

## Правовой режим использования сиротских объектов авторских и смежных прав<sup>1</sup>

**Аннотация.** В статье анализируются проблематика использования сиротских объектов авторских и смежных прав, новые законодательные положения, регламентирующие порядок управления и использования так называемых сиротских, или орфанных, произведений, т.е. произведений, авторы или иные правообладатели которых предполагаются неизвестными. Соответствующие положения распространяются и на объекты смежных прав. В условиях широкого распространения информационных технологий, использования объектов интеллектуальных прав в сети Интернет, а также сохраняющихся обстоятельстве бесконтрольного опубликования произведений проблематика использования, правовой охраны сиротских объектов авторских и смежных прав приобретает особое значение. При установлении правового режима сиротских объектов авторских и смежных прав важно не нарушить баланс общественных и частных интересов (интересов авторов и иных правообладателей). Сформулированы научная позиция и ряд положений по различным аспектам использования и охраны сиротских объектов авторских и смежных прав.

**Ключевые слова:** сиротские объекты авторских и смежных прав, правовой режим сиротских произведений, аккредитованные организации коллективного управления правами, неисключительная лицензия, права лицензиата, вознаграждение, номинальный счет, управление исключительными правами на сиротские произведения, единый реестр



**Бениамин Александрович ШАХНАЗАРОВ,**  
профессор кафедры интеллектуальных прав и кафедры международного частного права  
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),  
доктор юридических наук,  
доцент  
**bashahnazarov@msal.ru**  
125993, Россия, г. Москва,  
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

DOI: 10.17803/2311-5998.2025.128.4.125-133

**Benjamin A. SHAKHNAZAROV,**

Professor of the Department of Intellectual Rights,  
of the Department of Private International Law  
of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL),  
Dr. Sci. (Law), Associate Professor

**bashahnazarov@msal.ru**

9, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, Moscow, Russia, 125993

### Legal Regime for the Use of Orphan Objects of Copyright and Related Rights

**Abstract.** The article analyzes the problems of using orphan objects of copyright and related rights, new legislative provisions governing the procedure for managing and using the so-called orphan or orphan works, i.e. works whose authors or other copyright holders are assumed to be unknown. The

<sup>1</sup> Исследование выполнено в рамках программы стратегического академического лидерства «Приоритет-2030».

*relevant provisions also apply to objects of related rights. In the context of the widespread use of information technology, the use of intellectual property on the Internet, as well as the continuing circumstances of uncontrolled publication of works, the problem of using and legally protecting orphan objects of copyright and related rights is of particular importance. In this context, it seems important not to upset the balance of public and private interests (the interests of authors and other copyright holders) when establishing a legal regime for orphan objects of copyright and related rights. The authors formulated a scientific position and a number of provisions on various aspects of the use and protection of orphan objects of copyright and related rights.*

**Keywords:** *orphan objects of copyright and related rights, legal regime of orphan works, certified collective management organization, non-exclusive license, licensee rights, remuneration, nominal account, management of exclusive rights to orphan works, unified register*

**Ф**едеральным законом от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации» в ГК РФ были введены положения, регламентирующие порядок управления и использования так называемых сиротских, или орфанных, произведений, т.е. произведений, авторы или иные правообладатели которых предполагаются неизвестными. Соответствующие положения распространяются и на объекты смежных прав. В условиях широкого развития информационных технологий, использования объектов интеллектуальных прав в сети Интернет, а также сохраняющихся случаев бесконтрольного опубликования произведений проблематика использования, правовой охраны сиротских объектов авторских и смежных прав приобретает особое значение. При установлении правового режима сиротских объектов авторских и смежных прав крайне важно не нарушить баланс общественных и частных интересов (интересов авторов и иных правообладателей).

В ГК РФ были введены новые статьи:

- статья 1243.1 «Порядок выплаты вознаграждения за использование объектов авторских и смежных прав путем зачисления средств на номинальный счет»;
- статья 1244.2 «Управление исключительными правами на объекты авторских и смежных прав, авторы или иные правообладатели которых предполагаются неизвестными»;
- статья 1280.1 «Использование правомерно обнародованных произведения литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографического произведения, произведения, полученного способами, аналогичными фотографии, музыкального произведения (с текстом или без текста), автор или иной правообладатель которых предполагается неизвестным»;
- статья 1306.1 «Использование правомерно обнародованных фонограмм и исполнений, правообладатель которых предполагается неизвестным».

Также с учетом положений ст. 1243.1 были внесены изменения и в ст. 1243 ГК РФ, в частности, установлена возможность выплаты авторам и иным правообладателям вознаграждения за использование объектов авторских и смежных

прав на номинальный счет. Кроме того, изменена редакция ст. 1244 ГК РФ. Так, установлена возможность получения организацией коллективного управления правами государственной аккредитации на осуществление деятельности в сфере коллективного управления исключительными правами на сиротские объекты авторских и смежных прав.

Кроме того, установлена обязанность любой аккредитованной организации (организации, аккредитованной в любой из сфер коллективного управления) принимать разумные и достаточные меры по установлению правообладателей, имеющих право на получение вознаграждения в соответствии с заключенными этой организацией лицензионными договорами и договорами о выплате вознаграждения. В случае выявления сиротских объектов авторских или смежных прав аккредитованная организация обязана предоставить сведения об этом объекте именно организации коллективного управления правами, аккредитованной в отношении управления исключительными правами на сиротские объекты авторских и смежных прав.

Основная идея нововведений заключается в установлении правового режима использования и управления исключительными правами на объекты авторских и смежных прав, авторы или иные правообладатели которых предполагаются неизвестными. Действительно, случаев выявления произведений, а также объектов смежных прав, авторы которых неизвестны, особенно в условиях развития сети Интернет, становится все больше, и повсеместное неконтролируемое использование таких объектов может повлечь негативные правовые последствия для пользователей соответствующих объектов, правовые сложности в установлении и квалификации таких фактов в случае обнаружения правообладателя в последующем. Возможно также возникновение проблем, связанных со сложностями установления до использования объекта его правообладателя, который заявляет о своих правах способом, недоступным или малодоступным для общества в целом и для потенциальных пользователей.

Согласно рассматриваемому правовому режиму, введенному Федеральным законом от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ, допускается использование сиротских объектов авторских и смежных прав третьими лицами, подавшими заявление о предоставлении им права на использование соответствующего объекта в аккредитованную организацию по управлению правами на коллективной основе. Отметим, что деятельность по управлению сиротскими объектами авторских и смежных прав должна быть консолидированной в целях централизованного упорядочивания информации о таких объектах и установления общего порядка управления сиротскими объектами авторских и смежных прав, а также единого прозрачного механизма фиксации в последующем факта выявления правообладателя.

Так, согласно рассматриваемым новым положениям ГК РФ при принятии положительного решения по заявлению третьего лица аккредитованная организация размещает объявление о поиске автора или иного правообладателя на своем официальном сайте в сети Интернет и предлагает такому лицу заключить договор о предоставлении неисключительной лицензии, указав срок, территорию, способы использования сиротского объекта авторских или смежных прав, размер вознаграждения, а также иные условия использования такого объекта, в частности компенсацию покрытия расходов аккредитованной организации, и средства,



которые направляются в специальные фонды, создаваемые этой организацией. В случае спора относительно условий договора о предоставлении неисключительной лицензии условия этого договора определяются судом.

Вознаграждение поступает на специальный счет — номинальный счет аккредитованной организации и хранится на нем до момента выявления правообладателя, который может обратиться к владельцу счета с требованием о выдаче причитающихся правообладателю денежных средств.

Важно, что аккредитованным организациям предоставлено право инвестировать находящиеся на номинальном счете денежные средства на принципах возвратности, прибыльности и ликвидности.

Если аккредитованная организация получает сведения об авторе или ином правообладателе или если автор или иной правообладатель обратился с требованием о выплате вознаграждения за использование объекта авторских или смежных прав, аккредитованная организация вносит изменения, касающиеся автора или иного правообладателя, и иные необходимые исправления в общедоступную информационную систему, а также исключает сведения о соответствующем объекте авторских или смежных прав из единого реестра.

Рассмотренные нововведения применяются к правоотношениям, возникшим после 21 октября 2024 г., а также касающимся использования объектов авторских или смежных прав, которые были обнародованы до 21 октября 2024 г., если автор или иной правообладатель такого объекта предполагается неизвестным и при этом интерес у лица, претендующего на использование такого объекта, в отношении использования такого объекта возник после 21 октября 2024 г.

Обозначенное положение Федерального закона от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ в совокупности с установленным правовым режимом представляется спорным по следующим причинам. Прежде всего, установленный порядок управления правами на сиротские объекты авторских и смежных прав не предполагает нелегитимность использования таких объектов вне установленного режима. В статье 1244.2 «Управление исключительными правами на объекты авторских и смежных прав, авторы или иные правообладатели которых предполагаются неизвестными» отмечается, что лицо, претендующее на использование объекта, автор или иной правообладатель которого предполагается неизвестным, **вправе** при определенных условиях подать в аккредитованную организацию заявление о предоставлении ему права на использование этого объекта. То есть применение соответствующего порядка использования сиротского объекта авторских и смежных прав посредством согласования с аккредитованной организацией и выплаты вознаграждения на номинальный счет — это право, а не обязанность пользователя.

Таким образом, у заинтересованного в использовании сиротского объекта авторских и смежных прав лица сохраняется возможность на свой страх и риск использовать фактически сиротское произведение или объект смежных прав вне установленного режима, что уже представляется спорным. Аккредитованные организации коллективного управления правами в целях упорядочивания отношений по использованию сиротских объектов авторских и смежных прав, как представляется, могли бы (если использование установленного режима было бы обязанностью пользователей) осуществлять деятельность по мониторингу такого

несогласованного и бесконтрольного использования соответствующих объектов, требовать прекращения такого использования в случаях установления, что объект на момент использования не перешел в режим общественного достояния. Не исключено, что такие объекты уже на момент использования могут находиться в режиме общественного достояния.

Таким образом, в настоящей редакции рассматриваемых положений ГК РФ фактическое использование произведения или объекта смежных прав лицом, по мнению которого установить правообладателя такого объекта невозможно, не считается нелегитимным. Стоит отметить, что речь не идет, например, о произведении народного творчества (фольклор), не имеющего конкретного автора, поскольку такое произведение не является объектом авторских прав (п. 6 ст. 1259 ГК РФ). В новых положениях ГК РФ закреплён, по сути, порядок установления правообладателя через аккредитованные организации коллективного управления правами и правовой режим использования сиротских объектов авторских и смежных прав.

Такой режим целесообразно определить в качестве единственно возможного режима использования сиротских объектов авторских и смежных прав. С учетом же темпоральных положений Федерального закона от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ можно сделать вывод о том, что лица, которые начали использовать такие объекты до 21 октября 2024 г., не смогут воспользоваться установленным правовым режимом использования объектов авторских и смежных прав, что не способствует упорядочению отношений по управлению сиротскими объектами авторских и смежных прав и их использованию. Представляется целесообразным применять обозначенный правовой режим ко всем отношениям по использованию сиротских объектов авторских и смежных прав, независимо от момента их возникновения.

Кроме того, установленный правовой режим применяется и к объектам, которые были обнародованы до 21 октября 2024 г., если интерес у лица, претендующего на использование такого объекта, в отношении использования такого объекта возник после дня вступления в силу Федерального закона от 22 июля 2024 г. № 190-ФЗ (пп. 2 п. 2 ст. 2). Экспертами уже отмечается, что «не совсем понятно, как определить момент возникновения интереса»<sup>2</sup>. Предложенное темпоральное условие возникновения «интереса у лица, претендующего на использование такого объекта, в отношении использования такого объекта» представляется крайне оценочным и затруднительным для установления, поскольку о том, когда возник соответствующий интерес, достоверно может знать только само лицо, а вот конкретные действия или факты, свидетельствующие о намерении использования соответствующего объекта, были бы более релевантными категориями в обозначенном контексте.

Целесообразно рассмотреть вопрос о возможной самостоятельной ответственности за использование сиротских объектов авторских и смежных прав вне установленного правового режима. Отсутствие таковой и отсутствие обязанности потенциальных пользователей следовать установленному режиму получения права на основе неисключительной лицензии на использование сиротских объектов

<sup>2</sup> Подписан Закон об орфанных («сиротских») произведениях // ЭЖ-Юрист. 2024. № 28 (1328) (комментарий И. Косовской).



авторских и смежных прав посредством обращения с заявлением в аккредитованные организации коллективного управления правами, как представляется, не способствует развитию творчества, систематизации и упорядочиванию отношений в сфере обнародования, распространения и использования объектов авторских и смежных прав, ставит в неравное положение пользователей сиротских произведений, соблюдающих установленный правовой режим, и пользователей, не соблюдающих таковой, а также снижает эффективность применения установленного правового режима управления и использования сиротских объектов авторских и смежных прав.

В публикациях уже высказана позиция о возможности лицензиата, получившего неисключительную лицензию в отношении сиротского объекта авторских и смежных прав от аккредитованной организации, в случае нарушения исключительного права третьим лицом обратиться с требованиями, обусловленными договорными отношениями, к аккредитованной организации, которая обязана принять меры по защите нарушенного права в соответствии с п. 5 ст. 1242 ГК РФ, в силу того, что такой лицензиат не может пользоваться положениями о защите прав лицензиата, предусмотренными ст. 1254 ГК РФ, так как они применимы только к случаям выдачи исключительных лицензий<sup>3</sup>.

Отдельно стоит проанализировать проблематику круга объектов, на которые распространяется рассматриваемый правовой режим. Так, неясно, почему в ст. 1280.1 «Использование правомерно обнародованных произведений литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографического произведения, произведения, полученного способами, аналогичными фотографии, музыкального произведения (с текстом или без текста), автор или иной правообладатель которых предполагается неизвестным» включено ограниченное количество объектов авторских прав, поскольку, например, проблематика сиротских произведений характерна и для аудиовизуальных произведений, в частности коротких видеороликов, которые зачастую становятся популярными, широко используются разными пользователями в сети Интернет, при том что возникают сложности с установлением правообладателей таких произведений.

Дискуссионным представляется и ограниченный перечень способов использования сиротских объектов авторских и смежных прав. Так, допускается воспроизводить правомерно обнародованные произведения литературы, изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, фотографические произведения, произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, музыкальные произведения (с текстом или без текста), фонограммы и исполнения, автор или иной правообладатель которых предполагается неизвестным, распространять путем продажи или иного отчуждения их экземпляров и доводить до всеобщего сведения.

Отмечается, что в перечень не попали такие востребованные бизнесом способы использования, как переработка (в том числе перевод) и включение

<sup>3</sup> См.: Рузакова О. А. Правовой режим произведений, правообладатель которых неизвестен («сиротские произведения»): перспективы российского законодательства // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2024. № 7.

произведения в состав аудиовизуального произведения и сложного объекта<sup>4</sup>. Такой способ использования, как «переработка для создания производных произведений», был исключен из этого перечня ко второму чтению законопроекта, что, как отмечается, устранило риск злоупотребления правом в части неконтролируемого создания производных произведений<sup>5</sup>.

Рассматриваемый правовой режим и сами законодательные нововведения не стоит воспринимать как применимые к использованию объектов авторских и смежных прав правообладателей из недружественных государств, которые приостановили или прекратили деятельность в России. Ключевым при установлении и использовании правового режима сиротских объектов авторских и смежных прав представляется то, что правообладателя не удастся установить по объективным причинам. В случае, когда правообладатель известен, применение режима сиротских объектов интеллектуальных прав недопустимо.

В обозначенном контексте нужно обратить внимание на формулировку в новых положениях ГК РФ понятия «неизвестного автора или иного правообладателя». Так, согласно положениям п. 1 ст. 1244.2 ГК РФ, автор или иной правообладатель объекта авторских или смежных прав предполагается неизвестным не только в случае, когда не установлено его имя или наименование, но и в случаях, когда его имя или наименование установлено, но нет сведений о месте жительства гражданина или об адресе юридического лица, которые позволяют направить правообладателю юридически значимое сообщение. То есть правообладатель признается неизвестным даже в случае наличия информации о нем как о правообладателе, но при отсутствии сведений о его местонахождении.

Обозначенной подход представляется вынужденной фикцией (поскольку «неизвестный правообладатель все же известен»), альтернативой которой может быть лишь запрет на использование объектов авторских и смежных прав, правообладатель которых известен. Действительно, при наличии сведений о правообладателе использование соответствующего объекта авторских и смежных прав без каких-либо дополнительных формальностей и действий (помимо попыток установить его местонахождение и связаться с ним) представляется некорректным и, по сути, нарушающим его исключительное право.

Так, в науке еще до внесения рассматриваемых изменений в положения ГК РФ отмечалось, что, поскольку сиротский статус произведений не позволяет заключать соглашения с авторами или иными правообладателями, их использование подпадает под положения Гражданского кодекса об использовании произведений без согласия автора<sup>6</sup>. Установленный в рассматриваемых новых положениях ГК РФ правовой режим в каком-то смысле решает эту проблему в специальном порядке, по сути, предлагая легитимный вариант использования произведения, не нарушая при этом интеллектуальных прав правообладателя, можно сказать, в исключительном порядке и в интересах правообладателя.

<sup>4</sup> См.: Подписан Закон об орфанных («сиротских») произведениях (комментарий М. Воронковой).

<sup>5</sup> См.: Подписан Закон об орфанных («сиротских») произведениях (комментарий Е. Тиллинг).

<sup>6</sup> См.: *Давыдов А. Ю.* Общая характеристика сиротских произведений и их правовой режим в Российской Федерации // *The Scientific Heritage*. 2021. № 63. С. 7.



Законодатель предусмотрел дополнительные гарантии баланса интересов пользователей, аккредитованных организаций и объявившихся правообладателей. Так, в пункте 16 ст. 1244.2 ГК РФ установлено правило, согласно которому автор или иной правообладатель вправе требовать возмещения убытков, причиненных неправомерными действиями или бездействием аккредитованной организации и (или) лицензиата, в том числе в связи с непринятием надлежащих мер по поиску автора или иного правообладателя либо по установлению сведений, которые позволяют направить правообладателю юридически значимое сообщение, а также применить к нарушителю иные меры защиты исключительного права в соответствии со ст. 1252 ГК РФ.

Однако не совсем ясно, какие еще действия пользователя (лицензиата), помимо обозначенных, могут считаться неправомерными для целей возмещения убытков правообладателя согласно данному положению ГК РФ. С этой точки зрения можно проанализировать и положения о мерах по поиску автора или иного правообладателя. Так, в пункте 3 ст. 1244.2 ГК РФ установлен перечень мер по поиску автора или иного правообладателя, которые обязательно должны быть приняты лицом, претендующим на использование сиротского объекта авторских и смежных прав. К таким мерам отнесены: 1) обращение к открытым источникам информации, соответствующим данной категории объектов авторских или смежных прав; 2) обращение в организации, управляющие правами на коллективной основе, или использование общедоступных информационных систем таких организаций (п. 5 ст. 1243); 3) использование поисковых и информационных систем; 4) поиск по библиотечным и архивным фондам.

При этом уже в следующем пункте — п. 4 ст. 1244.2 ГК РФ говорится о том, что федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере авторского права и смежных прав, которым является Министерство культуры РФ, среди прочих мероприятий устанавливает перечень мер по поиску автора или иного правообладателя, а также перечень иных источников, подлежащих использованию. Таким образом, усматривается некое противоречие между положениями об уже установленных в ГК РФ мерах по поиску автора или иного правообладателя, что осуществлено в императивном формате, и положениями о том, что Минкультуры России устанавливает перечень мер по поиску автора или иного правообладателя.

Здесь представляется целесообразным вести речь о возможности Министерства культуры РФ устанавливать перечень дополнительных мер по поиску автора или иного правообладателя, т.е. дополнительных к тем, которые уже установлены в ГК РФ. В качестве отдельной меры также предлагается предусмотреть возможность установления сведений о месте жительства гражданина или об адресе юридического лица — правообладателя, когда таковой известен, посредством механизма обращения аккредитованной организации в правоохранительные органы и иные органы государственной власти, а также при необходимости в органы государственной власти иностранных государств посредством инструментов международного сотрудничества.

Говоря о трансграничных аспектах использования сиротских объектов авторских и смежных прав прежде всего в контексте глобального характера сети Интернет, следует отметить сохраняющееся действие территориального принципа

охраны таких объектов. В науке уже отмечалась важность разработки «специального правового регулирования для произведений с недоступным правообладателем, которое позволяло бы сохранить защиту владельца прав, но при этом открывало бы пользователям в разных государствах в определенном объеме доступ к таким произведениям»<sup>7</sup>. Также отмечается, что в правовых системах ряда стран по-разному регулируется возможность использования сиротских произведений: от закрепления возможности использования сиротских работ на индивидуальной основе в одних государствах до разрешения лицензирования в массовых масштабах в других государствах<sup>8</sup>.

Действительно, трансграничная проблематика охраны сиротских объектов авторских и смежных прав при отсутствии детального правового регулирования соответствующих отношений на международном уровне сохраняет актуальность в контексте различающихся правовых подходов к рассматриваемым отношениям в разных странах, сложности установления сведений об иностранных правообладателях, возможных различающихся фактических режимах использования сиротских объектов авторских и смежных прав.

В этом направлении важным представляется принятие следующих мер:

- развитие сотрудничества национальных ведомств, регулирующих отношения в сфере охраны объектов авторских и смежных прав, а также организаций коллективного управления правами различных государств;
- выработка в рамках такого сотрудничества действенных механизмов установления сведений об иностранных правообладателях, а также принятие мер по гармонизации подходов к возможным правовым режимам использования сиротских объектов авторских и смежных прав.

## БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Давыдов А. Ю.* Общая характеристика сиротских произведений и их правовой режим в Российской Федерации // *The Scientific Heritage*. — 2021. — № 63.
2. *Дмитриева Г. К., Луткова О. В.* Национальные механизмы регулирования трансграничных авторских отношений, объектом которых являются сиротские произведения // *Lex russica*. 2019. — № 11 (156).
3. Подписан Закон об орфанных («сиротских») произведениях // *ЭЖ-Юрист*. — 2024. — № 28 (1328). — URL: <https://www.eg-online.ru/article/486838/> (дата обращения: 05.11.2024).
4. *Рузакова О. А.* Правовой режим произведений, правообладатель которых неизвестен («сиротские произведения»): перспективы российского законодательства // *Имущественные отношения в Российской Федерации*. — 2024. — № 7.

<sup>7</sup> *Дмитриева Г. К., Луткова О. В.* Национальные механизмы регулирования трансграничных авторских отношений, объектом которых являются сиротские произведения // *Lex russica*. 2019. № 11 (156). С. 20.

<sup>8</sup> *Дмитриева Г. К., Луткова О. В.* Указ. соч.

