**Комиссия РСПП по связи и информационно-коммуникационным технологиям**

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект федерального закона № 411043-8 «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации (в части установления порядка использования отдельных объектов авторских и смежных прав, правообладатели которых неизвестны)»

и предложения по его доработке

Рассмотрев проект федерального закона № 411043-8 «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации (в части установления порядка использования отдельных объектов авторских и смежных прав, правообладатели которых неизвестны)» (<https://sozd.duma.gov.ru/bill/411043-8>, далее – Законопроект), отмечаем следующее.

Законопроект направлен на урегулирование проблемы так называемых «орфанных», или «сиротских», произведений, то есть произведений, срок охраны которых предположительно не истек, но разрешение на их использование получить невозможно из-за того, что неизвестен их автор и/или правообладатель.

Управлять орфанными произведениями будет организация по коллективному управлению правами, получившая в установленном порядке государственную аккредитацию на управление исключительными правами в данной сфере (ОКУП).

ОКУП будет предоставлять на возмездной основе лицензии заявителям, желающим использовать орфанное произведение.

Комиссия не поддерживает Законопроект в настоящей редакции по следующим основаниям.

1. Проблемы, указанные в пояснительной записке, на решение которых, якобы, направлен Законопроект - обеспечение граждан доступом к объектам культурного наследия и сохранение произведений путем «оцифровки для библиотечных и архивных фондов» - уже решены законодательством (статья 1274 ГК РФ) в рамках механизма свободного использования. Случаи массовых нареканий на действующий механизм неизвестны.

В этой связи предлагаемое Законопроектом регулирование представляется избыточным.

1. Реализация Законопроекта приведет к получению ОКУП возможности администрировать контент российских и зарубежных правообладателей, по тем или иным причинам не отвечающих на запросы ОКУП, либо правообладателей, которые вообще никогда не были представлены на территории Российской Федерации. ОКУП получит возможность управлять фактически неограниченным каталогом контента (музыка, книги, изображения, в перспективе также аудиовизуальные произведения) без согласия правообладателей и без наличия прозрачных условий.

В свою очередь реальные правообладатели потеряют возможность управления собственными правами, а добросовестные лицензиаты (операторы телевидения, аудиовизуальные, музыкальные стриминговые сервисы) могут столкнуться с претензиями ОКУП за якобы неправомерное использование перешедших к ОКУП в управление произведений, несмотря на наличие у них действующих договоров с их настоящими правообладателями.

Принимая во внимание, что по отношению к деятельности ОРУП не применяются ограничения, предусмотренные антимонопольным законодательством, возможны злоупотребления со стороны ОКУП правами на сиротские произведения и претензии к добросовестным лицензиатам.

1. Законопроект предполагает скрытую форму принудительной лицензии, поскольку предполагает принудительное управление правами и возможность возмездной выдачи лицензий ОКУП на контент без согласия правообладателя, сведения о котором известны, но отправка ему юридически значимого сообщения не привела к доставке и ознакомлению с таким сообщением. Это приведет не только к нарушению прав значительного количества российских правообладателей, не отвечающих на запросы ОКУП, но и к принудительному введению в оборот на территории РФ множества объектов авторского права и смежных прав, правообладатели которых не предоставили лицензии на их использование на территории РФ.

Состоявшиеся российские цифровые сервисы не смогут воспользоваться такой принудительной лицензией, справедливо опасаясь претензий от настоящих правообладателей таких произведений, поскольку многие российские сервисы предоставляют свои услуги за рубежом, а для распространения своих программных приложений в РФ и других странах используют платформы, устройства и операционные системы, находящиеся под управлением иностранных компаний.

Предоставляемая Законопроектом возможность получить от ОКУП неисключительную лицензию практически на любой объект авторского права или объект смежных прав может сформировать в РФ параллельный рынок цифрового контента, на котором в силу объективных причин (в т.ч. отсутствия надлежащего обладателя исключительных прав) невозможно ни рыночное ценообразование, ни иные факторы, обеспечивающие баланс и здоровую конкуренцию.

В этой связи Законопроект будет способствовать легализации пиратских сервисов, обесцениванию значительных инвестиций добросовестных цифровых сервисов в развитие.

1. Законопроект предоставляет возможность ОКУП управлять и взимать плату за контент, размещаемый пользователями в социальных сетях, на видеохостингах и иных платформах (фотографии, клипы, ремиксы и др.), а также созданный с помощью технологий искусственного интеллекта (в последнем случае автор неизвестен).

Это может привести к тому, что добросовестные цифровые сервисы будут нести дополнительные расходы за использование указанного контента.

Предложения:

1. Для достижения целей, изложенных в пояснительной записке к Законопроекту, предлагается сузить понятие «сиротских» произведений (это могут быть произведения, правообладатель которых действительно неизвестен), а также уточнить, в каких целях могут использоваться такие произведения. Представляется, что использование таких объектов авторских и смежных прав может быть оправдано в тех случаях, когда оно осуществляется в общественных интересах, в информационных, научных, учебных, культурных целях (в библиотечном деле, для целей архивов и т.д.).
2. С учетом небольшого числа сиротских произведений, для которых могут потребоваться законные основания для коммерческого использования, предлагается ввести обязательную судебную процедуру установления орфанного статуса произведений..