

На правах рукописи


Сычев Алексей Евгеньевич

**БАЗА ДАННЫХ КАК ОБЪЕКТ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ В
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**Специальность 12.00.03 – гражданское право;
предпринимательское право; семейное право;
международное частное право**

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2003



Диссертация выполнена на кафедре гражданско-правовых дисциплин
Российского нового университета.

- Научный руководитель** - кандидат юридических наук, доцент
Павлов Александр Викторович
- Научный консультант** - доктор юридических наук
Дойников Игорь Валентинович
- Официальные оппоненты** - доктор юридических наук, профессор
Скрипко Виталий Романович;
- кандидат юридических наук, профессор
Агапеев Вячеслав Егорович
- Ведущая организация** - Академия права и управления
Министерства юстиции
Российской Федерации

Защита состоится «26» декабря 2003 г., в 15 час. на
заседании диссертационного совета К 521.023.01 при Московской академии
экономики и права по адресу: 117105, Москва, Варшавское шоссе, д. 23.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Московской
академии экономики и права.

Автореферат разослан «24» ноября 2003 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук

 Ю.С. Харитонова

2003-А
18479

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Развитие науки и техники, широкое и повсеместное внедрение компьютеров и информационных технологий способствовали формированию современного информационного общества. С развитием всемирной сети Интернет, между субъектами различных государств возрастает обмен информацией, в том числе, и хранящейся в базах данных.

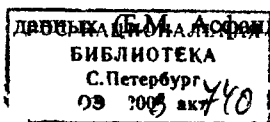
Базы данных сегодня являются необходимыми инструментами развития информационного рынка. Они вобрала в себя результаты интеллектуального творчества, и зачастую требуют вложения значительных финансовых, трудовых и иных ресурсов.

Вместе с тем имеются различия в правовой охране баз данных в законодательствах различных государств. Отсутствие согласованного подхода в этом вопросе является препятствием в развитии международного сотрудничества. Российская Федерация, как и все ведущие страны мира, заинтересована в поддержании высокого уровня правовой охраны баз данных.

Предлагаемое диссертационное исследование направлено на совершенствование российской системы правовой охраны баз данных, а именно, совершенствование регулирования отношений, возникающих при создании и использовании баз данных на основе анализа зарубежного опыта, законодательства Российской Федерации, судебной практики, а также трудов российских и зарубежных ученых в указанной области.

Степень научной разработанности проблемы. Комплексных исследований, специально посвященных правовой охране баз данных в Российской Федерации по существу нет.

Исследования отдельных аспектов правовой охраны баз данных связаны в основном с противоречиями в законодательных актах, касающихся правовой охраны программ для ЭВМ и баз данных.



Э.П. Гаврилов, И.А. Носова, Л.И. Подшибихин); введением в России специального права в отношении баз данных (И.А. Близнец, Н.В. Бузова, А.А. Кузьмин, Л.И. Подшибихин); вопросами регистрации программ для ЭВМ и баз данных в Роспатенте (А. Онорин, И. Силов, М. Фомичев).

Рассмотрение законодательных актов, научных работ, методических рекомендаций, а также материалов правоприменительной практики в данной области показало, что отдельные вопросы правовой охраны баз данных в Российской Федерации недостаточно урегулированы, что инициирует необходимость их научного исследования с целью разрешения имеющихся проблем.

Эти обстоятельства определили цели и задачи данного диссертационного исследования, а также его структуру и содержание.

Объект и предмет исследования. Объектом диссертационного исследования являются нормы действующего российского и международного законодательств, законодательств зарубежных государств, теоретические исследования, а также правоприменительная практика в сфере интеллектуальной собственности, а предметом диссертационного исследования — правоотношения, возникающие по поводу создания и использования баз данных.

Цели и задачи исследования. Целями исследования являются определение современного состояния правового регулирования отношений, возникающих в связи с созданием и использованием баз данных, выявление основных проблем и противоречий, существующих в данной области, а также выработка предложений по их урегулированию путем дальнейшего совершенствования российского законодательства.

Для достижения поставленных в исследовании целей ставятся следующие задачи:

1. Провести сравнительный анализ тенденций правовой охраны баз данных в международном законодательстве.

2. Проанализировать практику ведущих европейских государств, США, а также некоторых других стран в области правовой охраны баз данных.

3. Оценить соответствие российского законодательства в области правовой охраны баз данных общемировым тенденциям.

4. Исследовать правоотношения в области создания и использования баз данных для выявления особенностей, отличающих их от других объектов авторского права.

5. Оценить возможности правовой охраны баз данных в рамках действующего законодательства, а также разработать соответствующие предложения по совершенствованию нормативной базы Российской Федерации с учётом международного и национальных законодательств в данной области.

Методологические основы и методы исследования.

Методологические основы и методы исследования составляют как общенаучные методы исследования (исторический, системный, диалектический), в том числе логические методы (дедукции, индукции, метод аналогии), так и частнонаучные методы (сравнительно-правовой, формально-юридический, метод правового моделирования).

В процессе исследования были проанализированы законодательные акты, регламентирующие правовую охрану баз данных, как на национальном, так и на международном уровне. В качестве основных нормативных документов в диссертационной работе использовались следующие российские законодательные акты: Гражданский кодекс Российской Федерации¹ (часть первая), Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»² 1993 года (с изменениями 1995 года), Закон

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ. Принят Государственной Думой 21 октября 1994 г. (с изменениями и дополнениями). // «Российская газета» от 8 декабря 1994 г.

² Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., № 32, ст. 1242; Собрание законодательства Российской Федерации от 24 июля 1995 г., № 30, ст. 2866.

Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»³ 1992 года (с изменениями 2002 года); международные соглашения: Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений⁴ (в редакции 1971 года), Всемирная конвенция об авторском праве⁵ (в редакции 1971 года), Договор ВОИС по авторскому праву⁶ 1996 года, Соглашение о торговых аспектах прав на интеллектуальную собственность⁷ 1995 года, Директива Европейского Парламента и Совета о правовой охране баз данных⁸ 1996 года; национальные законы: Закон об авторском праве и смежных правах Германии⁹ 1965 года (с последующими изменениями и дополнениями), Закон об авторском праве, промышленных образцах и патентах Соединенного Королевства¹⁰ 1988 года (с последующими изменениями и дополнениями), Закон об интеллектуальной собственности Франции¹¹ 1992 года (с последующими изменениями и дополнениями), Закон Грузии «Об авторских и смежных правах»¹² 1999 года, Закон Республики Армения «Об авторском праве и смежных правах»¹³ 1999 года, Закон Республики Таджикистан «Об

³ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 22 октября 1992 г. № 42, ст. 2325; «Российская газета» от 28 декабря 2002 г., № 244.

⁴ Минков А.М. Международная охрана интеллектуальной собственности. - СПб.: Питер, 2001. С. 577.

⁵ Всемирная конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г. (пересмотрена в Париже 24 июля 1971 г.). // Бюллетень ЮНЕСКО «Авторское право», том XXXVI, № 1, 2002.

⁶ Минков А.М. Указ. соч. С. 626.

⁷ Минков А.М. Указ. соч. С. 676.

⁸ Council Directive on the legal protection of databases 1996 // Official Journal of the EC. L. 77. March 27, 1996. P. 20 et seq.

⁹ Подшибихин Л.И. Законодательство зарубежных стран по авторскому праву и смежным правам. - М.: Научно-исследовательское отделение по подготовке официальных изданий ФИПС, 2002. С. 6.

¹⁰ Подшибихин Л.И. Указ. соч. С. 82.

¹¹ Подшибихин Л.И. Указ. соч. С. 289.

¹² Подшибихин Л.И., Бузова Н.В. Законодательство об авторском праве и смежных правах государств-участников Содружества Независимых Государств и межгосударственные соглашения в этой области. - М.: ИНИЦ Роспатента, 2002. С. 104.

¹³ Подшибихин Л.И., Бузова Н.В. Указ. соч. С. 43.

авторском праве и смежных правах»¹⁴ 1998 года и другие законодательные акты.

Теоретическая основа исследования. Теоретической основой исследования являются труды отечественных и зарубежных специалистов по проблемам правовой охраны баз данных. Научные исследования по правовой охране баз данных ведутся российскими и зарубежными учеными в течение двух последних десятилетий. В ходе работы над диссертационным исследованием были изучены труды следующих ученых и специалистов в области права интеллектуальной собственности: Б.М. Асфандиарова, И.А. Близнаца, М.М. Богуславского, Э.П. Гаврилова, В.А. Дозорцева, В.И. Еременко, Л.Г. Кравца, Ю.Г. Матвеева, А.М. Минкова, И.А. Носовой, Л.И. Подшибихина, А.П. Сергеева, В.И. Серебровского, Н.А. Щамхаловой и других. Проблема правовой охраны баз данных обсуждается учеными стран Европейского союза, Соединенных Штатов Америки и других стран, в частности Ф. Готценом, Д. Липшиком, Б. Эдельманом, чьи работы также были исследованы.

Научная новизна исследования. Научная новизна диссертационного исследования обусловлена относительной новизной отношений, возникающих при создании, использовании и правовой охране баз данных как объектов авторского, а также специального права (*sui generis*). Если авторское право призвано охранять права автора, то специальное право (*sui generis*) – право составителя базы данных, который покажет, что был сделан качественно и/или количественно существенный вклад при получении, сверке или представлении содержания, запрещать извлечение и/или повторное использование в целом или существенной части, оцениваемой качественно или количественно, содержания этой базы данных (п.1 ст.7 Директивы Европейского Парламента и Совета о правовой охране баз данных 1996 года).³

¹⁴ Подшибихин Л.И., Бузова Н.В. Указ. соч. С. 309.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в следующих результатах:

1. В данной работе проанализированы современная отечественная и зарубежная судебная практика защиты баз данных, а также мнения специалистов в данной области.

2. С учетом отечественной и зарубежной практики и анализа зарубежного, международного и российского законодательства по правовой охране баз данных сделаны предложения по совершенствованию российского законодательства в данной области.

Научная новизна исследования нашла отражение в выводах и предложениях. В диссертационной работе сформулированы и выносятся на защиту следующие положения:

1. В связи со стремлением Российской Федерации развивать свое национальное законодательство по охране интеллектуальной собственности в направлении гармонизации с международным, представляется целесообразным привести определение базы данных, содержащееся в российском законодательстве, в соответствие с определением базы данных в Директиве Европейского Парламента и Совета о правовой охране баз данных 1996 года, что позволит распространить правовую охрану на базы данных, существующие в неэлектронной форме, как это определено в п.2 ст.1 указанной директивы: «База данных означает сборник независимых произведений, данных или других материалов, расположенных систематически или методически и доступных в индивидуальном порядке с помощью электронных или других средств». В связи с этим корректировке подлежат ст.4 закона «Об авторском праве и смежных правах» и ст.1 закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных».

2. Для признания базы данных охраноспособной по авторскому праву в российском законодательстве, имеются противоречия по числу необходимых критериев охраноспособности. Закон «О правовой охране

программ для электронных вычислительных машин и баз данных» полагает необходимым наличие двух критериев охраноспособности одновременно (подбор и организация), в то время как Закон «Об авторском праве и смежных правах» для признания баз данных охраноспособными, полагает достаточным одного критерия охраноспособности (подбор или расположение). Творчество автора базы данных может проявляться как в подборе, так и в расположении материалов. В этой связи, как представляется, было бы неправильно предоставлять правовую охрану базам данных только при наличии в ней двух критериев охраноспособности одновременно, ущемляя тем самым права автора.

С целью приведения закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» в соответствие с законом «Об авторском праве и смежных правах», а также нормами международно-правовых актов целесообразно внести следующие изменения и дополнения, касающиеся критериев охраноспособности баз данных:

2.1. Предлагается следующая редакция п.4 ст.3: «Предоставляемая настоящим Законом правовая охрана распространяется на базы данных, представляющие собой результат творческого труда по подбору или расположению данных...»;

2.2. Корректировке подлежит п.4 ст.5: «Авторское право на базу данных не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор и расположение произведений и материалов, входящих в эту базу данных».

3. В российском законодательстве имеются отдельные положения, предполагающие наличие программной основы базы данных. Электронные базы данных хотя и создаются и функционируют с использованием программ для ЭВМ, но имеют отличную от них основу. В основе базы данных лежат характеристики сборника, а именно, подбор и расположение материалов. В связи с тем, что интерфейс и алгоритм не могут лежать в основе сборников, коими являются базы данных, п.5 ст.3 закона «О правовой

охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» предлагается изложить в следующей редакции: «Предоставляемая настоящим Законом правовая охрана не распространяется на идеи и принципы, лежащие в основе программы для ЭВМ (в том числе на идеи и принципы организации интерфейса и алгоритма) или базы данных или какого-либо их элемента, а также языки программирования».

4. Предлагается откорректировать некоторые положения «Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию баз данных»¹⁵. Корректировка обусловлена необходимостью разрешения неопределенности при регистрации некоторых видов программ для ЭВМ и баз данных, а также предлагаемыми выше изменениями статей закона «Об авторском праве и смежных правах» (ст.4), закона «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» (ст.ст.1, 3, 5).

4.1. Неопределенность при регистрации некоторых видов программ для ЭВМ и баз данных возникает вследствие того, что и программы для ЭВМ, и базы данных могут содержать однотипные данные.

С целью разрешения этой неопределенности в выборе объекта регистрации п.14 «Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию оригинальных баз данных» целесообразно скорректировать следующим образом:

«14. На регистрацию представляются материалы, обеспечивающие однозначную идентификацию регистрируемой программы или базы данных, включая реферат.

Если программа для ЭВМ, содержит данные, не являющиеся охраноспособным по нормам авторского права произведением, называемым сборником, то регистрируется только программа для ЭВМ. Если же

¹⁵ «Российская газета» от 3 апреля 2003 г. № 63 (специальный выпуск).

программа для ЭВМ содержит данные являющиеся сборником, то в этом случае программа может быть зарегистрирована отдельно как программа для ЭВМ, а данные (сборник) могут быть зарегистрированы отдельно как база данных».

4.2. Пункт 17 «Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию баз данных» предлагается изложить в следующей редакции: «В целях идентификации регистрируемой базы данных следует представлять материалы, отражающие систематическое и методическое расположение содержащихся в ней независимых произведений, данных или других материалов (структуру и содержание базы данных) в объеме до 50 страниц».

4.3. В пункте 18 фразу «реферат, содержащий следующие сведения, предназначенные для последующей публикации в официальном бюллетене:», дополнить следующими словами: «(подпункты «д» и «з» применяются в отношении программы для ЭВМ и электронной базы данных)». Таким образом, данная фраза п.18 примет следующий вид: «реферат, содержащий следующие сведения, предназначенные для последующей публикации в официальном бюллетене (пункты «д» и «з» применяются в отношении электронной базы данных):».

Подпункт «ж» п.18 скорректировать следующим образом: «вид и версия системы управления базой данных (для электронной базы данных)».

Подпункт «и» п.18 скорректировать следующим образом: «объем программы для ЭВМ или электронной базы данных в машиночитаемой форме в килобайтах».

5. Предлагается ввести специальную охрану в Российской Федерации неоригинальных с точки зрения авторского права баз данных.

Целесообразность подобной охраны обусловлена тем, что вышеуказанные базы данных оказываются незащищенными в правовом смысле. Это обусловлено прежде всего тем, что многие неоригинальные базы

данных, например, телефонные справочники, каталоги, адресные книги и т.п., не подпадают под авторско-правовую охрану, в связи с тем, что для создания таких баз данных используются стандартные или механические приемы. Вместе с тем для создания таких баз данных требуются значительные финансовые, материальные, трудовые, интеллектуальные и иные затраты.

Иными словами, не защищенными оказываются инвестиции, вложенные в создание неоригинальных баз данных. То есть несанкционированное изъятие содержания баз данных с целью его использования или с целью создания новых баз данных нарушает интересы их составителя, нанося ему потенциальные или реальные материальные убытки. Кроме того, несанкционированное извлечение или повторное использование содержания баз данных может повлечь за собой негативные экономические последствия.

6. Одним из проблемных вопросов права *sui generis* является определение «существенного вклада» составителя базы данных при получении, сверке или представлении ее содержания. В соответствии с Директивой Европейского Парламента и Совета о правовой охране баз данных 1996 года (п.54 преамбулы, п.1 ст.7), бремя доказывания внесения существенного вклада, возлагается на составителя базы данных, созданной в результате внесения такого вклада.

В качестве возможных методик определения «существенного вклада» предлагаются следующие:

- с использованием принципа британского права «что достойно копирования, то, безусловно, достойно и охраны» Применительно к базе данных это означает, что если база данных достойна копирования (копируется и реализуется на рынке), то вклад, внесенный составителем в создание базы данных, может быть признан существенным;

- определение существенного вклада составителя при создании базы данных путем изменения существующей базы данных может

производиться по оценке существенной части вновь созданной базы данных, возникшей в результате изменения существующей базы данных.

7. Предлагается установить, что срок действия специального права на базу данных составляет 15 лет. Указанный срок начинает действовать с 1 января года, следующего либо за годом завершения создания такой базы данных, либо с 1 января года, следующего за датой, когда эта база данных впервые стала публично доступной. Здесь необходимо отметить, что любое значительное (качественно и (или) количественно) изменение содержания базы данных, потребовавшее от составителя внесения дополнительного существенного вклада, является основанием для установления нового срока действия исключительных прав на новую базу данных.

В результате нового существенного вклада в базу данных, создается новая база данных, со своим сроком охраны. На практике это будет означать, что лицо, приобретшее базу данных или доступ к базе данных, функционирующей в режиме «он-лайн», на законных основаниях, через 15 лет может использовать ее по своему усмотрению.

Составитель, внося существенное изменение в базу данных, создает новую базу данных, которая имеет свой собственный 15-летний срок охраны. Если же при внесении существенного вклада, в существующую базу данных внесены дополнения и изменения, которые можно определить как отдельный фрагмент, то при сохранении срока охраны первоначальной базы данных, предлагается установить новый срок охраны только для вновь созданного фрагмента.

8. В качестве исключения в отношении специального права рекомендуется установить возможность для законного пользователя базы данных как электронной, так и неэлектронной, без разрешения ее составителя извлекать в личных целях существенную часть ее содержания.

При современном развитии технологии обработки неэлектронных документов (электронного сканирования, обработки сканированного документа и создание электронной копии) и с дальнейшим ее

совершенствованием, различия между извлечением значительной части содержания базы данных из электронной и из неэлектронной базы данных «стираются». Поэтому, при наличии разрешения для извлечения в личных целях существенной части содержания неэлектронной базы данных и отсутствия такого разрешения в отношении электронной базы данных представляется не логичным.

Теоретическая и практическая значимость. Теоретическая и практическая значимость результатов исследования заключается в том, что содержащиеся в данной работе положения и выводы могут быть использованы правотворческими органами в процессе совершенствования российского законодательства по правовой охране баз данных, правоохранительными органами, органами суда и прокуратуры при проведении экспертиз в случаях возникновения споров между субъектами правоотношений, руководителями предприятий, организаций и учреждений при организации процессов создания и использования баз данных, в преподавании в высших учебных заведениях курсов гражданского права, а также для дальнейших научных исследований проблем, связанных с правовой охраной баз данных. Материалы представленного диссертационного исследования могут быть также использованы практическими работниками при осуществлении своих прав в данной области.

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре гражданско-правовых дисциплин Российского нового университета (далее - РосНОУ). Основные положения и выводы, выносимые диссертантом на защиту, получили апробацию через публикации по теме диссертации в сборниках трудов аспирантов РосНОУ. Некоторые результаты исследования опубликованы в сборнике третьей всероссийской научно-практической конференции «Правовая охрана интеллектуальной собственности в современных технологиях», проходившей в Зеленограде 2 июня 2003 года.

Положения и выводы, данного диссертационного исследования, использованы в учебном процессе при преподавании права интеллектуальной собственности в РосНОУ.

Структура диссертационного исследования. Диссертационная работа состоит из введения, двух глав, заключения, списка использованной литературы. Список использованной литературы включает более ста наименований.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертации, определяются ее цели и задачи, методологические основы и методы исследования, теоретическая основа исследования, отражается научная новизна, положения, выносимые на защиту, а также научная и практическая значимость и апробация результатов проведенного исследования.

Первая глава – «Специфика базы данных как объекта правовой охраны» включает три параграфа.

В первом параграфе рассмотрены основные этапы возникновения и развития баз данных как объектов правовой охраны в международном и отечественном законодательствах.

В ходе рассмотрения международных правовых актов (Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 года (далее – Бернская конвенция), Всемирная конвенция об авторском праве в редакции 1971 года (далее – Всемирная конвенция), Договор ВОИС по авторскому праву 1996 года (далее – Договор ВОИС), Соглашение о торговых аспектах прав на интеллектуальную собственность 1995 года (далее – Соглашение ТРИПС), Директива Европейского Парламента и Совета о правовой охране баз данных 1996 года (далее – Директива ЕС)) было определено, что в основе правовой охраны баз данных в международном сообществе лежит авторско-правовая охрана

сборников, представляющих собой результат творческого труда по подбору или расположению материалов. С возникновением электронных и неэлектронных баз данных и выявлением их специфических особенностей, им была предоставлена правовая охрана наравне со сборниками. В дальнейшем, для баз данных, в создание которых были вложены существенные инвестиции, были выработаны специальные нормы, обеспечивающие их правовую охрану. Таким образом, к середине 90-х годов XX века на международном уровне была сформирована существующая по настоящее время система правовой охраны баз данных.

В данном параграфе также были исследованы нормы по становлению правовой охраны сборников в России, в связи с тем, что в современном законодательстве базам данных предоставляется правовая охрана наравне со сборниками. С этой целью рассмотрены Закон «Об основах авторского права»¹⁶ 1925 года, Основы авторского права¹⁷ 1928 года, а также Гражданский кодекс РСФСР¹⁸ 1964 года.

Впервые термин «база данных» был введен в Законе РСФСР «О собственности в РСФСР»¹⁹ 1990 года. Однако в этом законе не было дано определения базы данных, сроков охраны, режима использования. Таким образом, отнесение баз данных к охраняемым объектам в упомянутом законе лишь декларировалось. Далее в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик²⁰ 1991 года базы данных были приравнены к сборникам.

¹⁶ Собрание законодательства РСФСР, 1925 г., № 7, ст. 67.

¹⁷ Собрание законодательства РСФСР, 1928 г., № 27, ст. 246.

¹⁸ Гражданский кодекс Российской Советской Федеративной Социалистической Республики. Утвержден Законом Российской Советской Федеративной Социалистической Республики от 11 июня 1964 г., введен в действие с 1 октября 1964 г. (в редакции Указа Президиума Верховного Совета РСФСР от 1 марта 1974 г.) // Ведомости Верховного Совета Российской Советской Федеративной Социалистической Республики, 1964 г., № 24, ст. 406; Ведомости Верховного Совета Российской Советской Федеративной Социалистической Республики, 1974 г., № 10, ст. 286.

¹⁹ Ведомости съезда народных депутатов РСФСР от 27 декабря 1990 г., № 30, ст. 416.

²⁰ Основы Гражданского Законодательства Союза ССР и республик (утверждены ВС СССР 31 мая 1991 г. № 2211-1). // Ведомости ВС СССР от 26 июня 1991 г., № 26, ст. 733.

Заключительным этапом в формировании в Российской Федерации законодательной базы по правовой охране баз данных стало принятие Закона Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» 1992 года (далее – Закон о БД) и Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» 1993 года (далее – Закон об авторском праве). Данные законы закрепили авторско-правовую охрану за базами данных.

Во втором параграфе рассмотрены определения базы данных в технической литературе, в законодательстве РФ по авторскому праву, в международных правовых актах, а также в законодательствах ряда зарубежных стран.

Проведенный анализ позволил сделать вывод, что определения базы данных в технической литературе и законодательных актах не тождественны между собой. В определении базы данных в техническом смысле в состав базы данных включаются как данные, так и отдельные программы для ЭВМ, предназначенные для обработки данных. В правовом определении, база данных рассматривается только как совокупность данных (сборник) без включения каких-либо программ для ЭВМ. Другими словами, технический объект база данных в законодательстве разделен на две составляющие (программную и информационную). Информационная часть в законодательстве определена как база данных (сборник), программная часть в законодательстве определена как программа для ЭВМ.

В международных правовых актах (Договор ВОИС, Соглашение ТРИПС, Директива ЕС) и законодательствах по авторскому праву ряда зарубежных стран (Закон об авторском праве и смежных правах Германии 1965 года с последующими изменениями и дополнениями (далее – Закон Германии), Закон об авторском праве, промышленных образцах и патентах Соединенного Королевства 1988 года с последующими изменениями и дополнениями (далее – Закон Великобритании), Закон об интеллектуальной собственности Франции 1992 года с последующими изменениями и

дополнениями (далее – Закон Франции), Закон Грузии «Об авторских и смежных правах» 1999 года) рассматриваются как электронные, так и неэлектронные базы данных, в российском же законодательстве по авторскому праву (Закон о БД и Закон об авторском праве) рассматриваются только электронные базы данных. Первоначально базы данных возникли как электронные объекты (компьютерные базы данных), однако впоследствии в международном законодательстве это понятие было распространено и на некоторые разновидности неэлектронных сборников. В действующем российском законодательстве понятие «база данных» пока не распространено на неэлектронные сборники.

Далее было установлено, что для признания базы данных охраноспособной по авторскому праву в российском законодательстве, имеются противоречия по количеству необходимых критериев охраноспособности. Закон о БД полагает необходимым наличие двух критериев охраноспособности одновременно (подбор и организация), в то время как Закон об авторском праве и международные правовые акты (Договор ВОИС, Соглашение ТРИПС, Директива ЕС) для признания баз данных охраноспособными, полагают достаточным одного критерия охраноспособности (подбор или расположение).

В третьем параграфе рассмотрено отражение содержания понятия «база данных» в законодательстве Российской Федерации. База данных, как объект авторского права, является объектом интеллектуальной собственности. В законодательстве по авторскому праву базы данных представляют собой разновидность сборника. Между отдельными нормами Закона об авторском праве и Закона о БД имеются несоответствия. Споры, возникающие при использовании норм данных законов, разрешаются в судебном порядке.

Следует также отметить, в законодательных и подзаконных актах («Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин и заявки на

официальную регистрацию баз данных» 2003 года (далее – Правила)) имеются нечеткие определения, «размывающие» границы представления базы данных как сборника, позволяя предположить наличие в базе данных некой программной составляющей.

В целях устранения вышеуказанных несоответствий и неопределенностей в Законе о БД и Правилах, представляется целесообразным скорректировать их отдельные положения путем внесения предлагаемых в данной диссертационной работе изменений и дополнений.

Вторая глава – «Современные тенденции и проблемы правовой охраны баз данных» состоит из четырех параграфов.

В первом параграфе были проанализированы тенденции правовой охраны баз данных в международном законодательстве. В результате проведенного анализа было выявлено, что основополагающей тенденцией правовой охраны баз данных в международном законодательстве, является стремление государств создать универсальный всеобъемлющий правовой механизм охраны баз данных.

Также были выявлены и другие тенденции правовой охраны баз данных в международном законодательстве:

- предоставление авторско-правовой охраны как электронным, так и неэлектронным базам данных (Соглашение ТРИПС (ст.10), Договор ВОИС (ст.5), Директива ЕС (ст.1));
- в дополнение к охране баз данных авторским правом разработан новый механизм правовой охраны баз данных - специальным правом (*sui generis*). Положения об охране баз данных правом *sui generis* закреплены в Директиве ЕС (Глава III). Данный механизм позволяет обеспечить правовую охрану баз данных, являющимся результатом финансовых и иных инвестиций.

В целях гармонизации европейского и американского законодательств по охране баз данных специальным правом в рамках ВОИС был подготовлен

проект Договора ВОИС «Об интеллектуальной собственности в отношении баз данных».

- применение законодательства о недобросовестной конкуренции как одного из механизмов охраны баз данных, неоригинальных с точки зрения авторского права.

Не получили международного признания тенденции:

- рассмотрения программ для ЭВМ, используемых для создания и функционирования базы данных, как части базы данных (п.2 ст.1 Директивы ЕС: «охрана...не применяется к программам для ЭВМ, используемым для создания или функционирования баз данных...»);

- применения смежных прав к охране баз данных неоригинальных с точки зрения авторского права. Такая тенденция не нашла отражения ни в международных законодательных актах, ни в национальных, в связи с тем, что смежные права являются правами, производными от авторских, которым присущи критерии оригинальности и творческой новизны. Неоригинальные с точки зрения авторского права базы данных не обладают вышеуказанными критериями, поэтому предоставление им правовой охраны в рамках смежных прав представляется неправильным.

Во втором параграфе были рассмотрены состояние и тенденция правовой охраны баз данных в отдельных зарубежных странах.

Основополагающей тенденцией правовой охраны баз данных, является стремление государств гармонизировать свое законодательство в соответствии с международными правовыми актами с целью создания единого правового пространства.

Для правовой охраны оригинальных баз данных используются нормы авторского права. В ведущих европейских государствах критериями охраноспособности баз данных по авторскому праву являются: подбор данных, расположение данных (Закон Германии, Закон Великобритании, Закон Франции).

Для правовой охраны неоригинальных баз данных в странах ЕС введено специальное право (Бельгия, Испания, Италия, Нидерланды, Германия, Франция), основанное на положениях Директивы ЕС; в США вопрос об охране баз данных специальным правом исследуется (Законопроект H.R. 354 «Collections of Information Antipiracy Act»). Отдельные страны в настоящее время воздерживаются от введения специального права в отношении баз данных (Япония, Китай и др.).

В некоторых странах в качестве средств правовой охраны неоригинальных баз данных используются законодательства о коммерческой тайне, о недобросовестной конкуренции, а также нормы договорного права.

Срок правовой охраны баз данных в европейских странах (Германии, Франции, Великобритании) в рамках авторского права увеличен по сравнению со сроком, определенным в Бернской конвенции с 50 до 70 лет после смерти автора.

Срок правовой охраны баз данных в европейских странах в рамках специального права составляет 15 лет. В целях гармонизации американского и европейского законодательств по охране баз данных специальным правом, срок охраны неоригинальных баз данных в США имеет тенденцию к уменьшению с 25 лет (H.R. 3531 «Акт о вкладе в развитие баз данных и антипиратских мерах в области интеллектуальной собственности»²¹ 1996 года) до 15 лет (Законопроект H.R. 354 «Collections of Information Antipiracy Act» 1999 года).

В третьем параграфе исследовались возможности совершенствования правовой охраны баз данных в Российской Федерации:

1. Совершенствование правовой охраны баз данных в РФ рамках авторского права.

Установлены некоторые противоречия и неточности в действующем законодательстве и даны рекомендации по их устранению.

²¹ Database Investment and Intellectual Property Antipiracy Act H.R. 3531 (104th Congress) 1996.

В целях гармонизации законодательства Российской Федерации с международным законодательством и законодательством ведущих европейских стран, предлагается привести в соответствие с положениями Директивы ЕС Закон об авторском праве и Закон о БД.

2. Совершенствование правовой охраны баз данных, путем введения в РФ специального права.

Представляется целесообразным введение специальной охраны баз данных в России. Необходимость введения права *suī generis* обусловлена тем, что в действующем Российском законодательстве неоригинальные с точки зрения авторского права базы данных не охраняются, хотя на их создание требуются значительные финансовые, интеллектуальные, материальные и иные затраты. Затраты, на производство как оригинальных, так и неоригинальных баз данных, требуют надежной правовой охраны. В целях гармонизации законодательства Российской Федерации с международными правовыми актами необходимо привести в соответствие Закон об авторском праве и Закон о БД с положениями Директивы ЕС. Правовую охрану в соответствии с указанными законами необходимо предоставить базам данных, существующим как в электронной, так и неэлектронной формах.

В четвертом параграфе рассмотрены имеющиеся возможности правовой охраны неоригинальных баз данных в Российской Федерации (законодательствами о коммерческой тайне, о защите информации, а также о недобросовестной конкуренции).

В результате проведенного исследования было выявлено, что законодательство Российской Федерации о коммерческой тайне (прежде всего Гражданский кодекс Российской Федерации) и Закон «Об информации, информатизации и защите информации»²² в редакции от 10 января 2003 года (далее - Закон об информации) рассматривают в качестве объекта правовой

²² Российская газета» от 22 февраля 1995 г.; Собрание законодательства Российской Федерации от 13 января 2003 г. № 2 ст. 167.

охраны информации (содержание базы данных), а не саму базу данных (инвестиции, вложенные в базу данных).

Как представляется, возможна правовая охрана объекта база данных через охрану содержания этого объекта, однако, это вряд ли будет наилучшим решением. Вышеприведенные законы по охране информации (содержание базы данных) не охватывают всех баз данных, а только отдельные их разновидности:

- коммерческая тайна – базы данных, содержащие информацию, являющуюся коммерческой тайной,
- Закон об информации – базы данных, содержащие документы.

Построение же всеохватывающей системы охраны баз данных через соответствующее законодательства по всем возможным видам информации, вряд ли целесообразно. Поэтому, наиболее правильным было бы защищать объект «база данных» (инвестиции, вложенные в базы данных) собственным правом (*sui generis*). Специальное право в отношении баз данных применяется независимо от охраноспособности содержания баз данных по авторскому праву или иным правам (п.4 ст.7 Директивы ЕС). То есть, предполагается, что для охраны баз данных, в создание которых были вложены инвестиции кроме специального права, может быть применено и иное право, в том числе и вышеуказанные.

Закон «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»²³ в редакции от 9 октября 2002 года (далее – Закон о конкуренции) носит более общий характер. В этом его преимущество перед вышеуказанными законами. Вместе с тем, ввиду своей общности в нем не могут быть предусмотрены отдельные положения правовой охраны специфические для баз данных. Возможно совместное использование Закона о конкуренции со специальным правом, как это предусмотрено в п.47 преамбулы Директивы ЕС.

²³ «Российская газета» № 89, 1991 г.; Собрание законодательства Российской Федерации от 14 октября 2002 г., № 41, ст. 3969.

В заключении дан краткий обзор проблем, рассмотренных в диссертационном исследовании.

Список опубликованных научных работ по теме диссертационного исследования:

1. *Павлов А.В., Сычев А.Е.* Проблемы правовой охраны баз данных. // Тезисы докладов третьей Межвузовской научно-практической конференции «Проблемы развития юридических и социально-экономических наук в России». – М.: РосНОУ, 2001. – С. 42-45.

2. *Сычев А.Е.* Концепция информационного общества в современной философии. // Тезисы докладов третьей Межвузовской научно-практической конференции «Проблемы развития юридических и социально-экономических наук в России». – М.: РосНОУ, 2001. – С. 143-146.

3. *Сычев А.Е.* База данных и ее правовая охрана. // Сборник научных статей аспирантов Российского нового университета. Выпуск 1, Часть II – М.: МФТИ, 2002. – С. 109-116.

4. *Сычев А.Е.* Двойственная сущность базы данных как объекта авторского права. // Тезисы докладов четвертой научной конференции Российского нового университета «Актуальные проблемы науки и современное состояние развития российского общества». – М.: РосНОУ, 2003. – С. 104-108.

5. *Сычев А.Е.* Тенденции правовой охраны баз данных в Российской Федерации. // Тезисы докладов третьей всероссийской научно-практической конференции «Правовая охрана интеллектуальной собственности в современных технологиях». – М.: МИЭТ. – 2003. – С. 68-74.

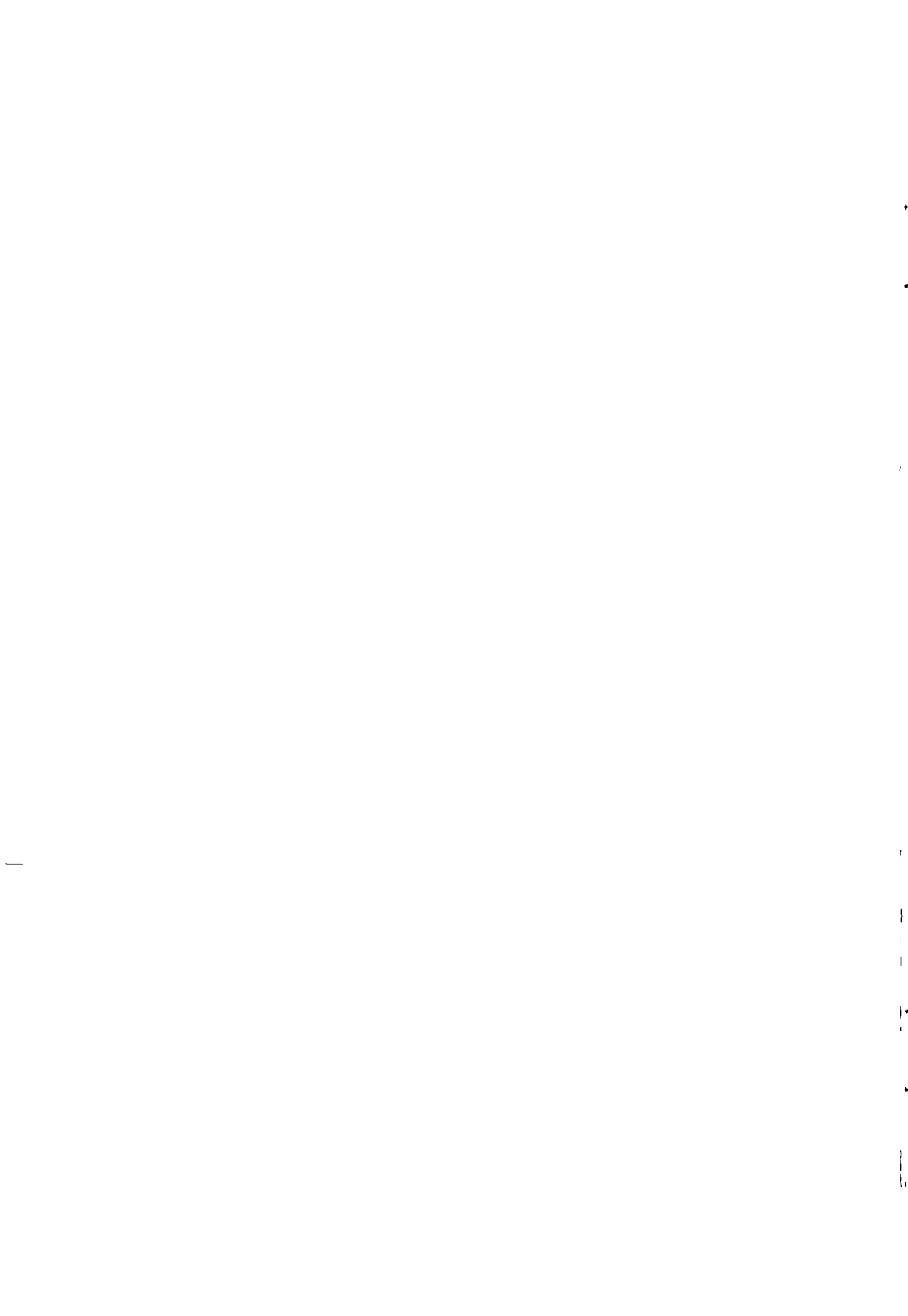
Отпечатано в ООО «Компания Спутник+»

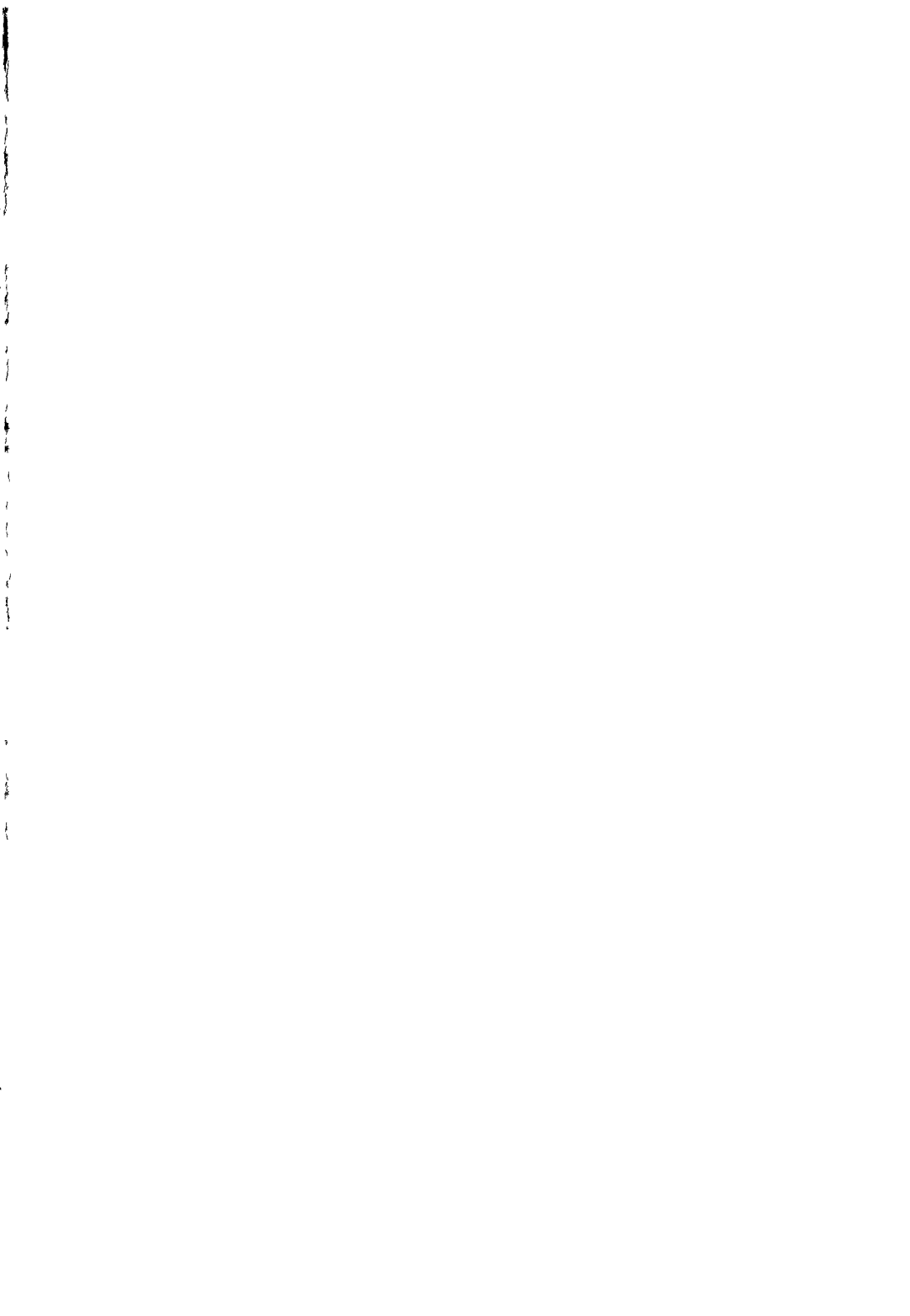
ПД № 1-00007 от 25.09.2000 г.

Подписано в печать 24.11.03

Тираж 75 экз. Усл. п.л. 1,5

Печать авторефератов (095) 730-47-74





2003-A

18479

18479