

СОЗДАНИЕ СИСТЕМЫ ОХРАНЫ АВТОРСКИХ ПРАВ В ОЦЕНОЧНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Оглавление:

Введение

1. Правовая основа защиты
2. Цели нарушения авторских прав
3. Особая система защиты ОИС в сфере оценочной деятельности
4. Коллегиальный орган защиты
5. Перечень правообладателей и алгоритмы работы с ним
6. Рычаги давления на пользователей краденых ОИС и их реализация
7. Финансирование Проекта
8. Юридически – правовые вопросы
9. Особенности оперативной работы с Перечнем правообладателей

Введение

Современный уровень создания отчетов по оценке, консультационных заключений, ТЭО, бизнес-планов и инвестиционных проектов опирается на источники информации, защищаемые авторскими правами. Регулярный выпуск специализированных сборников, справочников, программных продуктов и иных материалов исторически на территории РФ связано с научно-исследовательской работой немногочисленных фирм. Важной особенностью таких материалов является «неуничтожаемость» — они не исчезают после использования и ими можно пользоваться многократно, копируя без ограничений.

Исключительные права на объекты интеллектуальной собственности (далее - ОИС) принадлежат фирмам-правообладателям. Неисключительные права пользования приобретаются специализированными фирмами (оценочными, консалтинговыми, аудиторскими, подразделениями банков и т.п.) и субъектами оценочной деятельности (физическими лицами и индивидуальными предпринимателями).

Необходимую, для работы с такими материалами, возможность копирования всё чаще используют с нарушением исключительных прав, распространяя ОИС с использованием ресурсов сети интернет и извлекая выгоду от реализации по демпинговым ценам, нанося ущерб правообладателям. Для борьбы с распространением краденых и контрафактных ОИС предлагается построить особую систему защиты.

1. Правовая основа защиты

ГК РФ Статья 1252. Защита исключительных прав

1. Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, требования:

1) о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия;

3) о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб, в том числе нарушившему его право на вознаграждение, предусмотренное статьей 1245, пунктом 3 статьи 1263 и статьей 1326 настоящего Кодекса;

4) об изъятии материального носителя в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права.

3. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, при нарушении исключительного права правообладатель вправе вместо возмещения убытков требовать от нарушителя выплаты компенсации за нарушение указанного права. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков.

Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных настоящим Кодексом, в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости.

Если одним действием нарушены права на несколько результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, размер компенсации определяется судом за каждый неправомерно используемый результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. При этом в случае, если права на соответствующие результаты или средства индивидуализации принадлежат одному правообладателю, общий размер компенсации за нарушение прав на них с учетом характера и последствий нарушения может быть снижен судом ниже пределов, установленных настоящим Кодексом, но не может составлять менее пятидесяти процентов суммы минимальных размеров всех компенсаций за допущенные нарушения.

2. Цели нарушения авторских прав

Нарушение авторских прав может преследовать несколько целей:

- Необоснованное обогащение за счет перепродажи материалов по демпинговым ценам;
- Намеренное искажение материалов в своекорыстных целях;
- Подрыв доверия к фирмам – правообладателям исключительных прав;
- Демонстрация уголовно ненаказуемых возможностей по обходу систем защиты материалов и информационных ресурсов (обход технических средств защиты, снятие электронных идентификаторов и специализированных защитных знаков, модификация материалов и т.п.).

Наиболее значимым является нарушение авторских прав путем искажения данных, представленных в материалах и на информационных ресурсах, в своекорыстных целях.

3. Особая система защиты ОИС в сфере оценочной деятельности

Борьба с «утечками» путем поиска и выявления ресурсов в сети интернет, через которые ведется незаконная деятельность, трудоемкое и сравнительно безрезультатное занятие. Пользователи формально анонимны, регистрация на большинстве сайтов проста, действия администраций сайтов варьируются от неторопливости до халатности, что, в совокупности, создает предпосылки для нанесения значительно ущерба правообладателям и имеет видимость безнаказанности.

Рассмотрим типичную сбытовую цепочку для информационных ресурсов в настоящее время:

- ОИС создается на определенной фирме (или фирма приобретает исключительные права на ОИС);
- Рынок показывает ценообразование ОИС путем начисления к себестоимости создания и формирования носителей еще дополнительных издержек (реклама, презентации и т.п.) и прибыли предпринимателя:

Соис = Себестоимость + Дополнительные издержки + Прибыль предпринимателя.

- ОИС выводится на рынок преимущественно через сеть Интернет и рекламу в доступных для Оценщиков и Консультантов информационных ресурсах;
- Начинается реализация ОИС по цене **Соис** с учетом затрат на рекламу;
- Примерно через 1-2 недели на рынке появляются предложения по «контрафактным» ОИС при цене порядка 10 – 20% от **Соис**.

Рассмотрим типичную цепочку распространения краденных материалов. Поскольку большинство распространяемых ОИС имеют те, либо иные механизмы защиты, как правило, контрафактное распространение сопровождается модификацией материалов, как минимум – с целью затруднить идентификацию нарушителя, как максимум – распространить либо материалы содержащие искаженные данные (цели могут быть различны), либо модифицированные файлы (со спецификациями файлов электронных документов и способах внедрения вредоносного ПО можно ознакомиться на профильных ресурсах). Далее рассматривается только распространение собственно ОИС:

- Частное лицо (физическое) или юридическое лицо (в редких случаях) приобретает легальное ОИС для перепродажи, - т.е. реализации в качестве «пиратского» ОИС (далее ПОИС);
- Данные, приведенные в ПОИС, используются в отчетах по оценке, консалтингу, ТЭО, бизнес-планах, инвестиционных проектах, статьях и т.п.;
- Отчеты, консультационные заключения, статьи и т.п., обычно, связаны с ФИО оценщиков, консультантов, научных работников и определенными специализированными фирмами;
- Вышеупомянутые материалы, например, отчеты об определении кадастровой стоимости в размере рыночной или оценке имущества банкротов - общедоступны, частично, имеют ограниченный круг пользователей (Исполнитель-Эксперт-Заказчик-Третья сторона), частично - отчеты и консультационные заключения, носят конфиденциальный характер (Заказчик - Исполнитель).

Рассмотрим цепочку раскрытия информации в оценочной деятельности:

- Отчет по оценке может быть проверен в банках при его назначении для целей залога, кредитования, оценки прав требования и т.п.;

- Отчет по оценке может быть проверен в крупных корпорациях, где аккредитованы отдельные оценочно-консалтинговые компании;
- Отчет по оценке может быть проверен в Экспертных Советах СРО;
- Отчет по оценке может быть проверен в Федеральных и Региональных органах, отвечающих за проверку отчетов по оценке;
- Отчет по оценке может быть проверен судебными Экспертами при решении вопросов определенных судебных тяжб;
- Отчет по оценке может быть проверен при решении досудебных разбирательств;
- Отчет по оценке может проходить методологическую проверку на фирме, где за его выпуск в соответствии с нормативными требованиями отвечает методолог (если в отчете каждый раздел привязан к ФИО определенного Оценщика) и т.д.

Вышеприведенные данные показывают, что **в большинстве случаев** можно идентифицировать пользователей ПОИС (физических и юридических лиц) при варианте сопоставления их с Перечнем правообладателей неисключительных прав на ОИС (далее **Перечень**).

В настоящее время такого Перечня не существует.

Выводы:

- Система защиты авторских прав в оценочной деятельности может быть обеспечена еще одним направлением, основанным на работе не с распространением ПОИС, а с конечными пользователями ПОИС;
- В оценочной деятельности субъектами являются физические лица, против которых и может быть направлена профилактическая работа, связанная с защитой авторских прав;
- Субъект оценочной деятельности (ИП или сотрудник определенной оценочно-консалтинговой фирмы, работающий по трудовому договору) при пользовании ПОИС нарушает морально-этические нормы, соблюдение которых предписано нормативно-законодательными актами;
- Механизм **индивидуальной защиты** заключается в сопоставлении ФИО субъекта оценочной деятельности, использующего в отчете по оценке авторизованные ОИС, с Перечнем пользователей неисключительных прав на ОИС в части нахождения ФИО в Перечне по наименованию ИП или по наименованию фирмы - приобретателя неисключительных прав. При отсутствии ФИО субъекта и фирмы-Исполнителя в Перечне по наименованиям может подаваться жалоба в Дисциплинарный комитет СРО;
- Механизм **исполнительной защиты** заключается в сопоставлении ФИО субъекта оценочной деятельности, использующего в отчете по оценке авторизованные ОИС, с Перечнем пользователей неисключительных прав на ОИС в части нахождения ФИО субъекта в Перечне по наименованию ИП или по наименованию фирмы - приобретателя неисключительных прав. При отсутствии ФИО субъекта и фирмы - Исполнителя в Перечне по наименованиям может подаваться жалоба в банки, Корпорации, судебные инстанции, Дисциплинарный комитет СРО. Последствия для фирм-Исполнителей будут заключаться в лишении аккредитации, привлечении к судебной ответственности и т.п.;
- Механизм может быть реализован при наличии постоянно обновляемого Перечня правообладателей неисключительных прав на ОИС.

4. Коллегиальный орган защиты

Коллегиальным органом защиты может являться такая форма взаимодействия Фирм-правообладателей исключительных прав, которая позволяет присоединяться любому количеству новых фирм.

Это не Ассоциация или Союз: Ассоциация (союз; лат. *associō* — присоединять) — одна из организационно-правовых форм некоммерческих организаций, являющаяся добровольным объединением юридических лиц и/или граждан с сохранением права последних вступать в другие объединения.). Это может быть Палатой (постоянно действующий консультативный коллегиальный совещательный орган), созданный несколькими юридическими лицами. Это может быть Консорциум — организационная форма временного объединения независимых предприятий и организаций с целью координации их предпринимательской деятельности.

Вопрос о наименовании Коллегиального органа защиты может быть проработан с учетом следующих факторов взаимодействия:

- Заинтересованные Фирмы-правообладатели ОИС вырабатывают первоначальные Условия функционирования Коллегиального органа защиты авторских прав;
- Заинтересованные Фирмы-правообладатели ОИС выбирают Головную фирму, которую наделяют доверительными правами по формированию **Перечня** и дублирующую фирму на случай ликвидации Головной;
- Подписываются договора с Головной фирмой по участию в системе правовой защиты авторских прав в части формирования Перечня;
- В договорах фиксируются представители фирм по взаимодействию в системе формирования Перечня в части операционной работы (лица, владеющие системным электронным администрированием) и совещательной работе (лица – распорядители исключительными правами на ОИС);
- Головная фирма размещает Перечень в выбранных по сети Интернет общедоступных источниках оценочной информации (2-3 обязательных СМИ могут обеспечить надежность постоянного доступа к обновлению Перечня);
- Перечень постоянно находится на сервере Головной фирмы (дубль находится на назначенном дублирующем сервере второй фирмы). СМИ имеют только ссылки на сервера двух фирм-держателей Перечня;
- Каждая фирма-участник Коллегиального органа защиты имеет право выхода из него в любое время;
- Прием новых фирм в систему защиты производится путем принятия общего коллегиального решения участников Коллегиального органа защиты.

Иные вопросы могут быть проработаны при дифференциации проекта формирования Коллегиального органа защиты.

5. Перечень правообладателей и алгоритмы работы с ним

Перечень правообладателей неисключительных прав может быть создан:

- при строгой системе учета и контроля за реализуемой продукцией (ОИС) с ежедневной регистрации данных;
- при наличии автоматизированной программы обновления данных;
- при системе защиты данных, размещенных в Перечне.

Информация, размещаемая в Перечне:

- Разделы Перечня, привязанные к каждой фирме-правообладателю исключительных прав на ОИС;
- Наименование фирмы-правообладателя исключительными правами на ОИС;
- Наименование защищаемых ОИС с датами их выпуска;
- Наименование фирм – приобретателей неисключительных прав пользования ОИС с датами приобретения;
- Наименования ИП-приобретателей неисключительных прав пользования ОИС с датами приобретения;
- ФИО-приобретателей неисключительных прав пользования ОИС с датами приобретения;
- ФИО лиц, имеющих доступ к правам пользования ОИС (в силу производственных, научно-исследовательских и правовых обстоятельств);
- ФИО оценщиков, имеющих доступ к правам пользования ОИС (разработчики ОИС) без дат;
- Дата обновления данных в разделах Перечня.

Алгоритм работы с Перечнем:

- Работа с перечнем должна базироваться на автоматизированной Программе Перечня, которую следует разработать совместно выделенным специалистам по операционной работе от заинтересованных фирм;
- Головная фирма обеспечивает доступ к обновлению Перечня каждой фирме-участнику (его операционному представителю) к определенному разделу Перечня, в котором упоминаются материалы определенной фирмы. К общему разделу Перечня может иметь доступ представитель Головной и дублирующей фирмы;
- Периодичность обновления должна быть не менее чем через 2-4 недели (ее следует отработать). Дата обновления должна присутствовать в каждом разделе Перечня;
- При строгой системе учета и контроля за реализуемой продукцией (ОИС) при каждодневной регистрации данных, операционный представитель фирмы заносит в автоматизированном режиме в надлежащий раздел Перечня новую информацию;
- Цепочка появления информации в Перечне представлена следующим порядком:
 - ✓ Появление нового ОИС в разделе, соответствующем фирме-правообладателю ОИС с датой;
 - ✓ Сбор информации на фирме-правообладателе по реализованному ассортименту всех ОИС, внесенных в Перечень;
 - ✓ Представление полученной информации операционному назначенному лицу от фирмы для занесения данных в Перечень;
 - ✓ Занесение данных в Перечень и фиксация дат обновления;
- Цепочка согласовательных процедур:
 - ✓ Предложение о вступлении новой фирмы может поступать от любой фирмы, состоящей в Коллективном органе защиты. Получение согласия от остальных фирм на вступление нового члена ориентировочно должно быть получено в течение 1 недели от всех представителей фирм;
 - ✓ Предложение по организации общего раздела Перечня решается на базе общего согласования;
 - ✓ Финансовые вопросы решаются на базе общего согласования.

6. Рычаги давления на пользователей краденых ОИС и их реализация

Рычаг №1. Дисциплинарное взыскание/исключение из СРО.

Наличие открытого Перечня и возможность сравнения данных из отчета по оценке с Перечнем может дать Доказательную базу для появления жалобы в Дисциплинарный орган СРО. Два нарушения в год могут поставить Оценщика в положение, связанное с исключением его из СРО по морально-этическим нормам.

Рычаг №2. Лишение аккредитации в банках, ВИНКах, корпорациях для ИП и оценочно-консультационных фирм.

Наличие открытого Перечня и возможность сравнения данных из отчета по оценке с Перечнем может дать Доказательную базу для лишения аккредитации в банках, ВИНКах, корпорациях для ИП и оценочно-консультационных фирм.

Рычаг № 3. Упоминание о недобросовестной работе Оценщика в суде.

Наличие открытого Перечня может дать возможность судебным (досудебным) экспертам представлять данные о недобросовестных субъектах оценочной деятельности и о фирмах, ИП, пользующихся услугами данных субъектов.

Рычаг № 4. Финансовые потери.

Наличие открытого Перечня может дать возможность подачи исковых требований к фирмам, ИП, физическим лицам по возмещению убытков при надлежащих вариантах оформления прикладываемых материалов.

Дополнительные рычаги могут быть проработаны.

Стимулирование работы Экспертных Советов СРО, проверяющих организаций может быть выполнено путем полного раскрытия отдельных ОИС для заинтересованных проверяющих органов путем добровольного предоставления неисключительных прав со стороны фирм – правообладателей (вопрос требует проработки).

7. Финансирование Проекта

Проект предусматривает создание Коллегиального органа и ведение Перечня, основой которого является Программа автоматизированной обработки данных.

Разработка Программы потребует затрат специалистов и приобретения определенных Программных продуктов. Финансовые затраты могут лечь равномерно на плечи фирм-правообладателей. Операционные затраты на разработчиков лягут на каждую фирму в части задействования ее специалистов (системных администраторов). Премияльный фонд за разработку может быть выплачен на Головной фирме. Исключительные права на разработанный Программный продукт могут принадлежать равномерно всем заинтересованным фирмам.

Головная и дублирующая фирмы могут формировать годовой премияльный фонд в соответствии с коллегиальным решением представителей заинтересованных фирм.

8. Юридическо-правовые вопросы

В соответствии со 152-ФЗ от 27.07.2006 г. «О персональных данных»

Статья 6. Условия обработки персональных данных

(в ред. Федерального закона от 25.07.2011 N 261-ФЗ)

1. Обработка персональных данных должна осуществляться с соблюдением принципов и правил, предусмотренных настоящим Федеральным законом. Обработка персональных данных допускается в следующих случаях:

1) обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных;

2) обработка персональных данных необходима для достижения целей, предусмотренных международным договором Российской Федерации или законом, для осуществления и выполнения возложенных законодательством Российской Федерации на оператора функций, полномочий и обязанностей;

5) обработка персональных данных необходима для исполнения договора, стороной которого, либо выгодоприобретателем или поручителем по которому, является субъект персональных данных, а также для заключения договора по инициативе субъекта персональных данных или договора, по которому субъект персональных данных будет являться выгодоприобретателем или поручителем.

Вывод: для включения в Перечень правообладателей ФИО субъекта следует получить его согласие. Например, при оформлении счета на оплату ОИС можно в нем сформулировать условие оплаты счета при согласии на обработку персональных данных. Для фирм - Исполнителей отчетов по оценке (консультационных заключений) такое условие не обязательно.

9. Особенности оперативной работы с Перечнем правообладателей

- Ситуация №1. В случае любой спорной ситуации (исполнитель отчета утверждает, что материалы приобретены и применяются правомерно, в соответствии с первоисточником) присылается запрос на контактный адрес правообладателя. Консультации о приобретении материалов предоставляются на безвозмездной основе, консультации о методологической верности применения материалов предоставляются авторами на договорной основе.
- Ситуация №2. Не у всех есть желание тратить деньги на приобретение всего ОИС. Правообладатель должен сформировать цену за страницу, раздел, несколько разделов.
- Ситуация №3. Учитывая, что взламывать сайт, ради того, чтобы изменить список, который может быть восстановлен за короткое время (хранится он не на сайте, - там он только публикуется для открытого доступа), никто не будет, а доступ к редактированию сайта есть только у сотрудников автора, технически это достаточно надежно. Вопрос о режиме обновления сайта связан со временными интервалами. Минимально – 1 день, максимально – 1 неделя.
- Ситуация №4. Разработчики ОИС могут знакомить отдельных лиц с материалами ОИС, поэтому без занесения в Перечень правообладателей ФИО этих лиц должен предусматриваться порядок защиты прав ознакомившихся лиц путем выдачи им определенных сертификатов.