

Комитет по развитию и интеллектуальной собственности (КРИС)

Тридцатая сессия
Женева, 24–28 апреля 2023 года

РЕЗЮМЕ ОБЗОРНОГО ИССЛЕДОВАНИЯ «СОДЕЙСТВИЕ ШИРОКОМУ ИСПОЛЬЗОВАНИЮ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ТВОРЧЕСКИХ ОТРАСЛЯХ В ЦИФРОВУЮ ЭПОХУ В ЧИЛИ, ИНДОНЕЗИИ, ОБЪЕДИНЕННЫХ АРАБСКИХ ЭМИРАТАХ И УРУГВАЕ.

Подготовлено г-ном Игнасио Гарроте Фернандесом-Диэсом, Мадридский автономный университет (Universidad Autónoma de Madrid).

1. В приложении к настоящему документу представлено резюме Обзорного исследования «Содействие широкому использованию интеллектуальной собственности в творческих отраслях в цифровую эпоху в Чили, Индонезии, Объединенных Арабских Эмиратах и Уругвае».

2. Настоящий документ был подготовлен в контексте проекта Повестки дня в области развития «Содействие широкому использованию интеллектуальной собственности в творческих отраслях в цифровую эпоху». Он был подготовлен г-ном Игнасио Гарроте Фернандесом-Диэсом, профессором Мадридского автономного университета (Universidad Autónoma de Madrid).

3. КРИС предлагается принять к сведению информацию, содержащуюся в приложении к настоящему документу.

[Приложение следует]

РЕЗЮМЕ ОБЗОРНОГО ИССЛЕДОВАНИЯ «СОДЕЙСТВИЕ ШИРОКОМУ ИСПОЛЬЗОВАНИЮ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ТВОРЧЕСКИХ ОТРАСЛЯХ В ЦИФРОВУЮ ЭПОХУ В ЧИЛИ, ИНДОНЕЗИИ, ОБЪЕДИНЕННЫХ АРАБСКИХ ЭМИРАТАХ И УРУГВАЕ

I. ЦЕЛИ И ОБЗОР ИССЛЕДОВАНИЯ

Данное исследование¹ призвано охватить вопросы, которые необходимо учитывать в целях содействия использованию прав интеллектуальной собственности (ИС) в цифровую эпоху в Чили, Индонезии, Объединенных Арабских Эмиратах и Уругвае.

Цель исследования заключается в разработке стратегических рекомендаций для оказания содействия четырем странам в достижении их национальных целей. В нем отобраны различные вопросы в национальном законодательстве, которые необходимо учесть в пяти выбранных секторах (т. е. в аудиовизуальном секторе, секторе видеоигр/мобильных приложений, музыкальном секторе, издательском секторе и индустрии моды).

Вместо академического подхода предпочтение отдается практическим решениям и рекомендациям. Таким образом, наиболее важным фактором в анализе является собственная правовая и экономическая реальность страны и ее предполагаемые проблемы, связанные с национальной системой прав ИС.

С учетом таких практических вопросов в настоящем исследовании основное внимание уделяется проблематике авторских и смежных прав, поскольку именно они играют основную роль, когда речь идет о продаже продукции и услуг творческих и культурных отраслей в цифровой среде.

С учетом целей и использованной методологии рекомендации, включенные в данное исследование, не следует считать стандартными. Они представляют собой баланс между стандартными подходами и индивидуальными решениями и призваны стать лишь пожеланиями или предложениями о принятии мер для национальных законодательных органов.

После вводной главы исследование разделено на три главы. В главе II рассматривается экономический и деловой ландшафт для развития творческих отраслей в цифровой среде в каждой из четырех стран.

В главе III описан ландшафт прав ИС на национальном уровне, позволяющий определить, может ли законодательство и его практическое применение должным образом обеспечить цифровое использование произведений и других объектов. Далее в главе IV приведены рекомендации по содействию использованию прав ИС в цифровой среде в пяти выбранных секторах.

II. РЫНОЧНЫЙ ЛАНДШАФТ ДЛЯ ТВОРЧЕСКИХ ОТРАСЛЕЙ В ЦИФРОВОЙ СРЕДЕ В ЧИЛИ, ИНДОНЕЗИИ, ОБЪЕДИНЕННЫХ АРАБСКИХ ЭМИРАТАХ И УРУГВАЕ

Текущее состояние творческих отраслей в четырех странах сильно различается в зависимости от национальных особенностей. Кроме того, существует множество различий в уровне развития каждого сектора внутри стран.

¹ Полное исследование будет размещено по адресу:
https://dacatalogue.wipo.int/projects/DA_1_4_10_12_19_24_27_01.

Однако эти различия не следует преувеличивать. С практической точки зрения рынок функционирует довольно сходным образом в сильно интернационализированных цифровых бизнес-средах, таких как аудиовизуальный сектор, музыка, видеоигры/мобильные приложения, и — в меньшей степени — издательское дело и мода.

Что касается структуры рынка в четырех странах, то большинство компаний, действующих в творческих отраслях, принадлежат и управляются национальными субъектами. Многие местные компании уже переживают процесс дифференциации своей деятельности (т. е. начинают проводить различие между физическими товарами и цифровыми продуктами и услугами), в то время как другие перешли напрямую на цифровой рынок.

Что касается развития рынка, то вклад творческих отраслей в национальный ВВП и численность рабочей силы неуклонно растут, составляя значительную часть цифрового рынка в четырех странах. Сектор видеоигр/мобильных приложений вносит значительный вклад в рост продаж в четырех странах.

Аудиовизуальная индустрия характеризуется наличием сильного цифрового рынка, на котором в значительной степени доминируют крупные международные платформы, за исключением некоторых стран, таких как Индонезия и Объединенные Арабские Эмираты.

Музыкальный сектор почти полностью перешел на модель продажи музыки как цифровой услуги. Во всех четырех странах наблюдается значительный ежегодный рост продаж цифровой музыки.

Сектор издательского дела отличается разнообразием, и его переход к цифровому рынку не является однородным. Переход к исключительно цифровому использованию почти завершен в четырех странах в области научных публикаций и, в меньшей степени, в области прессы, тогда как в других областях, таких как электронные книги, этот процесс идет медленнее.

В индустрии моды наблюдается рост продаж контрафактной продукции, что связано с развитием платформ электронной торговли. Однако появление электронной одежды в метавселенной и аватаров для игровой индустрии, наряду с другими новыми рынками, создает новые возможности для этой индустрии.

Пандемия негативно повлияла на некоторые сектора, такие как мода, но также дала толчок развитию изначально цифровых отраслей, таких как сектор видеоигр/мобильных приложений, и ускорила переход к цифровым стриминговым сервисам на музыкальном и аудиовизуальном рынках. В любом случае последствия пандемии к настоящему времени преодолены.

Все четыре страны проводят активную национальную политику по развитию творческих отраслей, а недавно в них были проведены законодательные реформы, направленные на содействие обеспечению охраны прав интеллектуальной и промышленной собственности.

III. ЛАНДШАФТ ПРАВ ИС И ВЫЗОВЫ ДЛЯ ТВОРЧЕСКИХ ОТРАСЛЕЙ В ЦИФРОВОЙ СРЕДЕ В ЧИЛИ, ИНДОНЕЗИИ, ОАЭ И УРУГВАЕ

Конституционные рамки и правовые традиции в четырех странах, проанализированных в настоящем исследовании, кардинально различаются, но эти различия гораздо менее важны в области законодательства об авторском праве.

Это часть права, которая выиграла от вступления в силу различных международных многосторонних договоров, содержащих отсылки друг к другу. Это позволило создать действительно международный режим авторского права, который в определенной степени является однородным. Это гарантирует, среди прочего, принципы территориальности и национального режима, систему охраны, не требующую соблюдения формальностей, минимальный уровень охраны в течение предусмотренного срока, экономические права, исключения и ограничения. Во всех четырех странах осуществляется регулирование личных неимущественных прав, причем в трех из них законодательство основывается на гуманистическом подходе континентальной правовой традиции, тогда как в Индонезии оно носит более гибридный характер.

Что касается роли прав ИС в разных странах, то исследование показывает, что авторские и смежные права являются важнейшей частью повседневной деятельности творческих отраслей на цифровых рынках. По сути дела, почти все источники монетизации цифровых произведений и других объектов — от классического стриминга и скачивания до более новых рынков, таких как продажи в социальных сетях, — требуют управления сложными правами ИС.

В исследовании определены четыре области правовой охраны авторских и смежных прав, которые считаются наиболее важными для обеспечения адекватной охраны прав в цифровой среде. К числу этих областей относятся: спектр произведений, охраняемых в рамках авторского права, и его адаптация к новым формам творческого выражения в цифровом виде; экономические права, охраняемые авторским правом; ограничения и исключения из экономических прав; а также правила владения и передачи авторских и смежных прав. Эти области рассматриваются в исследовании по отдельности с опорой на национальное законодательство Чили, Индонезии, Объединенных Арабских Эмиратов и Уругвая.

В исследовании сделан вывод о том, что в целом законодательство разных стран хорошо подготовлено к охране произведений в цифровой форме. Во всех четырех странах также были изменены определения экономических прав с учетом технологических достижений и включены правила присвоения первоначальных авторских прав и передачи экономических прав. Однако национальные законодательные органы в основном не внесли изменения в свои национальные исключения и ограничения для новых цифровых видов использования произведений и охраняемых объектов.

В исследовании рассматриваются еще три области, касающиеся практического функционирования прав ИС, отдельно для каждой страны, а именно: национальная система коллективного управления правами, защита прав в цифровой среде и регулирование ответственности поставщиков посреднических услуг в Интернете в случаях нарушения авторских прав.

Национальная структура и практическое функционирование организаций коллективного управления (ОКУ) в разных странах могут быть улучшены, и на национальном уровне уже предпринимаются значительные усилия.

Что касается вопроса правоприменения в цифровой среде, то ландшафт в четырех странах существенно различается, и в исследовании эти различия кратко отражены. В нем также сделан вывод о том, что, несмотря на самые разные усилия правоохранительных органов четырех стран, число нарушений остается высоким, особенно в онлайн-среде. Есть также возможности для улучшений в том, что касается обеспечения мер технической защиты и информации об управлении правами, поскольку правила Договора ВОИС по авторскому праву (ДАП) и Договора ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ) по этим вопросам в основном не были должным образом реализованы в национальном законодательстве.

Что касается регулирования вторичной ответственности интернет-посредников, то, как показано в исследовании, национальные законы существенно различаются. В этой связи сделан вывод о том, что законодательные действия могут помочь обеспечить охрану авторских прав.

IV. РЕКОМЕНДАЦИИ ПО СОДЕЙСТВИЮ БОЛЕЕ ШИРОКОМУ ИСПОЛЬЗОВАНИЮ ПРАВ ИС В ЦИФРОВОЙ СРЕДЕ В ЧИЛИ, ИНДОНЕЗИИ, ОБЪЕДИНЕННЫХ АРАБСКИХ ЭМИРАТАХ И УРУГВАЕ

В исследовании рекомендации в области регулирования для выбранных стран разделены на четыре основные группы, а именно: адаптация национального авторско-правового законодательства к цифровой среде, создание здоровой экосистемы коллективного управления правами, содействие защите прав ИС в цифровой среде и регулирование роли поставщиков посреднических услуг в Интернете в связи с нарушением авторских прав. Также предлагаются для принятия некоторые рекомендации по образовательным мерам и адекватным стратегиям.

1. Рекомендации по адаптации национального авторско-правового законодательства к цифровой среде

В исследовании показано, что четыре страны обладают прочной правовой базой для охраны прав ИС в цифровую эпоху. Поэтому необходимость в радикальных изменениях отсутствует. Однако национальным законодательным органам рекомендуется в конкретных случаях рассмотреть возможность внесения небольших поправок в свои национальные законы об авторском праве для повышения правовой определенности.

Рекомендуемые действия по адаптации национального авторско-правового законодательства к цифровой среде охватывают определение объекта авторского права и экономических прав, адаптацию исключений и ограничений к использованию произведений в цифровой среде, а также правила, касающиеся владения авторскими правами. Во всех случаях приведенные в исследовании рекомендации учитывают специфику каждой страны.

При этом в отношении существующих правил передачи и/или лицензирования авторских и смежных прав в исследовании не содержится конкретных рекомендаций по причине отсутствия международного консенсуса по этому вопросу. Вместо этого просто изложены общие принципы или обязательные законодательные нормы, которые может быть полезно включить в национальное законодательство, если законодательный орган желает выработать более полный набор норм, касающихся договоров об авторских и смежных правах.

Затем в исследовании рассматриваются новые вопросы охраны прав ИС в цифровой среде, которые могут создавать неопределенность. К ним относятся правовой статус произведений, созданных системами искусственного интеллекта, невзаимозаменяемые токены, основанные на охраняемых авторским правом произведениях и других объектах, а также пользовательский контент.

В этих случаях в исследовании предлагается, что надежное решение обычно может быть найдено национальными судьями просто путем применения действующих национальных и международных норм. Принятие законодательных мер на национальном уровне, касающихся непосредственно этих новых реалий, представляется преждевременным.

2. Рекомендации по экосистеме коллективного управления правами

Создание функциональной экосистемы ОКУ является крайне важным для практической работы творческих отраслей на цифровом рынке. Она позволяет более эффективно и с минимальными затратами управлять сложными вопросами прав ИС в отношениях между правообладателями и пользователями.

В исследовании отмечено, что правовой режим коллективного управления в выбранных странах разнообразен, а значит, универсальные рекомендации нельзя считать адекватными. Вместо этого приводится широкий спектр признанных на международном уровне передовых практик и нормативных правил, которые в случае принятия могут повысить эффективность национальных экосистем коллективного управления.

К ним относится предложение *de lege ferenda* об идеальной национальной структуре организаций коллективного управления и о том, как национальные правила должны регулировать выдачу разрешений на деятельность ОКУ в стране.

В исследовании также рекомендуется включить адекватные правила членства и обеспечения прозрачности для национальных ОКУ, а также некоторые нормативные предложения для решения сложных вопросов лицензирования на цифровых рынках (включая внедрение обязательного коллективного управления и механизмов расширенного коллективного лицензирования в отдельных случаях).

Наконец, в исследовании подчеркивается важность создания и ведения баз данных для содействия сложному процессу лицензирования на цифровых рынках. Такие базы данных являются гарантией точности и прозрачности, а также важнейшим инструментом для очистки прав на исполнение экономически эффективным образом и в разумные сроки.

3. Рекомендации по содействию защите прав ИС в цифровой среде

Согласно исследованию, на законодательном уровне необходимы лишь незначительные изменения в области гражданских средств правовой защиты, административных и уголовных санкций, а также обеспечения мер технологической защиты и управления правами на доступ к данным. В нем также описано, какие изменения подходят для каждой страны.

Все четыре страны рекомендуют создать административный механизм для контроля за нарушением авторских прав в Интернете и наложения санкций, поскольку это особенно эффективная процедура, гарантирующая адекватную защиту прав в цифровой среде.

В исследовании особо подчеркивается, что этот механизм должен быть тщательно проработан в законодательстве, чтобы гарантировать надлежащее соблюдение таких основополагающих прав, как право на свободу слова и информации. В нем также говорится, что любая внедряемая административная процедура должна обеспечивать баланс между принципами оперативности и эффективной защиты правообладателей и принципами пропорциональности и правом на защиту, которое есть у нарушителей авторских прав в Интернете и которые в любом случае должны иметь возможность представить свою позицию.

4. Рекомендации по регулированию роли поставщиков посреднических услуг в Интернете в связи с нарушением авторских прав

В исследовании подчеркивается, что важнейшей частью защиты правообладателей от нарушений прав в Интернете является регулирование роли поставщиков онлайн-посреднических услуг (OISP).

По этому вопросу Чили рекомендуется адаптировать существующие положения к новым технологическим условиям. Индонезии, Объединенным Арабским Эмиратам и Уругваю рекомендуется обновить законодательство об авторском праве, чтобы урегулировать ответственность OISP в случае нарушения авторских/смежных прав в соответствии с уже существующими на международном уровне правилами или моделями *de lege ferenda*.

Национальным законодательным органам также рекомендуется использовать так называемый «вертикальный» подход, а именно разработать законодательство, определяющее роль OISP в случае нарушения авторских и смежных прав. Для этого в исследовании рекомендуется проводить различие между ситуацией, когда «обычные» OISP выполняют действия по простому посредничеству, и поставщиками услуг по распространению онлайн-контента (OCCSP).

Для обычных OISP рекомендована стандартная система ограничения ответственности или «зон безопасности». В исследовании описаны некоторые ключевые принципы такой системы, которые было бы целесообразно включить, и предлагается, что в некоторых сценариях для обеспечения адекватной охраны правообладателей от нарушений в Интернете может быть достаточно динамического механизма на основе судебного запрета.

Что касается OCCSP, то, согласно исследованию, в принципе предпочтительнее возлагать ответственность за нарушения прав, совершенные пользователями, на поставщика услуг, причем в случае соблюдения определенных условий эту ответственность можно избежать *a posteriori*. В исследовании подробно изложены некоторые конкретные рекомендации о том, как такая система может быть включена в национальное законодательство, и подчеркивается, что в любом случае национальные законодательные органы должны ввести соответствующие гарантии, чтобы избежать необоснованных ограничений свободы выражения мнения пользователя или реализации национальных исключений и ограничений в отношении авторских и смежных прав.

5. Рекомендации по образовательным мерам и адекватным стратегиям для содействия использованию прав ИС в цифровую эпоху

Всем четырем странам рекомендуется применять широкий комплекс образовательных мер, ориентированных на пользователей, правоохранительные органы, правообладателей и организации по управлению правами.

Эти меры должны использоваться для повышения уровня информированности общественности о необходимости соблюдения авторских и смежных прав в цифровую эпоху. Кроме того, они должны быть направлены на повышение уровня знаний правообладателей о том, какие права распространяются на их контент и как эффективно продавать свои произведения и другие охраняемые объекты во избежание нарушений со стороны третьих сторон.

В исследовании частным и государственным заинтересованным сторонам особо рекомендуется инвестировать значительные средства в формирование надлежащих правовых знаний у компаний, использующих творческие продукты и/или услуги в цифровой среде.

Также рекомендуется продолжать усилия по надлежащему обучению судей, рассматривающих споры в области ИС, включая создание судебных органов, специализирующихся на спорах в области ИС.

Основная рекомендация в отношении разработки политики заключается в том, что в четырех странах должна быть разработана конкретная национальная политика по содействию соблюдению прав ИС на цифровых рынках. Цифровая экономика создает вызовы, в силу которых целесообразной в условиях такой экономики представляется политика, ориентированная на использование произведений и других объектов.

С институциональной точки зрения в исследовании рекомендуется создать независимое ведомство по авторскому праву в качестве правительственного агентства, отдельного от ведомства промышленной собственности. Практическое функционирование авторских и смежных прав имеет достаточно особенностей и отличий по сравнению с другими правами ИС, что оправдывает такое разделение. Также рекомендуется создать национальную целевую группу по борьбе с массовыми нарушениями прав в Интернете.

[Конец приложения и документа]