точки зрения уже известных праву принципов и норм. Например, вопрос «является ли продукт деятельности ИИ объектом авторского права» анализируется с позиции авторского права, когда объект создается творческим трудом человека. Однако точных критериев понятия «творчество» в настоящее время нет и применение традиционных норм в новой реальности не всегда приводит к ожидаемым результатам. В частности, такие явления как произведения «рассеянного авторства» (подобно статьям Википедии, вклад в которые вносят десятки миллионов участников) в определенной степени дестабилизируют концепцию авторского права, построенную вокруг понятия идентифицируемого автора.

Вопрос охраноспособности объектов, созданных ИИ является дискуссионным. Ученые и цивилисты всего мира в настоящий момент опираются на национальные и международные нормы законов об авторском праве.

Отвечая на вопрос об авторстве большинство специалистов сходятся в мнении, что автором может быть только человек. Несмотря на отсутствие четких критериев творчества, право авторства, право на имя и иные неимущественные права могут возникать только у физических лиц, являются неотчуждаемыми, непередаваемыми и охраняются бессрочно.

В России приняты нормы Гражданского Кодекса (статьи 1228, 1257 ГК РФ), согласно которым автором может считаться только гражданин (физическое лицо). Аналогичные нормы закреплены в законах Австралии, США и в законах Европейских стран. Судом ЕС в деле 5/08 Inforas International A/S v. Danske Dagbaldes Forening было заявлено, что оригинальность произведения должна отражать интеллектуальную деятельность автора. Ученые предполагают, что процесс создания активов искусственным интеллектом не имеет творческого характера. Например, при создании своих произведений, голландский художник XVII века Рембрандт Харменс ван Рейн пытался выразить самого себя, свой собственный взгляд на мир, изложить свои чувства и мысли. А искусственный интеллект лишь подражал манере написания оригинального произведения, когда изображал портрет в проекте «The Next Rembrandt».

Для ответа на последний спорный вопрос – у кого возникает исключительное право на объект – необходимо провести классификацию виртуально-созданных объектов по принципу контролируемости обучения ИИ. Условно все объекты, созданные с помощью программы для ЭВМ, можно разделить на 3 группы: созданные человеком с помощью компьютера (computer-assisted) и результаты, созданные непосредственно программой (computer-generated). Среди последних нужно выделить объекты, созданные искусственным интеллектом (AI-generated) при неконтролируемом машинном обучении.

Машинное обучение (machine learning) означает возможность нейросети обучаться, обрабатывая большие объемы данных вместо заранее прописанных правил и алгоритмов. То есть, машинное обучение фактически позволяет компьютерам обучаться самостоятельно.

Представляется, что право на авторство в смысле творческого процесса будет зависеть от того, являлось ли машинное обучение контролируемым, неконтролируемым или глубоким.

Контролируемое обучение (supervised learning) использует маркированные наборы данных, которые состоят из входных данных и ожидаемых результатов. При контролируемом обучении разработчик задает параметры и характеристики, владеет процессом и знает какой получится результат.

При неконтролируемом обучении (unsupervised learning) алгоритм находит и анализирует скрытые закономерности самостоятельно. Фактически происходит обучение искусственного интеллекта с применением неструктурированных данных.

Глубокое обучение (deep learning) основано на использовании множества алгоритмов для распознавания закономерностей. В результате глубокое обучение позволяет нейросети самой программировать результат по набору входных данных.

Эту особенность можно проиллюстрировать на примере искусственного интеллекта в сфере компьютерных игр. Например, последняя версия программы AlfaGo Zero (компании Deep Mind) не была обучена игре людьми - то есть программистами. Искусственный интеллект обучался правилам игры сражаясь сам с собой. Напомним, что эта программа выиграла у действующего чемпиона мира 100 партий.

Таким образом, на вопрос о правообладателе объекта, созданного искусственным интеллектом, в настоящее время возможны 4 варианта ответа:

- 1) Правообладателем является разработчик ИИ (программист или IT компания);
- 2) Правообладателем является пользователь или оператор ИИ, загружающий данные;
- 3) Правообладателем является собственник материального носителя ИИ (компьютера, сервера, машины, робота и т.д.)
- 4) Правообладателя нет. Объект - общественное достояние либо результат деятельности ИИ охраноспособным объектом не является.

Первая точка зрения имеет множество сторонников. Именно разработчик вносит основной вклад в создание ИИ, в последующее обучение ИИ и создание программой любого результата. Однако при глубоком неконтролируемом самообучении на больших данных разработчик ИИ зачастую не может точно спрогнозировать результат. Более того, интересы программиста могут входить в противоречие с интересами заказчика или конечного пользователя машины.

Правообладателями могут выступать заказчики или работодатели программистов. Важное значение в данном случае будет иметь вид договора. Если создание ИИ происходит в режиме трудовой деятельности, то правообладателем может быть компания, в которой работают программисты-разработчики.

В России в настоящее время разрабатывается законопроект о регулировании искусственного интеллекта и применении больших данных.

Представители законодательных систем иностранных государств также уже начали решать проблемы регулирования процессов разработки и внедрения современных роботов на национальном уровне (Южная Корея с 2005 года, США с 2011 года, Китай с 2014 года, Япония с 2015 года, Германия с 2017 года)¹. Но процессы глобализации и транснационального развития технологий заставляют мир срочно вырабатывать единые международные правовые нормы и этические правила, позволяющие регулировать технологии в динамике, предопределяя новые вызовы. Очевидно, что назрела необходимость внесения существенных изменений в право интеллектуальной собственности с целью его приведения в соответствие с новыми потребностями общества, неуклонно приближающегося к эре искусственного интеллекта.

Методические указания ответов на теоретические вопросы

Теоретические вопросы позволяют установить уровень и качество освоения теоретического материала по дисциплине студентами. Опрос производится преподавателем устно либо письменно в аудитории или с использованием цифровых ресурсов. Опросы позволяют установить знание лекционного учебного материала, умение рассуждать и излагать свои мысли по существу вопроса.

При ответе на теоретический вопрос студент должен указать нормативные акты, в которых закреплены дефиниции и признаки понятий, виды и свойства категорий. Раскрывая признаки и классификации понятий студент должен продемонстрировать знание теоретического материала, судебной практики, привести актуальные примеры.

¹ Шестак А. В. Волеводз А. Г. Современные потребности правового обеспечения искусственного интеллекта: взгляд из России// Всероссийский криминологический журнал. 2019. Т.13, №2. С. 197-206

При этом студент должен продемонстрировать владение терминологией, умение соотносить между собой различные правовые институты, категории и понятия, нормы различных по юридической силе и отраслевой принадлежности российских и международных источников. При ответе на теоретический вопрос оценивается также осведомленность студента о существующих в доктрине научных точках зрения ученых или практика судов по дискуссионным аспектам вопроса.

2. Практическое задание «Таблица»

Студентам предлагается подготовить и заполнить таблицу правового регулирования объектов интеллектуальной собственности и субъектов интеллектуальной деятельности по образцу, изучив все объекты права интеллектуальной собственности, указанные в ст. 1225 ГК РФ (в таблице должно получиться всего 17 строк, первая строка заполняется преподавателем в качестве образца).

Таблица правового регулирования объектов интеллектуальной собственности и субъектов интеллектуальной деятельности						
№	Объекты правовой охраны (ст. 1225 ГК РФ)	Субъекты интеллектуальной деятельности, связанные с регулированием объекта	Охраняемые законом интеллект. права	Срок охраны интеллект. прав	Охранный документ	Пример
1.						
2.						
3.						

Образец выполнения практического задания «Таблица»

Таблица правового регулирования объектов интеллектуальной собственности и субъектов интеллектуальной деятельности						
№	Объекты правовой охраны (ст. 1225 ГК РФ)	Субъекты интеллектуальной деятельности, связанные с регулированием объекта	Охраняемые законом интеллект. права	Срок охраны интеллект. прав	Охранный документ	Пример
1.	Произведения науки, литературы и искусства (в том	1) Автор (соавтор, изготовитель, составитель, переводчик, наследник автора);	1) Личные неимущественные авторские права (право авторства, право на имя, право на неприкосновенн	1) Личные неимущественные права возникают в момент создания произведения	Нет Допускается депонирование по желанию	Составное литературное произведение – Право интеллектуа

<p>числе сложные, производные и составные произведения).</p>	<p>2) Правообладатель; 3) ОКУПы 4) Информационный посредник; 5) Издатель; 6) Депонирующая организация; 7) Пользователь, потребитель; 8) Роспатент, WIPO.</p>	<p>ость произведения, право на обнародование); 2) Исключительное (имущественное) авторское право; 3) Иные авторские права (право на доступ, право на отзыв, право следования, право на вознаграждение за служебное произведение, право контроля и надзора, право на участие)</p>	<p>и охраняются бессрочно. 2) Исключительное авторское право возникает в момент создания произведения и действует в течение всей жизни автора и 70 лет после смерти автора (считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора или последнего соавтора). Если автор работал во время ВОВ – срок увеличивается на 4 года. Если автор был репрессирован и посмертно реабилитирован – срок исчисляется с 1 января года, следующего за годом реабилитации. Если произведение обнародовано посмертно – с 1 января года, следующего за годом обнародования (только в течение 70 лет после смерти).</p>	<p>автора или правообладателя.</p>	<p>льной собственности: учебник для вузов / под редакцией Л. А. Новоселовой. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2021. — 300 с. Материальный носитель произведения – бумажный (учебник в печатном виде) либо цифровой носитель (электронная версия учебника).</p>
--	--	--	---	------------------------------------	---

				3) Иные права охраняются в течение жизни автора, за исключением тех, которые действуют до окончания срока действия исключительного права.	
--	--	--	--	---	--

Методические рекомендации для выполнения практического задания «Таблица»

Для заполнения первого столбца «Объекты правовой охраны» необходимо изучить не только ст. 1225 ГК РФ, но и дополнительные классификации описываемого объекта интеллектуальной собственности (по аналогии с видами произведений в образце таблицы).

При обозначении «Субъектов интеллектуальной деятельности» необходимо обособить и обозначить всех, кто указан в качестве субъектов в четвертой части ГК РФ.

В столбце «Охраняемые интеллектуальные права» необходимо указать только те права, которые предусмотрены Кодексом для описываемого Вами вида объектов. Наименования интеллектуальных прав на некоторые виды объектов могут совпадать.

При заполнении столбца «Сроки охраны интеллектуальных прав» необходимо обозначить срок охраны каждого права (имущественного, неимущественного, иного) отдельно. При этом нужно указать начало течения срока (момент возникновения права) и окончание срока охраны.

В столбце «Охранный документ» необходимо указать название документа. Данный документ, в том числе, должен иметь статус официального для учета нематериального актива в бухгалтерском балансе.

В последнем столбце «Пример» требуется привести как минимум один пример объекта интеллектуальной собственности, отдельно указать его материальный носитель.

Цифровые инструменты для составления таблицы: MS Excel или MS Word.

При заполнении таблицы изучить данные об объектах, их авторах и правообладателях, воспользовавшись официальными цифровыми ресурсами и открытыми базами данных, доступными в сети Интернет по адресам: [https:// rupto.ru](https://rupto.ru) / new.fips.ru / rao.ru / rosvois.ru / findtm.ru / findpatent.ru / tmdn.org / reestr.gossort.com / wipo.int / patentscope.wipo.int и др. доступными легальными источниками в сети Интернет.

3. Практическое задание «Правовой анализ сайта в сети Интернет»

Студентам выдаются ссылки на сайты в сети Интернет. Распределение заданий происходит по вариантам. Количество вариантов зависит от количества студентов в группе. Практическое задание подлежит выполнению внеаудиторно, письменно. Задание заключается в изучении действующего сайта в сети Интернет как комплексного цифрового объекта и в подготовке подробного ответа на следующие вопросы:

1) Определите вид сайта и структурные составляющие, включающие объекты интеллектуальной собственности. Какими нормами права интеллектуальной собственности регулируется создание и использование данного сайта?

2) Классифицируйте охраноспособные объекты, размещенные на страницах сайта. Каким институтом права интеллектуальной собственности обеспечивается охрана данных объектов?

3) Кто является автором (авторами) и правообладателем объектов, размещенных на сайте. Опишите общие правовые характеристики субъектов (авторов и правообладателей), согласно вашей классификации объектов.

4) Вычислите сроки охраны исключительных прав на указанные Вами охраноспособные объекты, размещенные на страницах сайта.

5) Какие правовые документы должны обеспечивать легальную работу данного сайта в информационно-коммуникационной сети Интернет? Проверьте наличие и содержание данных документов на сайте. Укажите администратора или информационного посредника для целей предъявления претензий или исковых требований.

Методические рекомендации для выполнения практического задания:

Правовой анализ сайта в сети Интернет является формой контроля освоения теоретического материала по дисциплине и формирует у студентов умения и навыки правоприменения, аналитического мышления, а также цифровые навыки, позволяющие систематизировать работу с цифровыми объектами. Анализируя сайты с позиции правового регулирования студент учится обеспечивать соблюдение законности в цифровой деятельности хозяйствующего субъекта, в использовании объектов интеллектуальной собственности в цифровой экономике и защите прав на такие объекты.

1) Отвечая на первый вопрос студент должен изложить дефиницию понятия, определить вид сайта и выделить структурные составляющие, включающие объекты интеллектуальной собственности. К видам сайтов относятся одностраничные либо многостраничные классические сайты (информационные, корпоративные или личные), социальные сети, форумы, каналы, цифровые стриминговые или торговые платформы и хостинги, а также медиа или литературные платформы.

Среди структурных составляющих сайта студент должен выделить дизайн сайта, программный инструментарий, систему адресации сайта в сети Интернет и цифровой контент.

Отвечая на вопрос о нормативном правовом регулировании студент должен продемонстрировать знание российского гражданского и административного законодательства.

2) Отвечая на второй вопрос студенту следует классифицировать охраноспособные объекты, размещенные на страницах сайта и сделать ссылку на институт права интеллектуальной собственности, обеспечивающий охрану данных объектов. Например, в дизайне сайта можно выделить шрифт как объект, охраняемый институтом авторского права. Деятельность по разработке дизайна сайта (графического либо веб-дизайна) может включать в себя создание произведения дизайнерского искусства либо промышленного образца. Произведение является объектом авторского права, в то время как промышленный образец охраняется институтом промышленной собственности. Аналогичным способом должна быть проанализирована каждая структурная составляющая сайта в сети Интернет, включая его контент.

3) Отвечая на третий вопрос студент должен определить авторов (соавторов) и правообладателей объектов, размещенных на сайте, а также изложить правовые характеристики субъектов (авторов и правообладателей) относительно объектов охраны, согласно проведенной выше классификации. Например, указать фамилию, имя и отчество автора-разработчика сайта, если данная информация доступна на сайте, и название организации, которая является правообладателем сайта, структурной составляющей или контента данного сайта.

4) Отвечая на четвертый вопрос студенту следует вычислить и указать сроки охраны исключительных прав на те объекты, которые были выделены им при ответе на второй вопрос. Например, указывая в качестве охраноспособного объекта произведение дизайнерского искусства обозначается срок охраны исключительного авторского права равный жизни автора и 70-ти годам

после смерти автора (считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора или последнего соавтора).

5) Отвечая на пятый вопрос студенту необходимо изучить правовые документы, обеспечивающие легальную работу данного сайта в Интернет. Студент должен проверить наличие пользовательского соглашения, публичной оферты, политики в отношении обработки персональных данных, согласия на использование куки-файлов и другие документы в зависимости от вида сайта. После проверки наличия или отсутствия данных документов необходимо провести анализ их содержания и сделать вывод о легальности сайта либо о проблемах его правового сопровождения. Также студенту необходимо выявить и обозначить администратора сайта или информационного посредника для целей предъявления претензий или исковых требований. При этом указывается полное фирменное наименование (Ф.И.О.) и юридический адрес компании (адрес физического лица).

4. Тестовые задания

Пример тестового задания

1. Патентные поверенные это...

а. Субъекты, которые осуществляют коллективное управление правами на объекты патентного права;

б. Субъекты, которые осуществляют экспертизу документов, поданных заявителем в патентное ведомство РФ;

в. Субъекты, имеющие законные полномочия на ведение дел, связанных с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности;

г. Субъекты, уполномоченные получать патенты на объекты патентного права.

2. Произведение, созданное в результате обработки другого произведения, является...

а. Составным;

б. Производным;

в. Зависимым;

г. Сложным.

3. Срок действия исключительного права на фонограмму составляет...

а. 70 лет;

б. 50 лет;

в. 25 лет;

г. 15 лет.

Методические рекомендации для выполнения тестовых заданий

Тестирование является одним из способов проверки знания теоретического материала по модулю или по теме дисциплины. Студенту необходимо подготовиться к выполнению тестового задания путем изучения лекционного материала, учебной литературы, международных и национальных нормативных правовых актов. При выполнении тестовых заданий на контрольной работе студенту следует внимательно вчитываться в каждый из поставленных вопросов и прочитывать все варианты ответов на вопросы. В качестве ответа надлежит выбрать тот, который соответствует правильному ответу.

Тестовые задания могут быть закрытыми (предполагается один верный вариант ответа) либо открытыми. Информация о виде теста или вопроса фиксируется преподавателем в бланке либо на странице теста. Студент должен внимательно изучить характер теста или вопроса. Оценивание

выполнения тестовых заданий осуществляется в зависимости от того, верно или неверно студент ответил на тестовое задание.

Количество баллов за верный ответ и общее количество баллов за тест объявляется преподавателем и фиксируется в бланке либо на странице теста.

5. Практическое задание «Задача»

Пример задачи

Компания А, активно занимающаяся продажей скейтбордов, обладает исключительным правом на зарегистрированные комбинированные товарные знаки 12 и 35 классов МКТУ. У компании есть свой сайт с доменным именем, совпадающим с ее товарным знаком.

Недавно в компанию начали поступать жалобы о некачественных скейтбордах, купленных на маркетплейсе W. Разбираясь в сложившейся ситуации компания обнаружила неправомерное использование своего товарного знака и фото-контента.

На странице продавца N предлагались к продаже 3 вида скейтбордов с нанесенным на них товарным знаком компании А.

На странице другого продавца D предлагались к продаже 2 вида скейтбордов иного бренда, но в качестве примеров к этим товарам использовались 4 фотографии с сайта компании А с изображением трюков на скейтбордах компании А, сделанными сотрудниками компании и клиентами.

Руководитель компании А обратился за консультацией к юристу.

Проконсультируйте руководителя компании. Помогите определить ответчика и рассчитать компенсацию с целью предъявления претензий и определения цены иска.

Образец решения задачи

При проведении юридической консультации руководителю компании А необходимо сообщить следующее:

Согласно действующему российскому законодательству фотография является охраняемым результатом интеллектуальной деятельности (фотографическое произведение), процесс создания любой фотографии или видеозаписи обладает признаками творческой деятельности, представляющей собой фиксацию с помощью технических средств различных отражений постоянно изменяющейся действительности. Товарный знак (знак обслуживания) является охраняемым средством индивидуализации товаров.

Доменное имя в настоящий момент признается способом адресации в сети Интернет и не является охраняемым объектом права интеллектуальной собственности.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак и произведение и по своему усмотрению, разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

В процессе консультации следует уведомить компанию А, что в силу статьи 1257 ГК РФ автором произведения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано, однако предусмотренная данной статьей презумпция авторства не является тождественной презумпции обладания исключительными авторскими правами, так как указанные права в дальнейшем могут перейти к иному лицу, не являющемуся автором, по основаниям, установленным законом. Лицо,

не являющееся изначально автором произведения, но претендующее на наличие у него исключительных прав, обязано будет впоследствии это доказать допустимыми доказательствами.

Относительно условий фабулы задачи о том, что заимствование четырех фотографий с трюками на скейтбордах произошло с сайта компании А в сети Интернет, следует пояснить, что согласно положениям, изложенным в пункте 100 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 г. № 10 (далее – Постановление № 10), сеть «Интернет» и другие информационно-телекоммуникационные сети не относятся к местам, открытым для свободного посещения. Следовательно, сам по себе факт того, что фотография размещена на сайте компании А в сети «Интернет», не свидетельствует о том, что изображение находится в свободном доступе с возможностью копирования без согласия автора, правообладателя и без выплаты вознаграждения.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными гражданским кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается кодексом.

Согласно пункту 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака на товарах, в том числе, этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории РФ, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию РФ, в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации. Таким образом, правообладатель – компания А имеет право использовать свой товарный знак любым законным способом, в том числе в доменном имени сайта компании.

В силу абзаца 3 пункта 1 статьи 1229 и пункта 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя результаты интеллектуальной деятельности и сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения. Запрет на использование в гражданском обороте обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, действует во всех случаях, за исключением предоставления правообладателем соответствующего разрешения.

Согласно условиям фабулы, руководитель компании А, осуществляя функции исполнительного органа правообладателя, не выдавал разрешений на использование результатов интеллектуальной деятельности (фотографий) и товарного знака компаниям, торгующим на маркетплейсе W.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1252 ГК РФ защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования: 1) о признании права – к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя (компания N, D); 2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, – к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия (компания N, D, маркетплейс W); 3) о возмещении убытков – к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб (компания N, D, маркетплейс W); 4) об изъятии материального носителя в соответствии с пунктом 4 данной статьи – к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю (компания N); 5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя – к нарушителю исключительного права (компания N, D, маркетплейс W).

В случаях нарушения исключительного права на произведение или на товарный знак автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, указанных выше, вправе в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 и статьей 1515 ГК РФ требовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения.

В пунктах 59 и 61 Постановления №10 разъяснено, что компенсация подлежит взысканию при доказанности факта нарушения, при этом правообладатель не обязан доказывать размер понесенных убытков. При заявлении требований о взыскании компенсации правообладатель вправе выбрать один из способов расчета суммы компенсации, указанных в подпунктах 1, 2 и 3 статьи 1301, подпунктах 1 и 2 пункта 4 статьи 1515, а также до вынесения судом решения изменить выбранный им способ расчета суммы компенсации, поскольку предмет и основания заявленного иска не изменяются. Суд по своей инициативе не вправе изменять способ расчета суммы компенсации. Таким образом, компания А имеет право обратиться со всеми либо некоторыми из указанных выше требований к компании N и компании D либо к маркетплейсу W (как информационному посреднику согласно ст. 1253.1 ГК РФ).

Следует отметить, что перед обращением в суд компания-правообладатель должна будет отправить нарушителю претензию в порядке досудебного урегулирования спора. Кроме того, с целью подготовки к судебному процессу, компании А следует обеспечить надлежащие доказательства.

В соответствии с частью 2 статьи 64 АПК РФ в качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. Согласно части 4 статьи 71 АПК РФ каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами. В целях защиты своих законных интересов организация, являющаяся самостоятельным субъектом хозяйственной деятельности и несущая соответствующие риски, имеет право действовать не запрещенными законом способами так, чтобы добыть и зафиксировать информацию о событиях или действиях, которые нарушают названные исключительные права.

Вне зависимости от способа расчета суммы компенсации в претензии и в исковом заявлении должна быть указана цена иска в твердой сумме (пункт 6 части 2 статьи 131 ГПК РФ, пункт 6 части 2 статьи 125 АПК РФ). Рассматривая дела о взыскании компенсации, суд, по общему правилу, определяет ее размер в пределах, установленных ГК РФ (абзац второй пункта 3 статьи 1252 ГК РФ). По требованиям о взыскании компенсации в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей суд определяет сумму компенсации исходя из представленных сторонами доказательств и обоснований не выше заявленного истцом требования. Размер подлежащей взысканию компенсации должен быть судом также обоснован.

Таким образом, определение окончательного размера компенсации, подлежащей выплате в пользу Компании А, является прерогативой суда, который при этом исходит из обстоятельств дела и представленных доказательств, оцениваемых судом по своему внутреннему убеждению. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Методические рекомендации для выполнения задач

Решение практических задач является способом контроля усвоения теоретического и нормативного материала и способом развития навыков правоприменения. Для выполнения практического задания магистранту необходимо изучить не только учебную литературу, но и судебную практику.

Примерный алгоритм решения задачи содержит в себе несколько основных этапов: прочтение условий задачи, выделение основных ключевых слов и вопросов, поиск нормативных актов и судебной практики, фиксация ответа на поставленный вопрос.

В процессе решения задачи студент должен определиться с субъектным составом правоотношений, их характером, фактическими основаниями возникновения отношений и их

правовым регулированием. Далее студенту необходимо оценить правовое положение и действия субъектов с позиции норм различных отраслей законодательства. Формулировка выводов должна подкрепляться детальной аргументацией.

Решение задачи в письменной форме должно содержать подробный, грамотный и логически непротиворечивый текст с теоретическим, нормативным обоснованием, со ссылкой на действующую судебную практику (при наличии таковой). Также студенту необходимо провести детальный анализ ситуации и опираться на конкретные нормы российского и международного материального и процессуального права.

6. Доклады или рефераты

Примерные темы докладов или рефератов

1. Правовое регулирование оборота объектов интеллектуальной собственности в цифровом пространстве.
2. Правовое регулирование договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности в условиях цифровизации.
3. Лицензионный договор в авторском и патентном праве. Особенности заключения, исполнения и расторжения лицензионных договоров в условиях цифровизации.

Методические рекомендации для выполнения задания доклад или реферат

Подготовка докладов и выполнение реферативной работы является одним из видов самостоятельной учебной работы студента по дисциплине профессионального цикла в соответствии с учебным планом и реализуется в пределах времени, отведенного на ее изучение.

Самостоятельная работа по подготовке доклада или реферата направлена на освоение магистрантом особенностей применения приобретенных в рамках дисциплины умений и знаний, на решение комплексных задач, связанных с его сферой профессиональной деятельности, на формирование общих и профессиональных компетенций.

Целями указанной самостоятельной работы являются:

- систематизация и закрепление полученных теоретических знаний и практических умений по профессиональным модулям и дисциплинам;
- углубление теоретических знаний в соответствии с заданной темой;
- формирование умений применять полученные теоретические знания при решении поставленных вопросов;
- формирование способов работы с информацией, умений искать, отбирать, обрабатывать и использовать справочную, специальную юридическую информацию, научную и нормативную литературу, а также правовую документацию;
- развитие творческой инициативы, самостоятельности, ответственности и организованности, интереса к учебно-исследовательской работе;
- формирование навыка структурированного, последовательного изложения материала, обоснованности выводов и предложений;
- подготовка к государственной итоговой аттестации и выпускной квалификационной работе;
- формирование у магистранта общих и профессиональных компетенций, соответствующих профессиональной деятельности юриста.

Реферат или доклад должен представлять собой самостоятельное научное исследование с использованием актуальных данных, действующих нормативных актов, современных правоприменительных актов. Содержание реферата или доклада должно отвечать требованиям логичного и четкого изложения материала, выводы должны основываться только на достоверных фактах.

Выбор темы реферата или доклада должен быть мотивирован научным либо профессиональным интересом магистранта. Темы реферата или доклада предлагаются преподавателем и размещаются на сайте в рабочих программах дисциплины или на учебном портале вуза.

К самостоятельной работе магистранта предъявляются следующие формальные требования:

Объем реферата должен быть не менее 10 и не более 30 машинописных страниц. Объем доклада должен составлять не менее 10 минут и не более 20 минут устного изложения. В объем письменной работы не включается титульный лист и библиографический список.

Реферат (письменный доклад) должен быть создан в текстовом редакторе Word с соблюдением следующих требований:

- текст работы располагается на одной стороне листа белой бумаги формата А4 с полями: левое – 30 мм., верхнее – 15 мм, правое – 10 мм, нижнее – 20 мм.;
- шрифт текста – Times New Roman;
- размер шрифта – 14 (для сносок допускается кегль 12);
- междустрочный интервал для текста – 1,5 стр. (для сносок интервал 1 стр.);
- интервал между абзацами – 0;
- отступ первой строки абзаца – 1 см;
- текст выравнивается по ширине, за исключением заголовков;
- нумерация страниц и сносок – сквозная, постраничная.

Реферат должен включать в себя:

- титульный лист (образец титульного листа - Приложение № 2);
- оглавление (план работы);
- введение – обоснование темы и ее актуальности, цель и задачи исследования;
- основное содержание с разбивкой на главы и параграфы, постраничные сноски на использованную литературу, оформленные в соответствии с ГОСТ;
- заключение с формулировкой выводов и предложений;
- библиографический список, содержащий перечень использованной в реферате литературы, нормативно-правовых и правоприменительных актов, оформленный в алфавитном порядке. В список включаются только те источники, на которые в тексте реферата имеются соответствующие ссылки.

Цитирование любых источников осуществляется в соответствии с законодательством РФ.

Допустимый объем заимствований авторского материала не может составлять более 40% от общего объема работы. Объем заимствований подтверждается отчетом из системы Антиплагиат. Реферат должен быть выполнен и представлен преподавателю на бумажном носителе или в электронном виде (электронный вариант отправляется на учебный портал) в срок, указанный преподавателем. К реферату прилагается отчет из системы Антиплагиат на объем заимствований. Проверку на заимствования студент осуществляет самостоятельно.

На титульном листе реферата проставляется дата сдачи работы преподавателю (либо дата сдачи на кафедру) и подпись магистранта.

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

Форма промежуточной аттестации – экзамен.

Формат проведения мероприятий промежуточной аттестации – устно по билетам.

Структура мероприятий и балловая стоимость элементов:

Теоретическая часть билета – теоретические вопросы – максимально 30 баллов; практическая часть билета – задача – максимально 10 баллов.

Методические указания для подготовки к экзамену

Для подготовки к промежуточной аттестации магистранту необходимо в рабочей программе дисциплины найти перечень вопросов для экзамена и внимательно ознакомиться с их содержанием. Затем необходимо изучить либо повторить теоретический материал по дисциплине в соответствии с указанным перечнем вопросов, используя лекционный материал, презентации, конспекты семинарских занятий, учебную литературу и нормативные правовые акты.

1. Теоретическая часть задания

Пример теоретического вопроса

«Спорные вопросы авторского права при создании объектов с использованием технологии искусственного интеллекта».

Образец ответа на теоретический вопрос

С помощью искусственного интеллекта (далее ИИ) потенциально могут быть созданы объекты интеллектуального права (результаты интеллектуальной деятельности), например: произведения литературы, науки или искусства, новая программа для ЭВМ, база данных, объекты патентных прав – изобретения или промышленные образцы; в результате самообучения может быть создана новая часть программного кода самого искусственного интеллекта.

Согласно п. 5 Национальной стратегии развития искусственного интеллекта на период до 2030 года, утвержденной Указом Президента РФ 10 октября 2019 года № 490, под искусственным интеллектом понимается комплекс технологических решений, позволяющий имитировать когнитивные функции человека (включая самообучение и поиск решений без заранее заданного алгоритма) и получать при выполнении конкретных задач результаты, сопоставимые, как минимум, с результатами интеллектуальной деятельности человека. Комплекс технологических решений включает в себя информационно-коммуникационную инфраструктуру, программное обеспечение (в том числе в котором используются методы машинного обучения), процессы и сервисы по обработке данных и поиску решений. Технологиями искусственного интеллекта признаются технологии, основанные на использовании искусственного интеллекта, включая компьютерное зрение, обработку естественного языка, распознавание и синтез речи, интеллектуальную поддержку принятия решений и перспективные методы искусственного интеллекта.

В случае, если программа для ЭВМ или машина выступает инструментом создания таких нематериальных активов и их деятельность координируется человеком, необходимо применять общие правила регулирования прав на объекты интеллектуальной собственности. Однако в случае создания объекта искусственным интеллектом автономно, возникает вопрос о надлежащем правовом регулировании.

Практика уже известна: например, начиная с 2019 года в Сингапуре с помощью ИИ пишут статьи для журнала Esquire. В 2019-м году в ведомство интеллектуальной собственности Великобритании и в Европейское ведомство были поданы заявки на изобретения, созданные искусственным интеллектом без какого-либо участия человека. Программы создают картины, тексты, музыку и другие объекты авторского права. С помощью алгоритма, распознающего лица, после изучения почти 170 тысяч фрагментов работ художника, на 3D принтере машинным интеллектом был создан портрет «в стиле Рембрандта».

Для исследования проблем правового регулирования результатов деятельности ИИ, необходимо ответить на следующие вопросы:

- 1) Является ли продукт деятельности ИИ объектом права интеллектуальной собственности?
- 2) Кто является автором?
- 3) У кого возникает исключительное право на новый объект?

В поисках ответов анализ проводится обычно с точки зрения уже известных праву принципов и норм. Например, вопрос «является ли продукт деятельности ИИ объектом авторского права»

анализируется с позиции авторского права, когда объект создается творческим трудом человека. Однако точных критериев понятия «творчество» в настоящее время нет и применение традиционных норм в новой реальности не всегда приводит к ожидаемым результатам. В частности, такие явления как произведения «рассеянного авторства» (подобно статьям Википедии, вклад в которые вносят десятки миллионов участников) в определенной степени дестабилизируют концепцию авторского права, построенную вокруг понятия идентифицируемого автора.

Вопрос охраноспособности объектов, созданных ИИ является дискуссионным. Ученые и цивилисты всего мира в настоящий момент опираются на национальные и международные нормы законов об авторском праве.

Отвечая на вопрос об авторстве большинство специалистов сходятся в мнении, что автором может быть только человек. Несмотря на отсутствие четких критериев творчества, право авторства, право на имя и иные неимущественные права могут возникать только у физических лиц, являются неотчуждаемыми, непередаваемыми и охраняются бессрочно.

В России приняты нормы Гражданского Кодекса (статьи 1228, 1257 ГК РФ), согласно которым автором может считаться только гражданин (физическое лицо). Аналогичные нормы закреплены в законах Австралии, США и в законах Европейских стран. Судом ЕС в деле 5/08 Inforas International A/S v. Danske Dagbaldes Forening было заявлено, что оригинальность произведения должна отражать интеллектуальную деятельность автора. Ученые предполагают, что процесс создания активов искусственным интеллектом не имеет творческого характера. Например, при создании своих произведений, голландский художник XVII века Рембрандт Харменс ван Рейн пытался выразить самого себя, свой собственный взгляд на мир, изложить свои чувства и мысли. А искусственный интеллект лишь подражал манере написания оригинального произведения, когда изображал портрет в проекте «The Next Rembrandt».

Для ответа на последний спорный вопрос – у кого возникает исключительное право на объект – необходимо провести классификацию виртуально-созданных объектов по принципу контролируемости обучения ИИ. Условно все объекты, созданные с помощью программы для ЭВМ, можно разделить на 3 группы: созданные человеком с помощью компьютера (computer-assisted) и результаты, созданные непосредственно программой (computer-generated). Среди последних нужно выделить объекты, созданные искусственным интеллектом (AI-generated) при неконтролируемом машинном обучении.

Машинное обучение (machine learning) означает возможность нейросети обучаться, обрабатывая большие объемы данных вместо заранее прописанных правил и алгоритмов. То есть, машинное обучение фактически позволяет компьютерам обучаться самостоятельно.

Представляется, что право на авторство в смысле творческого процесса будет зависеть от того, являлось ли машинное обучение контролируемым, неконтролируемым или глубоким.

Контролируемое обучение (supervised learning) использует маркированные наборы данных, которые состоят из входных данных и ожидаемых результатов. При контролируемом обучении разработчик задает параметры и характеристики, владеет процессом и знает какой получится результат.

При неконтролируемом обучении (unsupervised learning) алгоритм находит и анализирует скрытые закономерности самостоятельно. Фактически происходит обучение искусственного интеллекта с применением неструктурированных данных.

Глубокое обучение (deep learning) основано на использовании множества алгоритмов для распознавания закономерностей. В результате глубокое обучение позволяет нейросети самой программировать результат по набору входных данных.

Эту особенность можно проиллюстрировать на примере искусственного интеллекта в сфере компьютерных игр. Например, последняя версия программы AlfaGo Zero (компании Deep Mind) не была обучена игре людьми - то есть программистами. Искусственный интеллект обучался правилам игры сражаясь сам с собой. Напомним, что эта программа выиграла у действующего чемпиона мира 100 партий.

Таким образом, на вопрос о правообладателе объекта, созданного искусственным интеллектом, в настоящее время возможны 4 варианта ответа:

- 1) Правообладателем является разработчик ИИ (программист или IT компания);
- 2) Правообладателем является пользователь или оператор ИИ, загружающий данные;
- 3) Правообладателем является собственник материального носителя ИИ (компьютера, сервера, машины, робота и т.д.);
- 4) Правообладателя нет. Объект - общественное достояние либо результат деятельности ИИ охраноспособным объектом не является.

Первая точка зрения имеет множество сторонников. Именно разработчик вносит основной вклад в создание ИИ, в последующее обучение ИИ и создание программой любого результата. Однако при глубоком неконтролируемом самообучении на больших данных разработчик ИИ зачастую не может точно спрогнозировать результат. Более того, интересы программиста могут входить в противоречие с интересами заказчика или конечного пользователя машины.

Правообладателями могут выступать заказчики или работодатели программистов. Важное значение в данном случае будет иметь вид договора. Если создание ИИ происходит в режиме трудовой деятельности, то правообладателем может быть компания, в которой работают программисты-разработчики.

В России в настоящее время разрабатывается законопроект о регулировании искусственного интеллекта и применении больших данных.

Представители законодательных систем иностранных государств также уже начали решать проблемы регулирования процессов разработки и внедрения современных роботов на национальном уровне (Южная Корея с 2005 года, США с 2011 года, Китай с 2014 года, Япония с 2015 года, Германия с 2017 года)². Но процессы глобализации и транснационального развития технологий заставляют мир срочно вырабатывать единые международные правовые нормы и этические правила, позволяющие регулировать технологии в динамике, предопределяя новые вызовы. Очевидно, что назрела необходимость внесения существенных изменений в право интеллектуальной собственности с целью его приведения в соответствие с новыми потребностями общества, неуклонно приближающегося к эре искусственного интеллекта.

Методические указания ответов на теоретические вопросы

Теоретические вопросы позволяют установить уровень и качество освоения теоретического материала по дисциплине. Студент имеет возможность подготовиться к ответу на теоретическую часть билета. Устный ответ на теоретические вопросы билета позволяет проконтролировать знание лекционного учебного материала, нормативных актов, умение рассуждать и излагать свои мысли по существу вопроса.

При ответе на теоретический вопрос студент должен назвать нормативные акты, в которых закреплены дефиниции и признаки понятий, виды и свойства категорий. Раскрывая признаки и классификации понятий студент должен продемонстрировать знание теоретического материала, судебной практики, привести актуальные примеры.

При этом магистрант должен продемонстрировать владение терминологией, умение соотносить между собой различные правовые институты, категории и понятия, нормы различных по юридической силе и отраслевой принадлежности российских и международных источников. При ответе на теоретический вопрос оценивается также осведомленность студента о существующих в доктрине научных точках зрения ученых или практика судов по дискуссионным аспектам вопроса.

2. Практическая часть задания

² Шестак А. В. Волеводз А. Г. Современные потребности правового обеспечения искусственного интеллекта: взгляд из России// Всероссийский криминологический журнал. 2019. Т.13, №2. С. 197-206

Пример задачи

Архитектурная студия имеет сайт с доменным именем, совпадающим с зарегистрированным в Роспатенте знаком обслуживания компании. На страницах сайта предлагаются к продаже готовые проекты домов и коттеджей, услуги по индивидуальному проектированию и размещены фотографии реализованных архитекторами проектов домов с отзывами клиентов. В пользовательском соглашении указано, что контент сайта может быть использован в некоммерческих целях с активной ссылкой на сайт студии, с обозначением знака обслуживания компании и указанием автора контента. Использование контента в коммерческих целях может производиться только с письменного разрешения правообладателя.

Директор студии В. В. Павлов узнал, что 10 фотографий проектов частных домов, созданных архитекторами его студии, были опубликованы в качестве иллюстраций в статье о современном дизайне на страницах известной медиа платформы D. При этом на фотографиях не было необходимых знаков, ссылок на авторов, на правообладателя и на источник заимствования. Директор студии обратился за консультацией к юристу.

Проконсультируйте директора архитектурной студии. Укажите охраняемые объекты интеллектуальной собственности. Помогите директору определить порядок действий в такой ситуации.

Образец решения задачи

Исходя из условий задачи, архитектурная студия является правообладателем нескольких объектов интеллектуальной собственности. Согласно действующему российскому законодательству фотография является охраняемым результатом интеллектуальной деятельности (фотографическое произведение), процесс создания любой фотографии или видеозаписи обладает признаками творческой деятельности, представляющей собой фиксацию с помощью технических средств различных отражений постоянно изменяющейся действительности.

Знак обслуживания является охраняемым средством индивидуализации товаров, подлежит регистрации в Роспатенте и сопровождается символом в виде латинской буквы R в окружности. Доменное имя в настоящий момент признается способом адресации в сети Интернет и не является охраняемым объектом права интеллектуальной собственности. Доменное имя может совпадать с знаком обслуживания. Регистрация доменного имени производится регистраторами, аккредитованными АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет» в соответствии с Правилами регистрации доменных имен в доменах .RU и .РФ.

В соответствии со статьей 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на знак обслуживания и произведение и по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными гражданским кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается кодексом.

Следуя данным факты, пользовательское соглашение содержало информацию, устанавливающую правила взаимодействия пользователей сети Интернет, посещающих сайт, относительно использования контента, включая фотографии проектов. Кроме того, согласно

Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 г. № 10 (далее – Постановление № 10), сеть «Интернет» и другие информационно-телекоммуникационные сети не относятся к местам, открытым для свободного посещения. Следовательно, сам по себе факт того, что фотография размещена на сайте компании в сети «Интернет», не свидетельствует о том, что изображение находится в свободном доступе с возможностью копирования без согласия автора, правообладателя и без выплаты вознаграждения. Таким образом работники медиа платформы D незаконно использовали фотографические произведения архитектурной студии в виде копирования и воспроизведения в статье.

В процессе консультации директору студии следует объяснить, что порядок действий по защите своих прав в такой ситуации должен быть следующим:

В первую очередь работники студии должны обеспечить доказательства нарушения прав. Для этого необходимо сделать копию страницы сайта нарушителя через специальные программы, фиксирующие метаданные страницы в сети Интернет. Либо обратиться к нотариусу с просьбой заверить момент нарушения прав на странице медиа платформы.

Далее архитектурная студия должна будет отправить нарушителю претензию в порядке досудебного урегулирования спора. В качестве субъектов-нарушителей должны быть идентифицированы администраторы сайта либо руководители (редакторы) средства массовой информации. Данные сведения можно получить на сайте платформы либо через сервис Whois.

В соответствии со статьей 1252 ГК РФ защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования: 1) о признании права – к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя; 2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, – к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия; 3) о возмещении убытков – к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб; 4) об изъятии материального носителя – к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю; 5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя и источника заимствования – к нарушителю исключительного права.

В случаях нарушения исключительного права на произведение или на знак обслуживания автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, указанных выше, вправе в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 ГК РФ требовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения. Также компенсацию за незаконное использование фотографического произведения можно рассчитать отталкиваясь от двукратного размера стоимости легального использования объекта либо от двукратного размера стоимости незаконного использования фотографии.

В Постановлении №10 разъяснено, что компенсация подлежит взысканию при доказанности факта нарушения, при этом правообладатель не обязан доказывать размер понесенных убытков. При заявлении требований о взыскании компенсации правообладатель вправе выбрать один из способов расчета сумм компенсации, указанных в подпунктах 1, 2 и 3 статьи 1301, а также до вынесения судом решения изменить выбранный им способ расчета суммы компенсации, поскольку предмет и основания заявленного иска не изменяются. Суд по своей инициативе не вправе изменять способ расчета суммы компенсации. Таким образом, архитектурная студия имеет право обратиться со всеми либо некоторыми из указанных выше требований к платформе D.

Далее, при отсутствии ответа от нарушителя в течение 30-ти дней, директор студии имеет право обратиться в суд.

С целью подготовки к судебному процессу следует обеспечить надлежащие доказательства. В соответствии с частью 2 статьи 64 АПК РФ в качестве доказательств допускаются письменные и

вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. Согласно части 4 статьи 71 АПК РФ каждое доказательство подлежит оценке арбитражным судом наряду с другими доказательствами. В целях защиты своих законных интересов организация, являющаяся самостоятельным субъектом хозяйственной деятельности и несущая соответствующие риски, имеет право действовать не запрещенными законом способами так, чтобы добыть и зафиксировать информацию о событиях или действиях, которые нарушают названные исключительные права.

Вне зависимости от способа расчета суммы компенсации в претензии и в исковом заявлении должна быть указана цена иска в твердой сумме (пункт 6 части 2 статьи 131 ГПК РФ, пункт 6 части 2 статьи 125 АПК РФ). Рассматривая дела о взыскании компенсации, суд, по общему правилу, определяет ее размер в пределах, установленных ГК РФ (абзац второй пункта 3 статьи 1252 ГК РФ). По требованиям о взыскании компенсации в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей суд определяет сумму компенсации исходя из представленных сторонами доказательств и обоснований не выше заявленного истцом требования. Размер подлежащей взысканию компенсации должен быть судом также обоснован. Таким образом, определение окончательного размера компенсации, подлежащей выплате в пользу архитектурной студии, является прерогативой суда, который при этом исходит из обстоятельств дела и представленных доказательств, оцениваемых судом по своему внутреннему убеждению. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

После получения судебного акта необходимо обратиться за его исполнением, в том числе потребовать удалить фотографии либо добавить ссылки на авторов и источник заимствования объектов.

Методические рекомендации для выполнения задач

Решение практической задачи является способом контроля усвоения теоретического и нормативного материала и навыков правоприменения. Для выполнения практического задания на экзамене магистранту необходимо подготовиться изучая учебную литературу, нормативные источники и судебную практику. На экзамене запрещается использовать кодекс и иные нормативные материалы.

Примерный алгоритм решения задачи содержит в себе несколько основных этапов: прочтение условий задачи, выделение основных ключевых слов и вопросов, фиксация ответа на поставленный вопрос.

В процессе решения задачи студент должен определиться с субъектным составом правоотношений, с характером и фактическими основаниями их возникновения и правовым регулированием. Далее студенту необходимо оценить правовое положение и действия субъектов с позиции норм различных отраслей законодательства. Формулировка выводов должна подкрепляться детальной аргументацией. Решение задачи должно содержать анализ ситуации, подробный и логически непротиворечивый ответ с теоретическим и нормативным обоснованием.

ЧАСТЬ 3. (не публикуется)