

# Фотография глазами юриста

Взгляните! Перед вами две фотографии. Одна из них — призер фотоконкурса «Известий» в Кремлевском Дворце съездов в 1997 г. Эта работа являлась участницей многих российских и зарубежных персональных выставок Евгения Мохорева, одного из известнейших профессиональных фотографов Петербурга. Вторую фотографию сделал тот же самый автор на улицах города Пушкина в апреле двухтысячного года. Причем о существовании столь интересного объекта, изображенного на снимке, автор узнал непосредственно на улице. Очевидно, что мы имеем дело с очередным пиратством в области авторского права.

А дело было так... Есть в городе Пушкине рекламное агентство с красивым названием «Фиеста», которое занимает прочное место на рынке наружной рекламы своего города. И, как полагают, есть в этом агентстве исполнительный директор — Елена Виловна Табанова, которая решила стать народным избранником. И вот госпожа Табанова якобы сама (с ее слов в суде), нисколько не сомневаясь, сканирует понравившуюся фотографию из первого номера журнала «ФОТО&ВИДЕО» за 1999 год. Далее именно она обрабатывает и создает оригинал-макет одного из своих предвыборных плакатов и передает этот оригинал-макет рекламному агентству «Фиеста», в котором, как вы помните, она и работает. Рекламное агентство тиражирует эти плакаты и размещает на улицах Пушкина. Теперь понятно, почему ничего не подозревающий автор увидел одно из своих титулованных детищ на улицах Пушкина.

В истории рекламы в России это далеко не первый случай. Еще в далеком 1994 году журнал «Реклама» описывал историю о том, как молодой художник одного из московских рекламных агентств вырезал из финского журнала «Торговля с Востоком» понравившуюся ему фотографию из рекламы «ОКОБАНКА». Он несколько изменил ее (поменял глобус на здание) и предложил заказчику — московской фирме «Бизнес-трест». Работа была с радостью принята. Кстати, позже, когда разразился скандал и стало ясно, чем может грозить иск финских рекламистов, выяснилось, что «Бизнес-трест» даже не подозревал о таком заимствовании.

Если бы заказчики не забывали включать в свои договоры с рекламными агентствами разделы про авторское право, внутри которых было бы обязательное условие о том, что агентства гарантируют заказчику авторскую оригинальность и отсутствие плагиата, то заказчики бы не признавались судами виновными в незаконном использовании объектов авторского права, данном случае — фотографий.

## Фотография как объект авторского права

Очень коротко напомним читателям, что объектами авторского права согласно закону РФ «Об авторском праве и смежных правах» являются произведения науки, литературы и искусства. Фотография, безусловно, является одним из объектов авторского права, а именно произведением искусства. Из этого вытекает, что у автора (фотографа) с момента создания объекта авторского права (фотографии) возникают авторские права: личные неимущественные и имущественные права. При этом личные неимущественные права являются неотчуждаемыми от автора и закрепляются за ним на долгое время. Это такие права, как право на имя (под подлинным именем, псевдонимом или анонимно), право авторства, право на обнародование и право на защиту репутации.

Имущественные авторские права представляют собой девять видов следующих пра-



**Вадим УСКОВ**

(Санкт-Петербург) — юрист и патентный поверенный РФ, специализирующийся на вопросах авторского права, товарных знаков и рекламы.

Контакт: (812) 443-9525 (26), e-mail vadim@uskov.spb.su.



▲ Авторская страница из журнала Foto&Video, № 1 за 1999 г.



▲ Эта фотография на рекламном шите использована без ведома фотографа

**Имущественные права автора**

вомочий: право на воспроизведение (тиражирование), право на распространение, право на импорт, право на публичный показ (речь как раз идет об использовании фотографий в наружной рекламе), право на публичное исполнение, право на передачу в эфир, право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю (в т.ч. Интернет), право на перевод и право на переработку. Указанные права могут передаваться автором пользователю по специальному договору, обозначенному в законе, который принято называть авторским. Именно такой способ передачи прав на использование фотографий является единственно правильным с точки зрения действующего законодательства. Кстати, замечу, что этот способ не уникален для России. Практически все страны мира используют его для цивилизованного обращения с правами авторов.

Применительно к фотографии как специфическому объекту авторского права следует заметить одну немаловажную деталь. Это своего рода исключение из общего правила. Согласно статье 6 Закона «Об авторском праве и смежных правах» «авторское право распространяется на произведения науки, литературы, искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способы его выражения». Творчество, как процесс создания чего-то нового, доселе неизвестного, создает всегда неповторимый уникальный продукт. По этому поводу вспоминаю один очень забавный спор.

Один известный фотограф предъявил претензию столичному журналу, обвинив его в нарушении авторских прав в связи с публикацией как будто бы его фотографии. Издательство, выпускающее журнал, представило кучу оправдательных документов, включая договор со своим фотокорреспондентом и сами негативы. Журнал утверждал, что опубликованную фотографию сделал штатный сотрудник издательства по заданию редакции, и ни у кого никаких снимков он не воровал. И действительно, положив рядом эти две фотографии, сделанные совершенно разными людьми, трудно было не признать их «слишком уж похожими». Только экспертиза, тщательно выявлявшая различия между представленными слайдами, смогла подтвердить заверения каждого из фотографов в самостоятельном создании своего творения. А ведь на самом деле все было и без того просто и понятно: два разных человека снимали один и тот же пейзаж с одной и той же точки примерно в одно и то же время суток. Неудивительно, что фотографии были так похожи друг на друга. Этот пример показывает некое исключение из общего правила. Например, красивые пейзажи (будь то городские или природные) не всегда являются полноценными объектами авторского права.

**Пейзаж не является объектом авторского права****Когда фотограф — не единственный автор**

Однако, справедливости ради, следует отметить, что фотограф может не только сам творить, выбирая особые точки съемки и другие художественные средства, но и фиксировать творения других людей.

При этом фотография является сложным синтетическим продуктом, в создание которого вложены усилия многих лиц. Это прежде всего сценарист (который, может быть, придумал сюжет кадра, описал позы артистов, их костюмы), режиссер-постановщик кадра (который расставил артистов и предметы вокруг специфическим образом), фотомодели (которые создают задуманные сценаристом образы), осветители, костюмеры, гримеры и другие столь же значимые для конечного результата люди.

Организаторам серьезных фотосъемок следует иметь в виду, что кроме авторских прав фотографа необходимо получить разрешение на использование конечного продукта у всех лиц, принимавших участие в его создании.

**Фотосъемка — дело коллективное****Права изображенного лица**

Согласно действующей статье 514 старого Гражданского кодекса РСФСР «Опубликование, воспроизведение и распространение произведения изобразительного искусства, в котором изображено другое лицо, допускается лишь с согласия изображенного, а после его смерти с согласия его детей и пережившего супруга. Такого согласия не требуется, если это делается в государственных или общественных интересах, либо изображенное лицо позировало автору за плату».

В связи с этой нормой права было несколько интересных прецедентов. Один из них был связан с изображением летчика в кабине самолета, опубликованным в «Финансовых известиях» в рекламе некоего коммерческого банка. Изображенный на фотографии летчик, Станислав Григорьевич Близинок, Герой Советского Союза, награжденный многими орденами, предъявил иск о защите своей чести и достоинства. По решению Пресненского межмуниципального суда Москвы рекламная фирма и про-рекламированный банк должны были выплатить летчику по 50 миллионов рублей (всего 100 миллионов рублей в ценах 1995 года). Кроме того, по решению суда газета должна была сообщить, что летчик не давал согласия на использование своего изображения.

Профессиональным креативным агентствам, организующим создание рекламных фотографий, следует знать еще об одном нюансе. Согласно Закону «Об авторском праве

**Пример иска**

и смежных правах» лицо, изображенное на фотографии, является исполнителем некой роли. При этом уровень художественного исполнения этой роли не имеет никакого юридического значения, ведь каждое изображенное лицо воплощает определенный образ более или менее профессионально. Это означает, что у изображенного лица возникают смежные права. Их, так же как и авторские имущественные права, необходимо получить по отдельному договору. Обычно этот договор называют исполнительским. Кстати, ведущие модельные агентства представляют фотомоделей только после заключения подобного договора.

Дабы вам не показалось, что права фотографов только нарушаются, приведу еще один пример, который в моей картотеке значится как «Улыбка Ельцина». В апреле 1989 года в Москву прибыла команда фотографов из американского журнала «Тайм» с целью подготовить материал для спецвыпуска «Новая Россия». Был среди прилетевших и молодой, лишенный каких-либо комплексов фотограф Тэд Тай. Во время подготовки съемки Борис Николаевич Ельцин увлекся разговором о перестройке и не заметил, как Тэд Тай подскочил к нему и схватил будущего президента за обе щеки, показывая, как надо улыбаться! Этот момент и заснял на пленку Александр Исаченко. А «Тайм» потом дал снимку подпись: «Фотограф «Тайм» Тэд Тай учит Бориса Ельцина искусству улыбаться». Фотография Исаченко, появившись однажды в «Тайме», пошла гулять по изданиям. При этом за каждую перепечатку Александру Исаченко платили по 50% гонорара. В итоге он смог оставить журналистику и посвятить себя любимому делу — подводной съемке...

**Договаривался ли Тай с Исаченко?**

## История подаренной фотографии

Согласно пункту 5 статьи 6 закона «Об авторском праве и смежных правах» авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. При этом передача права собственности на материальный объект (читай — фотоснимок) не влечет передачи каких-либо авторских прав. По этому поводу есть один необычный случай.

Один талантливый питерский фотограф по просьбе своей знакомой балерины сделал несколько снимков для ее семейного альбома. Когда она предложила оплатить его услуги, он отказался от денег и сообщил, что дарит ей эти (действительно, прекрасные) фотографии. Через некоторое время журналист одного из столичных изданий, писавший статью о балерине, попросил героиню своего материала представить ему хоть какие-нибудь иллюстрации. Балерина с гордостью передала корреспонденту несколько фотографий из своего личного альбома, которые, как вы уже догадались, сделал ее приятель — фотохудожник. Увидев на страницах журнала свои творения, да еще и без указания имени, фотограф обратился к юристу. Юрист объяснил, что журнал нарушил авторские права фотографа, как личные неимущественные (право на имя), так и имущественные, поскольку передача балерине материального объекта (т.е. самой фотографии) не означала передачу авторских прав на ее использование. Уж если не балерина, то издательство-то должно было об этом знать.

**Дарить или не дарить?**

## Полезные советы из прошлого

Случаи нечаянных нарушений прав фотографов бывали и в дореволюционной России. И полезным способом предупреждения подобных ситуаций, на мой взгляд, является один старинный прием.

Фотограф ставил штамп на обороте фотокарточки, который гласил об имени фотографа и о запрете публикаций данной фотографии без специального разрешения. При этом указывался адрес фотостудии, по которому любой желающий мог найти правообладателя и получить соответствующее разрешение. Если бы сегодняшние фотографы использовали этот прием, то я уверен, что нарушений их авторских прав было бы гораздо меньше. С учетом современного законодательства, в данный штампик я порекомендовал бы вставить ссылку, предусмотренную в пункте 3 статьи 19 Закона «Об авторском праве и смежных правах». В этом пункте речь идет о возможности свободного использования произведений, если такие случаи не были специально запрещены автором.

В качестве еще одного приема защиты авторских прав фотографа повторю уже ранее описанный прием депонирования. Его суть заключается в том, чтобы отправить по почте заказное письмо с уведомлением. В конверт вкладываются фотографии с сопроводительным текстом, из которого следует, кто и когда создал данные произведения. Конверт направляется самому себе и, проходя почту, обрастает «рядом» штампов с указанием дат. Кроме того, есть квитанции об отправке данного конверта и квитанции о получении. Этот конверт ни в коем случае нельзя вскрывать. Он так и должен храниться в запечатанном виде. В случае возникновения спора такое письмо самому себе может служить хорошим доказательством того, кто и когда создал эти произведения. А это является одним из самых сложных элементов процессов по авторскому праву. ■

**Пишите письма!**