

## Мнение ф-та журналистики МГУ о polpred.com

С января 2008 года вопросы защиты интеллектуальной собственности регулирует четвёртая часть Гражданского кодекса РФ.

Гражданский кодекс (ч. IV) указывает, что лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное. Это представляет собой презумпцию авторства.

На созданные автором произведения признаются т.н. интеллектуальные права, которые включают неимущественные права, исключительное право, являющееся имущественным правом, а также личные и иные права.

Исключительное право означает монопольную возможность автора или иного правообладателя использовать произведения в любой форме и любым законным способом. Исключительные права могут называться имущественными правами, их использование обычно связано с имущественными вопросами: купли-продажи, получения прибыли, выплаты вознаграждения, гонорара и т.п.

Гражданский кодекс рассматривает газеты, журналы (в том числе, дайджесты) и другие периодические издания (например, календари) как составные произведения, наравне с энциклопедиями, антологиями и базами электронных данных. У такого произведения в целом автора нет, оно представляет собой результат коллективного творчества. При этом исключительное право на использование периодического издания принадлежит его издателю, который к тому же вправе при любом использовании указывать своё наименование или требовать его указания.

Под издателем по закону о СМИ понимается лицо, осуществляющее материально-техническое обеспечение производства продукции средства массовой информации, то есть, прежде всего, полиграфическое предприятие, типография. Такое право очевидно связано с вероятными усилиями и затратами издателей на создание составных произведений.

Однако столь же очевидно, что фактически эти усилия и затраты в основном несёт не издатель, а редакция и учредитель (владелец) СМИ, которым и должны принадлежать права на использование печатных СМИ.

Правда, часто издатель и редакция являются одним лицом. Авторы или иные обладатели исключительных прав на произведения, включенные в такие издания, сохраняют эти свои права независимо от права издателя на использование таких изданий в целом, за исключением случаев, когда эти права были переданы либо перешли к издателю по тем или иным законным основаниям (являясь, например, служебными произведениями).

**Andrei Richter,**

*зав. кафедрой правовых основ журналистики МГУ им. Ломоносова*

*Media Law and Policy Institute,*

*tel. +7495 6294467, 6293804 (w), +7915 1230198 (cell)*

*www.medialaw.ru*

## «Гарант» о портале polpred.com

**Ваш запрос:** *Здравствуйте. Скажите, пожалуйста, какие нужно иметь документы, подтверждающие, что организация является единственным поставщиком электронного издания по абзацу 19, п. 2, статье 55? У нас есть документы, что сайт зарегистрирован на организацию. Что еще нужно?*

На основании п. 19 ч. 2 ст. 55 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если осуществляется размещение заказов на поставки печатных и электронных изданий определенных авторов, оказание услуг по предоставлению доступа к электронным изданиям для обеспечения деятельности государственных и муниципальных образовательных учреждений, государственных и муниципальных библиотек, государственных научных организаций у издателей таких печатных и электронных изданий в случае, если указанным издателям принадлежат исключительные права на использование таких изданий.

Вами уточнено, что компания-разработчик базы данных будет предоставлять услугу по доступе к этой базе, размещенной на сайте компании, и потенциальные государственные (муниципальные) заказчики требуют у компании предоставить документы, подтверждающие наличие у нее исключительного права на эту базу данных.

Исключительное право извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом на основании п. 2 ст. 1333, п. 1 ст. 1334 ГК РФ принадлежит изготовителю этой базы, то есть лицу, организовавшему создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов (п. 1 ст. 1333 ГК РФ).

Однако, как следует из п. 1 ст. 1334 ГК РФ, для возникновения указанного исключительного права у изготовителя базы необходимо, чтобы создание базы данных (включая обработку или представление соответствующих материалов) требовало существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат. При отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных.

Правообладатель в течение срока действия исключительного права на базу данных может по своему желанию зарегистрировать такую базу данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (п. 1 ст. 1262 ГК РФ). По результатам регистрации выдается свидетельство с указанием сведений о правообладателе базы данных (п. 2 ст. 1262 ГК РФ, Приложение N 7 к Административному регламенту, утвержденному приказом Министерства образования и науки РФ от 29 октября 2008 г. N 324).

Соответственно, документом, подтверждающим наличие исключительного права на базу данных, может служить копия соответствующего свидетельства, выданного правообладателю.

При регистрации базы данных сведения о правообладателе также вносятся в Реестр баз данных и публикуются в официальном бюллетене "Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем", а также на Интернет-сайтах Роспатента (п. п. 65, 67, 68 указанного Административного регламента).

Таким образом, в случае регистрации базы данных ее изготовителем сведения о правообладателе также могут быть получены государственным (муниципальным) заказчиком самостоятельно.

Вместе с тем, как следует из п. 4 ст. 1259, п. 1 ст. 1262 ГК РФ, государственная регистрация баз данных не является обязательной. Для возникновения, осуществления и защиты прав изготовителя базы данных не требуется ни регистрации такой базы, ни соблюдения каких-либо иных формальностей.

При отсутствии доказательств иного изготовителем базы данных признается гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано обычным образом на экземпляре базы данных и (или) его упаковке (п. 1 ст. 1333 ГК РФ).

Законодательство о размещении заказов не содержит положений, обязывающих участников размещения заказа каким-либо образом документально подтверждать наличие у них исключительных прав на базы данных, услуги по предоставлению доступа к которым являются предметом процедуры размещения государственного заказа.

Вами дополнительно уточнено, что компания-разработчик не выпускает экземпляры базы данных на материальных носителях, получение доступа к ним возможно только через сайт компании. Гражданским законодательством такая ситуация не урегулирована. По нашему мнению, при таких обстоятельствах по аналогии должно применяться правило, предусмотренное п. 1 ст. 1333 ГК РФ. Иными словами, в отсутствие доказательств иного изготовителем базы данных (обладателем исключительных прав) должно признаваться лицо, указанное в качестве такового на сайте, через который осуществляется доступ к базе.

Таким образом, даже при отсутствии регистрации базы данных и свидетельства о ее регистрации исключительное право компании-разработчика базы данных презюмируется в силу факта указания компании в качестве изготовителя базы данных на сайте, через который осуществляется доступ к базе данных. Получать и представлять государственному (муниципальному) заказчику какие-либо документы, подтверждающие наличие исключительных прав на базы данных, компания-разработчик не обязана.

*Ответ подготовил: Эксперт службы Правового консалтинга ГАРАНТ. Ефимова Ольга тел (495) 647 62 38  
Контроль качества ответа: Рецензент службы Правового консалтинга ГАРАНТ. Александров Алексей*