
О. А. ПАШИНА, Е. А. ДОРОХОВА, И. А. НИКИТИНА

ФОЛЬКЛОРНЫЕ АРХИВЫ В ЭПОХУ ИНТЕРНЕТА

В настоящее время Интернет представляет собой глобальную информационную систему, где можно обнаружить сведения, касающиеся практически всех сфер жизни социума: культуры, науки, техники, права и т. д. Всемирная сеть содержит и огромное количество информации о традиционной народной культуре, в том числе и аудиозаписи музыкально-поэтического фольклора. Свободное, бесконтрольное, массированное распространение фольклорных материалов порождает множество проблем, прежде всего правового свойства, которые следует обозначить, поскольку они напрямую связаны с деятельностью архивов звукозаписей.

Сейчас существует огромное количество сайтов, на которых выложены как архивные полевые записи фольклора, так и опубликованные в разное время аудиоматериалы. Держатели таких сайтов, как правило, не считая нужным давать полную паспортизацию записей, не указывают имена народных исполнителей, изготовителей фонограмм (фольклористов-собираателей), а также места хранения оригиналов и их инвентарные номера. Подобная практика вступает в противоречие с существующими, но, как у нас водится, редко исполняемыми законами об архивном деле и авторском и смежных правах.

С одной стороны, процесс тотального распространения фольклорных аудиозаписей может быть оценен вполне позитивно, поскольку владельцы сайтов занимаются популяризацией аутентичной народной музыки, находящейся практически вне сферы внимания средств массовой информации. Интернет дает возможность большому количеству людей приобщиться к богатствам народной культуры без каких бы то ни было временных, территориальных, языковых и прочих ограничений, зачастую и без особых материальных затрат. Размещение записей в Интернете позволяет обойти и проблемы, связанные с изданием дисков, которое требует усилий многих специалистов и финансовых вложений.

Но есть и оборотная сторона медали. Прежде всего обращает на себя внимание то обстоятельство, что в Интернете популяризацией устного народного творчества занимаются не профессионалы-фольклористы, а любители, объединенные фольклорным движением. Энтузиасты, входящие в это движение, не только интересуются аутентичными фольклорными записями, но и занимаются их пропагандой с помощью Интернета и через исполнительскую практику, вовлекая в свой круг все новых и новых членов. Казалось бы, такую подвижническую деятельность можно только приветствовать. Однако любительский формат сайтов не может не сказаться на характере представленных там материалов, отражающих субъективные вкусы и пристрастия их держателей. Чаще всего это казачий фольклор или какой-либо иной яркий, сценически выигрышный репертуар, а также произведения, поражающие непривычностью, экзотичностью звучания. Достоянием интернет-сообщества становится весьма ограниченный спектр музыкально-фольклорных явлений, что обедняет представление о богатстве и разнообразии народной культуры во всех ее региональных разновидностях. Массовая культура, чутко улавливая запросы публики, также замечает и адаптирует преимущественно те образцы фольклора, которые тиражирует Интернет.

Отсутствие профессиональной подготовки у владельцев сайтов и следование старой формуле «все вокруг народное, все вокруг мое» приводит к нарушениям российского законодательства в области архивного дела и прав на результаты интеллектуальной деятельности.

В первую очередь держатели сайтов, где выложены фольклорные записи, нарушают раздел VII «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, действующей с 1 января 2008 г.¹ и приведенной в соответствие с Международными договорами ВОИС,² к которым Россия присоединилась в 2003 г.

Хотя произведения народного творчества не являются объектами авторского права,³ охране подлежат права народных исполнителей и изготовителей фонограмм — фольклористов-собираателей (глава 71 «Права, смежные с авторскими» Гражданского кодекса РФ⁴). Права как тех, так и других определяются в российском законодательстве как смежные и действуют сходным образом.

Согласно ст. 1225—1227 ГК РФ, исполнения и фонограммы являются результатами интеллектуальной деятельности, на которые распространяются интеллектуальные права, не зависящие от права собственности на материальный носитель. При этом лица, оказавшие только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь, авторами результата интеллектуальной деятельности не признаются.⁵

Правообладатель (исполнитель или изготовитель фонограммы) имеет исключительное право распоряжаться результатами своей интеллектуальной деятельности: использовать их по своему усмотрению, а также разрешать или запрещать их использование другим лицам (отсутствие запрета не считается согласием).⁶ Под использованием понимается сообщение фонограммы для всеобщего сведения любым способом, включая размещение в Интернете, воспроизведение записи исполнения или фонограммы, т. е. изготовление их копий, распространение экземпляров фонограммы, а также ее переработка.⁷ Исключительные права могут передаваться исполнителем или производителем фонограммы другим лицам по договору или иным основаниям, установленным законом (например, по наследству).⁸ Смежное право на фонограмму действует в течение 50 лет с 1 января года, следующего за годом, когда была произведена или обнародована запись, исключительное право на исполнение — на протяжении всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет. Срок действия указанных прав распространяется и на правопреемников, а после его окончания объект охраны становится общественным достоянием.⁹

В российском законодательстве не оговаривается вопрос коммерческого использования результатов интеллектуальной собственности, поскольку любое *неправовое* введение их в культурный оборот является *контрафактным* и преследуется по закону.

Информация о смежных правах, которая идентифицирует исполнителя или изготовителя фонограммы и прилагается к правовому объекту (записи исполнения или фонограмме), а также любые содержащие ее цифры и коды не могут быть устранены или изменены без разрешения правообладателя. Причем непреднамеренный характер устранения или изменения этой информации не освобождает

¹ До этого времени в Российской Федерации действовал Закон об авторском праве и смежных правах 1993 г. с поправками, внесенными в 1996 и 2004 гг.

² Всемирная организация интеллектуальной собственности.

³ Ст. 1259. Объекты авторских прав // Гражданский кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья и четвертая. М., 2009. С. 367.

⁴ § 2. Права на исполнение; § 3. Право на фонограмму // Там же. С. 387—393.

⁵ Ст. 1228. Автор результата интеллектуальной деятельности // Там же. С. 350.

⁶ Ст. 1229. Исключительное право // Там же.

⁷ Ст. 1317—1324 // Там же. С. 388—389, 391—392.

⁸ Ст. 1228 // Там же. С. 350.

⁹ Ст. 1318 и 1327 // Там же. С. 389—390, 392—393.

нарушителя прав от ответственности.¹⁰ Законодательством предусматриваются эффективные средства правовой защиты в отношении исполнителей и изготовителей фонограмм через признание их прав; пресечение действий, нарушающих их права; возмещение убытков со стороны нарушителей, изъятие у них материальных носителей; публикацию решений суда с указанием действительного правообладателя и т. д.¹¹

Таким образом, владельцы сайтов, не указывая имен исполнителей и собирателей, чьи экспедиционные записи выкладываются в Интернете, и не имея разрешения на распространение этих материалов, нарушают Гражданский кодекс РФ и могут преследоваться в судебном порядке.

Вместе с тем вопрос о смежных правах народных исполнителей представляется весьма сложным. Хотя по закону они обладают всеми правами исполнителей, но возможности реализовать свои права практически лишены, поскольку получить от них или их наследников разрешение на использование записей весьма проблематично. Консультации с юристами по этому поводу отчасти прояснили ситуацию. Если аудиозапись была сделана во время публичного фольклорно-этнографического концерта, то народные исполнители становятся полноправными обладателями смежных прав. Однако большинство звуковых материалов, хранящихся в аудиоархивах, являются экспедиционными и с юридической точки зрения могут быть приравнены к репортажным, на которые не распространяются статьи ГК РФ о смежных правах. В этой ситуации, на наш взгляд, в силу вступает уже не Гражданский, а морально-нравственный кодекс, обязывающий всех фольклористов и любителей при любом использовании записей указывать фамилии, имена, отчества, год и место рождения народных исполнителей в знак уважения и благодарности к ним.

Следующий важный аспект проблемы касается несоблюдения держателями любительских фольклорных сайтов Федерального закона «Об архивном деле в Российской Федерации» (принят 22 октября 2004 г., вступил в силу 27 октября того же года).¹²

Получив (непонятно каким образом или способом) полевые звукозаписи профессиональных фольклористов, как правило, хранящиеся в архивах научных и образовательных учреждений, владельцы сайтов не считают нужным указывать место и шифры хранения либо не делают этого намеренно, тем самым скрывая информацию о правообладателях, что является нарушением законодательства. Хотя по закону об архивном деле пользователь имеет право свободного доступа к архивным документам, их использование, в том числе и публикация, может осуществляться только с учетом требований законодательства об интеллектуальной собственности и с указанием шифров хранилища. Закон предоставляет архивам право оказывать такого рода услуги на платной основе.¹³ При этом правовые и финансовые вопросы должны быть урегулированы путем заключения договора между архивом и пользователем. Для государственных аудиоархивов, которые плохо или недостаточно финансируются, это единственный вид деятельности, приносящий доход и обеспечивающий средства для создания условий хранения и перевода звукозаписей на современные носители.

В связи со всем вышеизложенным очевидно, что фольклорные архивы оказываются в очень сложной ситуации, потому что во многом и на них распространяется зона ответственности за пиратское использование и распространение в Интернете фольклорных звукозаписей. Ведь собиратели, знающие о местонахождении

¹⁰ Ст. 1250. Защита интеллектуальных прав; Ст. 1310. Информация о смежном праве // Там же. С. 363, 386.

¹¹ Ст. 1252. Защита исключительных прав // Там же. С. 363—364.

¹² Полный текст закона см.: Российская газета. Федеральный выпуск № 3614 от 27 октября 2004 г.

¹³ См.: Глава 6: Доступ к архивным документам и их использование. Ст. 24: Доступ к архивным документам; Статья 26: Использование архивных документов.

своих материалов, могут предъявить претензии не только к владельцам сайтов, но и к самим архивам. Поэтому регулирование правовых вопросов должно осуществляться одновременно как с собирателями, так и с пользователями звуковых архивов. Соблюдение прав собирателей может быть реализовано в двух формах. Одна из них заключается в том, что собиратель или его право наследники могут передать архиву исключительные права, о которых речь шла выше. Если же эти права не переданы, то каждый раз при использовании материалов собирателя сотрудники архива должны получить его или его правопреемников письменное разрешение или заключить с ними договор. Подобный же договор должен быть подписан и между архивом и его пользователем.

Во всех случаях, когда распространение информации в Интернете происходит с нарушением архивного законодательства и законодательства об авторском и смежных правах, наносится моральный и материальный ущерб как хранилищам, так и профессиональным фольклористам, которые могут отстаивать свои права в судебном порядке.