

ИСТОРИЯ РАСПРОСТРАНЕНИЯ АВТОРСКО-ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ НА КОМПЬЮТЕРНЫЕ ПРОГРАММЫ

HISTORY OF THE EXTENSION OF COPYRIGHT PROTECTION TO COMPUTER PROGRAMS

G. Akhmedov

Summary. The work presents a study of the development of copyright protection in relation to computer programs in the United States, starting from the first copyright laws of England in the XVII century and up to the current state of legislation.

Keywords: copyright, computer program, American law, English law, history of law, exclusive law.

Ахмедов Гаджимурад Ахмедович

Аспирант, Российская академия народного хозяйства
и государственной службы при Президенте Российской
Федерации
akhmedov.gadjimurad@gmail.com

Аннотация. В работе приведено исследование развития авторско-правовой защиты в отношении программ для ЭВМ в США, начиная с первых законов об авторском праве Англии XVII века и до актуального состояния законодательства.

Ключевые слова: авторское право, программа для ЭВМ, американское право, английское право, история права, исключительное право.

В 80-е годы прошлого века всё мировое сообщество консолидировалось и приняло решение предоставить программам для ЭВМ авторско-правовую защиту.

В значительной степени на такое решение повлияла простота применения авторского права, а также позиция США, где ещё в 1980 г. были внесены изменения в Закон об авторском праве 1976 г., дополнившие существующий закон определением компьютерных программ и положением о правах правомерного владельца экземпляра компьютерной программы (аналог ст. 1280 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — «ГК РФ»)).

В соответствии с п. 1 ст. 1259 ГК РФ программы для ЭВМ в России, как и во всем мире, охраняются как литературные произведения.

Вместе с тем, программа для ЭВМ не похожа ни по своей сути, ни по форме выражения на классические объекты авторского права, а положения нашего законодательства, актуальные для объектов авторского права, кажутся неподходящими для компьютерных программ¹. И тем не менее не только в России, но и во всем мире принято относить программы для ЭВМ к объектам авторского права.

¹ Например, положения о сроке правовой охраны, об авторстве программы только физического лица, право автора на имя, на неприкосновенность произведения и проч.

Возникает вопрос, почему, несмотря на явные отличия между компьютерной программой и литературным произведением, очевидные даже на бытовом уровне, вся юридическая общественность признала программы для ЭВМ объектом авторского права.

Для ответа на вопрос «почему» необходимо исследовать «как» это произошло.

В силу того, что локомотивом идеи распространения авторско-правовой защиты на программы для ЭВМ стали Соединенные Штаты Америки, именно в истории развития американского отношения к компьютерным программам следует искать разъяснение такого решения.

Поскольку американская правовая система, в частности право интеллектуальной собственности, является наследником английского права, начать исследование поставленного вопроса предлагается с первых английских правовых актов об авторском праве.

Английский copyright

Первые правовые нормы, связанные с книгопечатанием, касались не защиты авторских прав, а цензуры [4] — ограничением публикации работ, содержащих критику Короны. В 1557 году Досточтимое общество книгоиздателей Лондона получило королевскую хартию, предоставившую исключительно этому обществу право печатать книги. Каждый желающий опубликовать или напечатать какое-либо произведение дол-

жен был зарегистрировать её в этой организации, в свою очередь, Общество книгоиздателей получило право на отказ в регистрации произведения в случае, если аналогичная работа уже была зарегистрирована кем-то другим или если работа не проходила цензуру. Именно отсюда и берёт свое начало «copyright» — формировалась монополия лица, первого зарегистрировавшего текст на соответствующее произведение, и никто другой не имел права копировать уже зарегистрированный кем-то другим текст. Столь привычная нам концепция, согласно которой автор, естественно, имеет право публиковать и распространять написанное им произведение, на самом деле, сформировалась совсем недавно (в XVIII веке), а первоначальный copyright был предоставлен именно книгоиздателям, а не авторам.

В 1695 году Парламент Великобритании отказался продлевать Акт, предоставлявший Досточтимому обществу книгоиздателей Лондона «исключительное право» на печать всех произведений. Этот процесс сопровождался бурной общественной дискуссией об авторском праве, свободе слова и печати, начатую Джоном Мильтоном, который ещё в 1644 году направил в Парламент свой трактат «Ареопагитика: Речь о свободе печати от цензуры, обращенный к парламенту Англии», в котором выступил с критикой Постановления Парламента от 1643 года, продлившим, в очередной раз, положения Королевской хартии 1557 года.

Джон Милтон так и не увидел Англию без предварительной цензуры публикующихся работ и с авторским правом, так как умер за 35 лет до принятия первого закона об авторском праве. В течение 50 лет реакции на его сочинение в виде закона не было.

Одним из отцов современного авторского права, как мы его понимаем сегодня, и продолжателем дела Джона Мильтона можно назвать Джона Локка. Именно с его письмом к члену Парламента Эдварду Кларку началась предметная дискуссия о будущем законе об авторском праве. В письме 1693 года Джон Локк пишет Эдварду Кларку: «Я бы хотел, чтобы вы немного позаботились о покупателях книг так, как вы заботитесь о продавцах книг и книгоиздателях, которые получили патент на [печать] всех или большинства авторов древних латинских книг (по какому праву, я не знаю), утверждая, что текст принадлежит им, из-за чего более точные и более правильные издания, чем те, что печатают они, и издания с другими комментариями должны завозиться из-за рубежа... в силу чего эти самые полезные книги чрезмерно дороги для ученых» [2].

Не добившись своего в 1693 году, Джон Локк продолжил работу над отменой привилегий Обществу

книгоиздателей и формированием авторского права [2]. В 1694 году Локк подготовил Меморандум, в котором отразил свои взгляды на будущее авторское право. В частности, он писал: «было бы разумно ограничить их [авторов] права определенным количеством лет после смерти автора или после первой публикации книги, примерно 50–70 годами» [1].

Аргументация, противников продления status'a quo, в основе своей, сводилась к борьбе с государственной цензурой, критикой монополии Общества книгоиздателей Лондона на печать всех произведений и необходимостью защиты прав авторов, а не издателей произведений.

После отмены сложившейся системы в течение последующих 15 лет в Великобритании предпринимались попытки сформулировать новый закон о copyright'e, который бы учёл ошибки и недостатки существовавшего в 16–17 веках положения. Итогом этой долгой работы стало принятие 10 апреля 1710 года первого в мире закона об авторском праве — Статута Анны.

Главным нововведением Статута Анны, как это ни парадоксально для современного человека, следует считать возникновение прав автора на созданное им произведение.

Статут Анны впервые ввел 14-летний срок защиты авторских прав (с возможностью однократного продления ещё на 14 лет), при этом защита также выражалась в защите от копирования. Уже существовавшие к моменту принятия Статута Анны произведения получали 21-летнюю правовую защиту.

При этом регистрация произведения в Обществе книгоиздателей сохранялась и, более того, требовалась для возникновения авторских прав.

Американское право

Идейным наследником английского Статута Анны стал Закон об авторском праве США 1790 года. Оба закона требовали регистрации произведений и предоставления архивной копии для библиотек, оба закона предоставляли одинаковые сроки правовой защиты.

Закон об авторском праве 1909 года изменил некоторые положения авторско-правовой защиты в США. Был увеличен срок защиты до 28 лет с возможностью продления ещё на 28 лет с даты первой публикации произведения (а не регистрации, как было до этого). Вместе с тем регистрация произведения в публичном органе все ещё была необходима, именно в силу регистрации возникало авторское право на произведение.

Только в 1976 году защита произведений в США стала распространяться на неопубликованные и незарегистрированные произведения с момента их создания, а срок защиты был продлен до 50 лет с момента смерти автора, и до 75 лет с момента публикации для анонимных произведений.

При этом первые программы для ЭВМ были зарегистрированы именно в соответствии с Законом 1909 года. Первая заявка на регистрацию компьютерной программы была зарегистрирована в 1961 году, её подала Авиа-ция Северной Америки (North America Aviation) в виде кассеты, на которой была записана программа. Пока Бюро авторского права пыталось дать правовую оценку такой заявке, два студента подали на регистрацию две небольшие компьютерные программы в целях эксперимента. Предварительно студенты опубликовали текст исходного кода одной из программ в журнале Columbia Law School News 20 апреля 1964 года, а вторую программу, также как North America Aviation, подали в виде магнитной кассеты.

Бюро авторского права США, зарегистрировав заявку на регистрации программ от студентов-экспериментаторов, сделало вывод, что компьютерная программа аналогична литературному произведению и подлежит защите как литературное произведение, если удовлетворяет следующим критериям:

1. Элементы сборки, выбора, упорядочения, редактирования и литературного выражения, которые были использованы при создании исходного текста программы, достаточны для того, чтобы сделать вывод об оригинальности работы. Другими словами, Бюро авторского права сформулировало для программ требование о минимальном уровне оригинальности.
2. Программа была опубликована с обязательным уведомлением Бюро (так как уведомление Бюро и публикация ещё были требованиями для возникновения авторского права).
3. Копии, переданные для регистрации, должны быть понятны человеку (таким образом, объектный код программы в 1964 году ещё не защищался авторским правом). Если единственная публикация издана в форме, которая не может быть воспринята человеком напрямую (как в этом случае, кассета с магнитной лентой), то помимо такой опубликованной копии в Бюро должна была сдаваться воспринимаемая человеком копия (например, распечатка) [4].

Именно с 1964 года в США компьютерные программы стали регистрироваться в качестве объектов авторского права. При этом, даже не зарегистрированные программы разработчики снабжали уведомлением об авторском праве, просто потому что так стало принято.

Программы для ЭВМ впервые были упомянуты в Законе об авторском праве 1976 года, вступившем в силу в 1978 году, а в 1980 году по рекомендации CONTU (Комиссия по новым технологическим способам использования защищенных авторским правом работ) в Закон об авторском праве была внесена дефиниция компьютерной программы.

Таким образом, корни решения защиты программ для ЭВМ авторским правом возникли в середине 60-х годов прошлого века, окончательное решение было сформулировано в 70-е, а закрепилось в Законе США в 1980 году.

Распространение авторско-правовой защиты компьютерных программ на весь мир

С 1970-х годов Всемирная организация по интеллектуальной собственности (ВОИС) занималась разработкой *sui generis* режима правовой охраны программ для ЭВМ. Однако национальные юрисдикции не поддержали предложенную ВОИС в Типовых положениях о защите компьютерных программ систему *sui generis* режима, и общее мнение стало склоняться в пользу авторско-правовой защиты.

В феврале 1985 года ВОИС и ЮНЕСКО создали в Женеве совместную группу экспертов по аспектам авторской защиты компьютерных программ. На этом заседании группа экспертов склонилась в сторону авторской защиты компьютерных программ [3].

Вслед за принятием принципиального решения об авторско-правовой защите на уровне ВОИС и ЮНЕСКО, в 1991 году Европейский Союз принимает Директиву Европейского сообщества о компьютерных программах, в которой было отражено принципиальное решение Европейского Союза предоставить компьютерным программам авторско-правовую защиту как литературным произведениям. В статье первой Директивы 91/250/ЕЕС от 14 мая 1991 года было установлено, что страны-участники Европейского Союза должны предоставить авторско-правовую защиту компьютерным программам как литературным произведениям в том смысле литературного произведения, какой ему придает Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 года (далее — «Бернская конвенция») [5].

Термин литературного произведения в Бернской конвенции дается в пункте 1 статьи 2, согласно которому:

«Термин «литературные и художественные произведения» охватывает любую продукцию в области лите-

ратуры, науки и искусства, вне зависимости от способа и формы ее выражения, включая: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, гравирования и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам».

Для окончательного распространения авторско-правовой защиты на компьютерные программы и приведения всего мирового сообщества к единому отношению к программам для ЭВМ потребовалось принятие Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) в 1994 году.

Статьей 10 указанного Соглашения устанавливается норма, аналогичная статье 1 вышеприведенной Европейской Директивы [6]. Кроме того, в Соглашении ТРИПС даётся уточнение, что авторским правом охраняется программа для ЭВМ вне зависимости от формы: как исходный текст, так и объектный код.

В результате компьютерные программы стали защищать как литературные произведения во всём мире.

Так как все юрисдикции уже имели свои правила авторско-правовой защиты, и подавляющее большинство стран были участниками Всемирной торговой организации, Европейского союза или Бернской конвенции, было достигнуто технически самое простое решение для мировой общественности: просто включить компьютерные программы в состав объектов авторских прав.

Но было ли это решение самым подходящим для компьютерной программы? И в одинаковой ли степени это решение приемлемо для стран общего и континентального права?

Как следует из истории, в частности, из разъяснений Бюро авторского права США 1964 года, приведенного выше, аналогия между исходным текстом компьютерной программы и литературным произведением была проведена достаточно поверхностно, на основании сравнения форм двух объектов. Согласно определению литературного произведения, приведенному

в Законе об авторском праве США 1976 года, «литературные произведения («literary works») — это произведения, за исключением аудиовизуальных, выраженные в словах, цифрах или других вербальных или нумеральных символах или знаках, вне зависимости от их природы или материальных объектов <...>, в которых они воплощены». Другими словами, американское право воспринимает любой набор цифр и букв как литературное произведение¹, вне зависимости от того, стихотворение это или объектный код программы. Главное, чтобы «произведение» было оригинальным, и тогда оно признается охраняемым объектом авторского права.

Совсем другой подход изложен в Бернской конвенции, где литературное произведение — это «продукция в области литературы, науки или искусства», при этом под литературой понимается не просто набор символов, цифр, букв, невербальных символов, а именно произведение, примерный перечень которых приведён в статье.

Таким образом, для стран континентального права защита компьютерных программ как литературных произведений — это в значительной степени условность, выбор, идущий вразрез с общей концепцией авторского права.

Для американского же права, с их концепцией «в поте лица», безусловно, нет никаких сомнений, что компьютерная программа является «литературным произведением», но литературным произведением не в смысле, который в этот термин вкладывает Бернская конвенция, а в смысле, изложенном в Законе об авторском праве США 1976 года.

С этой позиции нет никаких сомнений в том, что компьютерная программа в чем-то аналогична произведению литературы. Ровно в той же степени, в какой формула и реферат изобретения могут охраняться механизмами авторского права, если в них выражена хотя бы капля творческого труда автора этого текста. При этом, как в патенте, так и в программе для ЭВМ, сутью является не сам текст, а утилитарная идея, выраженная в тексте, те команды, которые этот текст отдает ЭВМ, и их последовательность. Этот функционал и утилитарная направленность программы для ЭВМ не были учтены при определении способа правовой охраны компьютерных программ.

Принимая для программ для ЭВМ авторско-правовой подход, необходимо понимать, как выбор пал именно на этот механизм защиты. Возможно, защита компьютер-

¹ При этом американский законодатель использует именно термин «literary», что переводится как «литературный»

ных программ авторским правом, действительно, оптимальна, на текущий момент, но не такая авторско-правовая защита, как в России или во Франции, а такая, как в США. В таком случае, имеет смысл перенять конкретно

для компьютерных программ не только норму о том, что программа защищается авторским правом, но и всю концепцию авторского права США, формируя тем самым в России некий *sui generis* режим охраны.

ЛИТЕРАТУРА

1. Locke, John. (1694–95) 1997. «Liberty of the Press (1694–5).» В сборнике «Political Essays» под ред. Mark Goldie. Cambridge: Cambridge University Press, с. 329–338
2. Willinsky, J., 2017. When the Law Advances Access to Learning: Locke and the Origins of Modern Copyright. KULA: knowledge creation, dissemination, and preservation studies, 1(1), p.2. [Электронный доступ] URL: <http://doi.org/10.5334/kula.8>
3. International IP Protection of Software — WIPO, P. 1, [Электронный доступ]: URL: http://www.wipo.int/edocs/mdocs/copyright/en/wipo_ip_cm_07/wipo_ip_cm_07_www_82573.doc (Дата обращения: 19.09.2019)
4. Lee A. Hollaar. Legal Protection of Digital Information // [Электронный доступ] URL: <http://digital-law-online.info/lpdi1.0/treatise17.html> (дата обращения: 18.09.2019)
5. Council Directive 91/250/EEC of 14 May 1991 on the legal protection of computer programs [Электронный доступ]: URL: <https://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:31991L0250:EN:HTML> (Дата обращения: 11.10.2019)
6. Agreement on trade-related aspects of intellectual property rights [Электронный доступ]: URL: https://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/27-trips.pdf (Дата обращения: 11.10.2019)

© Ахмедов Гаджимурад Ахмедович (akhmedov.gadjimurad@gmail.com).
Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»



Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации