

Балмагамбетова Л.Ю.

Генеральный директор ЧУ «Некоммерческая организация по защите авторских и смежных прав «Аманат»

«Актуальные вопросы в работе ОКУПов в современных условиях»

Выступая 15.11.2018 г. в Астане на X Международной конференции «Cable Asian TV» наш модератор Братусь Д.А., сказал «ориентируясь на сегодняшние тренды, на опыт соседей по ближнему зарубежью, на тенденции развития законодательства об интеллектуальной собственности в развитых странах, хочется заглянуть на десяток-другой лет вперед и понять, каким оно станет - авторское право Республики Казахстан? Будет ли оно в принципе существовать или потонет в море идей «Пиратской партии», которая с каждым годом завоевывает все большую аудиторию? И каждое новое заявление о «налоге на Интернет» делает эту партию все более популярной. Или, например, авторское право рискует раствориться в доктрине так называемой *свободной культуры*, активно пропагандируемой американским правоведом Лоуренсом Лессигом? Имеет ли авторское право шанс на выживание в условиях массового создания произведений и объектов смежных прав не человеком, а искусственным интеллектом? Что же восторжествует в эпоху цифровизации и роботизации: «копирайт» или «копилефт»?»¹

У меня же возникает вопрос: Что будет с системой коллективного управления в Казахстане? Будут ли организации по коллективному управлению (ОКУПы) существовать через 5-10 лет, или данные организации исчезнут, и на их месте появятся новые коммерческие структуры, созданные не правообладателями, и даже не резидентами Республики Казахстан, а лицами, которые на базе коллективного управления строят свои бизнес- модели.

«Зародившись в начале XVIII века институт авторского права как системы регуляции государством конкурентных отношений на рынке и контроля за контентом книг, в XIX веке постепенно стал развиваться в сторону регуляции отношений не столько между государством и индустрией, сколько между авторами и индустрией, то есть, именно, в том направлении, которое система права приняла в XX веке на основе международных соглашений. Это нашло свое отражение в базовом в истории системы авторского права документе, которым стала Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений, остающаяся ключевым международным соглашением в сфере авторского права и по сей день. Конвенция закрепила принципы автоматической охраны авторских прав и презумпции авторства: автор получает свои права без всякой

1. «О будущем казахстанского авторского права...» Д. Братусь, доклад на X Международной конференции «Cable Asian TV» Астана 2018 год.

регистрации по факту создания им произведения, который не требует никакого свидетельства или фиксации самого произведения. Кроме того, Конвенция ввела принципы национального режима охраны и независимости охраны авторских прав, тем самым дав авторам возможность претендовать на охрану вне зависимости от государственных границ, но по законам государств, эту охрану осуществляющих. Сделав основной акцент на правах именно автора, а не издателя, авторы Бернской конвенции, даже с учётом самых последних изменений, принятых в 1971 г., остались, однако, в рамках традиционной индустриальной модели авторского права, имеющего дела с вещами как физическими носителями произведений, определив литературные и художественные произведения как продукцию. Пятнадцать лет назад в целом уже были видны контуры интернета, но тогда было сложно предположить, что спустя не слишком большое время интернет и IT-технологии в целом будут решающим образом влиять на мировую экономику и жизнь миллиардов людей, делая любую информацию легко доступной в самом удаленном уголке планеты.¹

Под натиском новых реалий отрасль интеллектуального права стремительно развивается: оборот интеллектуальной собственности усложняется и становится более концентрированным. Новые технологии расширяют круг лиц, которые занимаются интеллектуальной деятельностью, создаются новые нематериальные объекты права, новые способы использования этих объектов.

И, безусловно, ставка делается на цифровую форму описания и распространения объектов интеллектуальной собственности. Все ключевые институты данной сферы сосредоточены на переходе на цифру- происходит оцифровка архивов и основной информации, создание нового цифрового инструмента. Развитие движется по пути унификации всех понятий и процессов, главным образом стремясь сформировать трансграничный рынок сферы интеллектуальной собственности- мир без границ.

А организации по коллективному управлению имущественными правами правообладателей (ОКУПы), в частности, в Казахстане, продолжают работать по старинке. Отчеты об использованных правах мы собираем в бумажном виде, начисления вознаграждения часто производятся в ручную, на запросы правообладателя о предоставлении расшифровки начисленного вознаграждения требуется 3-5 дней, так как надо в ручную сформировать таблицу таких данных. Новые договоры, также, заключаем в бумажном виде. Сначала пользователь знакомится с типовым вариантом, затем, отработываем какие-то пункты, потом подписывает пользователь и направляет нам часто по почте, получив, мы подписываем со своей стороны и отправляем пользователю. И на это уходит, иногда, 2-3 недели.

1. *Авторские права в интернете. Перспективы системы авторского права и поддержка общественного достояния.* И. Засурский, В.Харитонов, С. Козловский, А.Алексеева. Москва Ассоциация интрнет-издательств 2012г. стр. 352

По-моему мнению, настало время для пересмотра деятельности ОКУПов. В частности, ОКУПы должны в своей деятельности применять цифровые технологии, и при заключении договоров, и при составлении Отчетов об использованных правах, и при начислении вознаграждения, и при уведомлении правообладателя о начисленных и выплаченных ему суммах.

То, что необходимы изменения, понимает и наш уполномоченный орган - Министерство юстиции Республики Казахстан. Недавно все ОКУПы получили Концепцию к проекту Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования законодательства в сфере интеллектуальной собственности». В рамках данной Концепции предлагается расширенное управление правами ввести в сферах, связанных с сообщениями в эфир и по кабелю и предоставлять только одной организации. Предлагается применить новые подходы к системе коллективного управления правами путем введения саморегулирования ОКУП с целью обеспечения прав авторов и правообладателей на получение причитающегося вознаграждения и обеспечения эффективной и прозрачной деятельности ОКУП. По мнению разработчиков Концепции, с введением саморегулирования государственная функция по выдаче свидетельства об аккредитации ОКУП будет заменена на выдачу саморегулируемой организацией разрешительного документа для ОКУП на расширенное управление правами. Порядок выдачи разрешительного документа будет утвержден уполномоченным органом. Учитывая, что субъекты сферы коллективного управления, располагают лучшими экспертными возможностями, за саморегулируемыми организациями будет закреплена функция по разработке и принятию стандартов и правил с учетом проблемных вопросов сферы, тенденций рынка и т.д., что более эффективно будет способствовать развитию рынка. За саморегулируемой организацией будет закреплена функция по контролю за деятельностью своих членов в части соблюдения ими требований законодательства, а также правил и стандартов саморегулируемой организации. Контроль, в соответствии с Законом «О саморегулировании», будет осуществляться путем проверок. За уполномоченным органом остаются полномочия по контролю над саморегулируемой организацией, в том числе путем участия на их общих собраниях, утверждения формы отчетности, представляемой ОКУП, а также получения ежегодной информации о деятельности ОКУП. Кроме того, при неудовлетворенности действиями саморегулируемой организации авторы, иные правообладатели или пользователи будут вправе обратиться в уполномоченный орган, который в случае выявления нарушений будет рассматривать вопрос о прекращении деятельности саморегулируемой организации. По мнению разработчиков Концепции, указанные выше меры будут способствовать усилению защиты прав авторов, иных правообладателей и пользователей при взаимодействии с ОКУП, а также стимулированию развития сферы коллективного управления правами.

В целях повышения прозрачности деятельности ОКУП по распределению вознаграждений в рамках Концепции предлагается обязать ОКУП обеспечить всем правообладателям и пользователям автоматизированный доступ к информации, касающейся деятельности ОКУП. Так, автор, иной правообладатель или пользователь посредством создания «личного кабинета» на интернет-ресурсе ОКУП должен получить доступ к информации по распределенным суммам вознаграждения, включая удержанные ОКУП суммы, к информации по использованию объектов авторских и смежных прав. Кроме того, в целях обеспечения своевременного получения заинтересованными лицами отчетной информации по деятельности ОКУП, предлагается установить сроки размещения ОКУП итогов ежегодного аудиторского отчета в средствах массовой информации.

В рамках Концепции предлагается уменьшить размер собранного ОКУП вознаграждения, которое ОКУП вправе использовать на административные расходы и специальные фонды. В соответствии со статьей 46 Закона «Об авторском праве и смежных правах» суммы, предоставляемые для ОКУП на покрытие фактических расходов по сбору, распределению и выплате вознаграждения не должны превышать 30% от общей суммы собранного вознаграждения. При этом передовой зарубежный опыт демонстрирует, что расходы организации, управляющих правами на коллективной основе на свое содержание не превышают 15% от собранных вознаграждений. В этой связи снижение совокупности расходов ОКУП на административные нужды и специальные фонды до 30% будет соответствовать мировым стандартам, и позволит повысить уровень удовлетворенности авторов размерами своих вознаграждений. Кроме того, учитывая различную специфику объектов авторского права и смежных прав, предлагается разграничить деятельность ОКУП в отдельно в сфере авторского права и отдельно в сфере смежных прав.

Обсуждение новой Концепции скоро начнется. Я думаю, что уже в следующем году нас жду изменения в действующем законодательстве в области коллективного управления правами.

Но пока изменения обсуждаются, мы не должны стоять на месте. Работники ОКУПов знают, что постоянно на различных площадках мы слышим претензии об отсутствии открытости и прозрачности нашей деятельности. Кризис доверия стал следствием отсутствия унифицированных механизмов сбора и начисления вознаграждения и инфраструктуры для их реализации в ОКУПах.

«Информация- это нефть 21 века», это слова Дэвида Стоппс, издателя книги «Музыка, как источник дохода», директора по вопросам авторского права и смежных прав Форума музыкальных менеджеров Соединенного Королевства, члена Британского Совета по авторскому праву. Эти слова очень хорошо подтверждают мнения, которые мы слышим на публичных встречах с пользователями, с правообладателями и их представителями. И пользователи и правообладатели хотят получать информацию- как работает ОКУП, выплачивает ли вознаграждения, как сотрудничает с международными организациями. ОКУПам необходимо работать над созданием и внедрением унифицированных механизмов сбора, начисления, выплаты, собранных вознаграждений, и доведения всей информации о своей работе до правообладателя.

Знакомясь с мнением директора по стратегическим проектам Института исследования интернета Левовой И., я обратила внимание на основные направления реформирования ОКУП в мире:

1. Совершенствование механизмов юридической ответственности за нарушение исключительных прав на охраняемые объекты авторских и смежных прав;
2. Изменение подходов к лицензированию контента в сети Интернет. Данное развитие характеризуется такими процессами как глобализация, стандартизация, унификация, гармонизация, информатизация и т.п.;
3. Внедрение технологий управления правами в цифровой среде (digital rights management) и ведение автоматизированного учета использования контента, автоматизированных расчетов между Интернет-площадками, правообладателями и пользователями, зачастую при посредничестве ОКУП;

4. Участие организаций по коллективному управлению правами в отношениях между правообладателями и Интернет-площадками на основе прозрачных для всех сторон программных продуктов;
5. Стандартизация деятельности ОКУП;
6. Трансграничное лицензирование. 1

Как видно, это перекликается с тем, о чем я говорила выше.

«Авторское право – узаконенный инструмент который был создан не сразу, он изменялся в соответствии с эволюцией творчества и технических знаний. Он был создан для обеспечения баланса между интересами авторов (творцов) и интересами широкой общественности, и как таковой включает в себя средства защиты и ограничений. Авторское право – это один из многих инструментов, предназначенных для помощи творчеству и он не должен рассматриваться как самоцель.

В связи с возросшими техническими возможностями по производству и распространению культурных благ, важно чтобы авторы произведения были идентифицированы, признаны и зарегистрированы. Это предполагает разработку и внедрение новых инструментов, баз данных и норм, которые должны поощряться и поддерживаться различными институтами.

В контексте наступления цифровой эпохи могут быть разработаны различные варианты, необходимые для признания авторства, их лучшего вознаграждения, чтобы при этом максимально были использованы технические возможности для того, чтобы обмениваться и делиться культурной продукцией. Для того, чтобы двинуться в этом направлении и предпринять адекватные действия, необходимо рассматривать ситуацию именно с точки зрения тех, кто творит.²

Это мнение, опять же говорит о том, что система коллективного управления должна меняться.

Проводя Конференции, подобные той, на которой мы сегодня участвуем, мы хотим обмениваться опытом, учиться у наших партнеров, и благодаря, полученным знаниям, меняться, с учетом требований современного мира. И тогда никто не сможет сказать, что система коллективного управления исчерпала себя и должна исчезнуть.

Спасибо за внимание.

-
1. *«Окупы в других странах: как это работает» Левова И. доклад на Конференции кабельной и медиаиндустрии «Глобализация рынка и развитие бизнеса операторов цифрового телевидения» Алушта 2016 год.*
 2. *«Творчество и авторское право в цифровую эпоху». Совместное заявление объединенной группы Партии зеленых и Европейского свободного альянса в Европарламенте. 2011 год*