

ОТКРЫТЫЙ ДОСТУП. ОТКРЫТЫЕ АРХИВЫ ИНФОРМАЦИИ

УДК 025.5/.6:024.5

Г. М. Захарова

Управление авторскими правами при создании репозитариев открытого доступа

Рассмотрены практические вопросы применения ГК РФ при ведении репозитария вуза: способы регулирования правоотношений авторов с издателями, использование некоторых технических средств защиты авторских прав.

Ключевые слова: вузовские репозитарии, открытый доступ, авторское право, лицензионные договоры, правоотношения.

«ОД – это <...> не игрушка для немногих вузовских добровольцев-революционеров. Это решение проблемы публичных сервисов и распространения знания» [1. С. 4]. ОД – открытый доступ к информации – продолжает успешное шествие по планете. По данным сайта OpenDOAR количество репозитариев в мире с 1 января 2010 г. по 1 апреля 2011 г. выросло с 1 562 до 1 915 [2]. Число российских репозитариев за это же время увеличилось с 7 до 10. Такие темпы не соответствуют масштабам и научному потенциалу нашей страны. Еще более тревожно, что наполнение некоторых существующих репозитариев замедлилось. Например, в Тверском государственном университете (ТвГУ) с момента создания репозитария в мае 2009 г. и до конца того же года размещена 821 статья, а за гораздо больший период – с 1 января 2010 г. по 1 апреля 2011 г. – 326 статей [3]. В чем причина?

В 2010 г. введен приказ «Об уточнении порядка публикации и размещения в Научной библиотеке произведений, изданных в Тверском государственном университете», который обязал библиотеку обеспечить заключение лицензионных договоров и в соответствии с ними размещать произведения в электронной среде [4].

Последствия приказа

Подготовка лицензионных договоров – трудоемкая работа, которая ложится дополнительным бременем на ученых. Договор должен оформляться в двух экземплярах и подписываться авторами и ректором [4]. Чтобы разместить в репозитории все выпуски научного журнала «Вестник ТвГУ» (ради этой задачи создавался репозиторий в 2009 г. [5]), требуется оформить тысячи (если не десятки тысяч) лицензионных договоров, так как журнал выпускается с 2003 г. Университет публикует более 2 тыс. статей ежегодно. Наряду с авторами, работающими в ТвГУ, печатаются ученые из сторонних организаций, включая зарубежные.

Такое количество договоров не только трудно оформить, но и дальнейшее обращение с ними представляет проблему. Срок действия договоров равен сроку действия исключительных прав. Если договор заключается на такой срок, то и хранить его придется в течение этого срока, т.е. 100 и более лет, ведь многие авторы молоды, а исключительное право на произведения действует в течение всей жизни автора плюс ещё 70 лет. Обеспечение сохранности сотен тысяч договоров в течение века делает эту задачу реально невыполнимой. Договоры являются безвозмездными, по ним передаются неисключительные права. В случае учебных и учебно-методических материалов передаваемые автором права касаются способа размещения материалов на сайте библиотеки с различными вариантами доступа для читателей: в читальных залах, в Интернете по паролю или в свободном доступе.

Договор на научные работы предусматривает передачу автором университету прав на: 1) воспроизведение произведения; 2) распространение экземпляров произведения любым способом; 3) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения; 4) доведение произведения до всеобщего сведения путем размещения в сети Интернет, передачи в эфир или с помощью иных аналогичных средств.

С точки зрения авторского права принципиальной разницы между научными и учебными материалами нет, поэтому различия в передаваемых правах не выглядят обоснованными, например, почему в одном случае

автор выбирает способ доступности материала в электронной среде, а в другом – нет. Что такое передача неисключительного права на импорт для научной статьи, представить сложно. Вряд ли университет издает свои научные труды за границей и ввозит их в Россию. Ни одна сторона по договору не приобретает каких-либо заметных выгод или преимуществ (автор не получает вознаграждения, а университет не защищен как издатель, потому что автор может предоставить неисключительную лицензию другим лицам). Все это придает договорам формальный характер, и требование об их оформлении на каждую статью превращается в камень преткновения на пути развития репозитория, подталкивает ученых к размещению в Интернете полных текстов на сайтах факультетов или на личных сайтах, что уже и происходит, например, с серией Вестника ТвГУ «История» [6].

Нужны ли лицензионные договоры между университетом и его работниками при размещении собственных изданий университета в собственном репозитории? Чтобы ответить на этот вопрос, рассмотрим правовые отношения, возникающие при работе с репозиторием.

Субъекты правоотношений в процессе создания репозитория

Процесс размещения публикаций в институциональном репозитории порождает возникновение правоотношений между следующими субъектами: 1) автором и университетом-издателем; 2) автором и университетом, одновременно являющимся издателем и работодателем; 3) автором, университетом-работодателем и сторонним издательством, опубликовавшим произведения сотрудников университета.

В первой группе субъектов прав юридическое содержание правоотношений определяется характером объекта, вокруг которого возникают отношения. Объектом может быть статья, публикуемая в составном произведении, или самостоятельное произведение, выходящее отдельным изданием.

Объект правоотношений – статья

Самая распространенная ситуация связана с публикацией статей в сборниках научных трудов и в периодических изданиях университета. Принимая статью для опубликования, университету совсем не обязательно заключать с автором письменный лицензионный договор, так как в соответствии с п. 2 ст. 1286 ГК РФ «Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме».

После того, как университет издаст научные труды, он приобретает на правах издателя законные права на них, поскольку в соответствии п. 7 ст. 1260 «Издателю периодических и продолжающихся сборников научных трудов, журналов и других периодических изданий принадлежит право использования таких изданий». Что понимается под использованием, разъясняет ст. 1270: «Использованием произведения считается: 1) воспроизведение произведения. ... 11) доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения)».

Следовательно, ГК дает университету право записывать в память ЭВМ свои научные журналы (воспроизводить) и размещать их в Интернете (доводить до всеобщего сведения). Разумеется, это должно осуществляться при соблюдении прав авторов статей, включаемых в журнал. Последнее условие можно выполнить просто и экономично: любой журнал имеет раздел «Информация для авторов», где необходимо сообщить, что издатель намерен воспользоваться правом на размещение своего составного произведения в Интернете.

Далее отношения автора и издателя подпадают под действие ст. 428 ГК РФ, где дано понятие договора присоединения. «Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон ... в стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору»; п. 2 ст. 420 устанавливает: «К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках».

В свою очередь п. 2 ст. 158 гласит: «Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной,

когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку». Факт передачи статьи в журнал есть выражение автором воли на присоединение к договору, условия которого определены в разделе «Информация для авторов», тем самым автор соглашается с правилами опубликования статей в данном журнале, в том числе с их последующим размещением в Интернете. Если автора не устраивают правила журнала, он не будет устанавливать с ним отношения, а выберет другой.

Все пункты ст. 428 прекрасно регулируют отношения между издателем и автором. Так, п. 2. устанавливает: «Присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать ... изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора».

Таким образом, в точном соответствии с этим пунктом следует довести до сведения авторов в стандартном разделе журнала информацию о том, что автор может обратиться к издателю с просьбой сделать его статью недоступной для чтения (репозитории открытого доступа дают такую возможность). Учитывая цель репозитория, можно с уверенностью предположить, что случаи закрытия статей от потенциальных читателей или отказа от публикации в журнале будут единичными, а скорее, их не будет вообще. Зачем публиковать, если это тайна?

Наконец, п. 3 ст. 428 защищает в дальнейшем университет от возможных претензий со стороны автора, передавшего статью для публикации: «При наличии обстоятельств, предусмотренных в п.2, требование о расторжении или изменении договора, предъявляемое стороной, присоединившейся к договору, не подлежит удовлетворению, если присоединившаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключает договор». Т.е. если автор осведомлен о последующем размещении университетом сборников научных трудов в Интернете и, передавая свою статью для опубликования в сборнике, не попросил не делать этого в отношении своей статьи, то значит, что никакие претензии по этому поводу позднее предъявлять нельзя. Таким образом, закон даже более строг, чем может быть реальная практика, потому что университет, конечно, не откажет автору убрать его статью из репозитория, если последует такая просьба.

Как видим, договор присоединения избавляет издателя продолжающихся сборников научных трудов от заключения с авторами огромного количества типовых договоров на дорогой мелованной бумаге. Университет сам выбирает, что ему удобнее, – ежегодно оформлять тысячи договоров и потом хранить их в течение века или печатать в разделе журнала «Информация для авторов» условия договора присоединения.

Объект правоотношений - монография

Кроме продолжающихся сборников научных трудов университет издает разовые авторские работы (учебники, монографии, диссертации). Так как п. 2 ст. 1286 допускает устную форму договора только для периодических печатных изданий, то на разовые издания лицензионный договор целесообразен, но количество таких договоров будет небольшим – книг и монографий издается в тысячи раз меньше, чем статей. Весьма вероятно, что такие издания обладают коммерческой ценностью, поэтому их целесообразно поместить в репозиторий с закрытым полным текстом. В случае реальных продаж электронных версий у автора будет право на получение материального вознаграждения.

Лицензионный договор на такие работы будет с реальным сроком действия, например 5 или 10 лет. Такие договоры могут продлеваться при необходимости, но вероятность слишком длительного спроса на научные работы крайне мала. В связи с необходимостью выплачивать вознаграждение авторам, организация правовой защиты подобных публикаций будет в поле зрения специализированной службы по охране интеллектуальных прав. Применение формального лицензионного договора с безвозмездной передачей прав на продаваемую работу нарушает права автора.

Отношения между автором и университетом-работодателем

Ст. 1295 ГК РФ вводит понятие служебных произведений, которыми являются работы, созданные в

пределах трудовых обязанностей автора. Для преподавателей высшей школы занятие научными исследованиями – обязанность, поэтому можно и нужно расширять права университета на публикации своих сотрудников внутренним нормативным документом. Его разработка не относится к компетенции библиотеки, но выступить с такой инициативой она может, так как это путь к более простому решению вопросов распространения знаний (в чем заинтересована библиотека по своей природе), и одновременно грамотное управление интеллектуальными правами в организации.

Такая инициатива библиотеки соответствовала бы ее миссии и была бы в русле мировых дискуссий о том, как вывести знание, содержащееся в научных публикациях, из-под жестких ограничений, устанавливаемых коммерческими издательствами.

Правоотношения, возникающие при размещении в репозитории публикаций сотрудников университета, изданных другими издательствами

В репозитории могут размещаться статьи (или даже книги), опубликованные в других издательствах. В таких случаях возникают сложные трехсторонние правоотношения, в которых участвует издательство, автор и университет – работодатель автора. Возможность и способ размещения подобных публикаций в репозитории будет определяться условиями всех имеющихся договоров на публикацию.

Между автором и сторонним издательством мог заключаться издательский, авторский или лицензионный договор. Следует изучить его условия и оставшиеся права у автора. При этом полезно помнить о п. 5 ст. 1260, который устанавливает: «Автор произведения, помещенного в сборнике или ином составном произведении, вправе использовать свое произведение, если иное не предусмотрено договором с создателем составного произведения». Т.е. если автор не передавал на статью исключительные права издательству, он может поместить ее в репозитории.

Некоторые российские издательства не требуют передачи им исключительных прав, но Международная академическая издательская компания (МАИК) «Наука/Интерпериодика», соучредителем которой является РАН, имеет формы лицензионных договоров, содержащие пункт о передаче исключительных прав. В типовых формах подробно расписаны как передаваемые права, так и остающиеся у автора. В частности, разрешено помещать препринты на сайте автора или «защищенном внешнем сайте работодателя» не для коммерческих целей и со ссылкой на сайт издателя.

Термин *защищенный сайт* не объясняется. В тексте договора на английском языке сайт работодателя называется *secure public Website*. В качестве русского эквивалента слова *secure* также подходит термин *безопасный*. Второе определение *public* – имеет значения *открытый, общедоступный*. Вероятно, что размещение в репозитории препринтов со ссылкой на журнал издателя разрешено. Но даже размещение в репозиториях ОД статей, опубликованных в журналах РАН, с закрытым полным текстом выгодно, так как увеличивает известность авторов и повышает престиж работодателя.

При решении вопроса о возможности размещения в репозитории статьи, опубликованной в стороннем издательстве, может помочь сайт SHERPA RoMEO [7]. Он создан консорциумом, в котором 33 участника (по состоянию на март 2011 г.), в том числе Британская библиотека и крупнейшие университеты, включая Оксфордский и Кембриджский. Цель партнерства – способствовать продвижению ОД и развитию репозитория.

Один из проектов партнерства – поддержание базы данных издательств и их политики по отношению к репозиториям. По состоянию на 21 января 2011 г. БД содержала сведения о 900 издательствах. Они разделены на группы в зависимости от видов материалов, которые разрешено архивировать: «зеленые» издательства позволяют архивировать препринты, постпринты или pdf-версии издателя, «голубые» – прошедшие рецензирование неопубликованные версии или pdf-версии издателя, «желтые» – препринты, «белые» – архивирование не поддерживается. МАИК «Наука/Интерпериодика» находится в «голубой» группе: указано, что разрешается архивировать версии, прошедшие рецензирование.

Таким образом, если статья была опубликована в зарубежном издании, то, воспользовавшись сайтом SHERPA RoMEO, можно выяснить возможность ее размещения в репозитории. В случае отсутствия там информации или каких-либо сомнений, можно урегулировать отношения путем прямых контактов с

издательством.

Правоотношения в процессе использования репозитория читателями

При создании репозитория его владельцу необходимо отрегулировать не только собственные отношения с правообладателями размещаемых произведений, но и отношения последних с читателями.

Согласно ст. 1229 ГК РФ, правообладатель может «по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности». Разрешенное использование включает не только чтение, но и воспроизведение в личных целях (с некоторыми исключениями, ст. 1273), а также цитирование. Правообладатель научной работы в большинстве случаев заинтересован в придании известности и цитируемости своей работе, поэтому запрет на ее копирование, как правило, не в его интересах. Но в случае необходимости запрет на копирование несложно устанавливается техническими средствами. Каким образом правообладатель может разрешить использование?

Согласно ст. 1229 ГК РФ, «Отсутствие запрета не считается разрешением». Значит, нужны средства для выражения разрешения. В качестве такого средства ГК РФ предоставляет договор присоединения. Причем, в соответствии с п. 3 ст. 1286, договор присоединения не обязательно должен подписываться обеими сторонами, достаточно другой стороне начать использование произведения, что понимается как выраженное явным образом согласие на заключение договора. В репозитории есть раздел «Правила архива», где можно поместить договор присоединения и распространить его на все материалы, т.е. политика репозитория по отношению к читателям может быть единой.

Лицензии *Creative Commons*. В мире для управления интеллектуальными правами в рамках ОД часто применяются лицензии *Creative Commons (CC)* для оповещения о правах, предоставляемых читателям [8].

Знаки этих лицензий, помещаемые на конкретной статье, дают автору шесть вариантов выражения его воли. Самая широкая лицензия позволяет использовать произведение любыми способами, самая узкая запрещает изменение произведения и его коммерческое использование. Главное условие всех видов лицензий *CC* – это обязательная ссылка на автора и используемую работу.

Лицензии *CC* не введены законодательно – они плод международной общественной инициативы людей, занимающихся творчеством, но это простой, ясный и удобный язык общения и взаимоуважения правообладателей и добросовестных пользователей информации.

В России применение лицензий *CC* по желанию автора также возможно и целесообразно.

Технические средства защиты от плагиата. ГК РФ допускает применение технических средств защиты авторских прав (ст. 1299). Однако можно назвать два условия применения этой статьи: одно вытекает из ее первого пункта, дающего определение технических средств. Главная их особенность состоит в том, что они предназначены для предотвращения действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем. Второе условие вытекает из здравого смысла и состоит в том, что применение технических средств должно быть экономически оправдано.

Как с этих позиций смотрится использование библиотеками программы Adobe Acrobat Professional для установления запрета копирования pdf-файлов, имеющих образовательное или научное значение? С трудом верится, что авторы дают разрешение на это или их об этом спрашивают.

Авторам нужно, чтобы их произведения цитировали. Невозможность даже частичного копирования снижает вероятность цитирования. Не случайно ни одна из лицензий *CC* не предусматривает запрета на копирование. Нет и экономической выгоды от запрета скачивания файла, если он не имеет широкого спроса, присущего коммерческим объектам (фильмам, музыке и т.п.).

Защищен ли автор таким образом от плагиата? Нет, потому что при приложении некоторых усилий пароли снимаются.

Еще одно средство, иногда используемое библиотеками, – нанесение своего названия в виде так называемого водяного знака поверх каждой страницы материалов репозитория [3; статьи, размещенные в

2010 г.]. Такая надпись при распечатке закрывает немалую часть текста и, кроме того, является несогласованной с авторами рекламой библиотеки. В соответствии со ст. 1266 ГК РФ снабжение произведения, охраняемого авторским правом, любыми дополнениями и иллюстрациями запрещено.

Подобную меру, как и установление защиты от копирования без воли автора, можно расценивать как злоупотребление правом, запрещаемое ст. 10 ГК РФ: «Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые с намерением причинить вред другому лицу». Другие лица – это читатели. В массе своей они не стремятся стать плагиаторами и используют чужие публикации для благородных научных или учебных целей.

Информация в Интернете – это интеллектуальное достояние человечества, которое вводится в Сеть ради его сохранения в течение неограниченно долгого времени. Некоммерческая, но закрытая паролем от копирования информация, без проявления на это воли автора – это нонсенс. Это безответственно перед обществом не только сегодня, но и перед следующими поколениями. Это равносильно сознательной порче машины, изобретенной для облегчения жизни людей.

Выводы

Правообладателем научной публикации не всегда является автор. Им может быть университет как работодатель или стороннее издательство, поэтому при создании репозитория вуза заключение лицензионных договоров с авторами не всегда правомерно.

Заключение лицензионных договоров между университетом и авторами целесообразно только в случае публикации разовых работ. Если они имеют коммерческое значение, автору должно выплачиваться вознаграждение.

Университет имеет право на размещение в Интернете сборников своих научных трудов как издатель. Правоотношения с авторами можно регулировать с помощью договора присоединения.

При размещении работ, опубликованных сотрудниками университета в других издательствах, условия размещения определяются договорами, заключаемыми авторами с издательствами.

Условия использования материалов репозитория читателями должны определяться правообладателями. Они могут быть доведены до сведения читателей путем публикации договора присоединения в специальном разделе репозитория или по желанию автора, путем маркировки публикации знаком лицензий Creative Commons.

Библиотекам необходимо повышать правовую культуру сотрудников. В своей деятельности они не должны игнорировать права авторов, но и не абсолютизировать их. Авторское право - это не средство для сокрытия знания, а путь к справедливому материальному вознаграждению творческих работников или получению экономической компенсации затрат издателя.

Необоснованное и не согласованное с авторами применение способов технической защиты от копирования материалов учебного и научного назначения противозаконно и безответственно.

На библиотеках как главных звеньях публичной информационной инфраструктуры лежит важная миссия защищать и пропагандировать ОД как способ распространения знания на благо общества ради развития науки и образования и для ускорения модернизации страны, что невозможно без максимального доступа к знаниям и информации.

Список источников

1. **Открытый** доступ и открытые архивы информации. Ежегодный межведомственный сборник научных трудов. – Москва, ГПНТБ. – 2010.
2. **Directory** of Open Access Repositories [Электронный ресурс]. – [11.09.2008]. – Режим доступа: <http://www.openoar.org/>.
3. **Репозиторий** Тверского госуниверситета [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://eprints.tversu.ru/>

4. **Об уточнении** порядка публикации и размещения в Научной библиотеке произведений, изданных в ТвГУ (приказ № 183-0 от 05.03.2010 г.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://library.tversu.ru/index.php?option=com_content&view=category&id=40&Itemid=142
5. **Захарова Г. М., Солдатенко И. С.** Открытый доступ в действии: репозиторий вуза // Науч. и техн. б-ки. – 2010. – № 5. – С. 50–59.
6. **Вестник ТвГУ. Серия: «История»** [Электронный ресурс]. - Режим доступа: http://history.tversu.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=11&Itemid=29
7. **Sherpa RoMEO Publisher copyright policies & self-archiving** [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.sherpa.ac.uk/romeo/>
8. **О лицензиях** [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://creativecommons.org/licenses/>