**Обзор**

**основных направлений зарубежного законодательства,**

**затрагивающих интересы аудиовизуальной индустрии**

**(по отчету ФИАПФ за октябрь-декабрь 2019 года)**

**1. Новый состав Европейской комиссии (2019-2024 гг.)**

Новый состав Европейской комиссии (2019-2024), утвержденный Европарламентом 27 ноября 2019 года, приступил к работе 1 декабря 2019 года.

Неудивительно, что приоритетными направлениями работы нового состава названы вопросы изменения климата, цифровизации и технологического развития, экономической политики, социальной конвергенции, а также укрепления Европейского союза как в рамках самого ЕС, так и на международной арене.

Особый интерес для киноиндустрии представляет обещание нового Председателя Еврокомиссии «подготовить Европу к жизни в эпоху цифровых технологий» и достичь цифрового суверенитета, чтобы Европа могла устанавливать глобальные рамки для цифровизации, новых технологий и данных.

Для киноиндустрии ключевыми членами нового состава являются: вице-председатель Маргрет Вестагер, отвечающая за развитие цифровых технологий, а также за соблюдение законов о конкуренции ЕС, Тьерри Бретон, возглавляющий все вопросы внутреннего рынка, включая авторское право, электронную коммерцию и т. д. и Мария Габриэль, отвечающая за культуру и образование. Вся информация о новых членах Еврокомиссии опубликована на её официальном сайте.

**2. Единый цифровой рынок: национальная имплементация новых Директив ЕС**

Директива (ЕС) 2019/789 Европарламента и Совета от 17 апреля 2019 г., устанавливающая правила применения положений авторского права и смежных прав в отношении отдельных интернет-трансляций вещательных компаний и ретрансляций радио- и телепрограмм и дополняющая Директиву Совета 93/83/EEC (TV & Radio Programmes (SatCab II) Directive)

Напомним, что Директива ЕС о теле- и радиопрограммах:

- вводит ограничение территориальности авторского права в отношении определенных программ и услуг («новости и текущие события» и «полностью финансируемые» вещателями телевизионные программы);

- распространяет использование системы обязательного коллективного управления, ранее применявшейся в отношении кабельных ретрансляций, на все виды ретрансляций соответствующих теле- и радиопрограмм (включая ретрансляцию через спутник, IPTV, мобильную связь или Интернет);

- конкретизирует правовые рамки осуществления так называемой трансляции по принципу «прямой передачи», когда вещательные компании предоставляют исключительное право на трансляцию программ дистрибьюторам, отвечающим за их публичное распространение.

У государств-членов ЕС есть два года, т.е. до 7 июня 2021 г., для отражения положений этой Директивы в своем национальном законодательстве.

Регулирование геоблокировки **(**EU Geo-blocking Regulation): подготовка к возможному пересмотру в 2020 году

Напомним, что запрет **необоснованной блокировки по географическому принципу, вероятнее всего, будет пересмотрен в 2020 году - в настоящее время** кино- и AV-сервисы исключены **из** сферы его регулирования. По запросу Еврокомиссии группой специалистов было проведено исследование по оценке потенциального влияния распространения запрета геоблокировки на эти сервисы. Похоже, что по результатам исследования специалистам не удалось дать какие-либо рекомендации, поскольку, как сообщается, для успешного моделирования воздействия запрета геоблокировки на исследуемые сервисы было предоставлено недостаточно данных.

Пока неизвестно, как далее поведет себя Еврокомиссия. Обязательного требования о публикации внешних исследований нет и ранее комиссия уже предпочитала не публиковать их, в случае, если они не поддерживают политические курсы, желаемые с точки зрения комиссии.

ФИАПФ продолжает внимательно следить за развитием событий в преддверии публикации Еврокомиссией собственного доклада в конце марта 2020 года. Если комиссия решит поднять вопрос о пересмотре геоблокировки, законодательное предложение последует позже в 2020 году.

ФИАПФ совместно с партнерами и группой специалистов работают над обновлением исследования 2016 года о последствиях трансграничного доступа к AV-контенту для европейских потребителей с целью формирования предложений о запрете геоблокировки в случаях, когда субъекты обладают необходимыми правами для части/всей территорий ЕС.

Директива (ЕС) N 2019/790 об авторском праве и смежных правах на едином цифровом рынке (Directive on Copyright in the Digital Single Market)

### Директива ЕС об авторском праве на едином цифровом рынке была одобрена Европарламентом 17 апреля 2019 г. и вступила в силу 7 июня 2019 г.

### Напомним, что Директива предусматривает расширение перечня обязательных ограничений и исключений, введение новых правил в отношении произведений, вышедших из оборота, расширенное коллективное лицензирование, справедливое вознаграждение авторов и исполнителей, а также специальное регулирование для отдельных категорий онлайн-платформ.

### Положения Директивы должны быть имплементированы в национальное законодательство государств-членов ЕС до 7 июня 2021 г.

Учитывая сложность и неоднозначность многих положений ст. 17 Директивы, а также необходимость согласования зачастую противоречащих друг другу интересов провайдеров онлайн-сервисов обмена контентом, правообладателей и пользователей, Еврокомиссия в сотрудничестве с государствами-членами ЕС организовала совещания, на которых присутствовали также представители заинтересованных сторон в целях разработки инструкции по применению данной статьи.

В 2019 году прошло четыре совещания, в ходе которых были рассмотрены различные практики лицензирования в разных областях авторского права, а также технологии, доступные и применяемые в настоящее время для предотвращения копирования, загрузки и обмена контентом без разрешения правообладателей. В частности, представители производителей AV-контента подчеркнули, что AV-индустрия работает через лицензирование исключительных прав напрямую с производителями (а не через коллективное управление). Обязательное лицензирование фильмов и иного AV-контента, незаконно загружаемого пользователями на онлайн-сервисах, поставит под угрозу коммерческую жизнеспособность всех каналов оффлайн и онлайн распространения такого контента. Кроме того, это противоречит «договорной свободе» правообладателей выбирать, кому выдавать лицензию, а кому - нет.

Выступления представителей онлайн-сервисов обмена контентом и технологий распознавания контента можно обобщить в виде следующих выводов:

- Различные технологии работают по-разному: идентификаторы контента YouTube, PEX и Videntifier имеют разные технологические характеристики и работают по-разному, имея разные «показатели успеха» с точки зрения идентификации соответствующего контента.

- Технологии распознавания контента доступны на разных ценовых уровнях, в том числе, подходящих и для стартап-платформ.

- Представители YouTube подтвердили, что на самом деле не заинтересованы в лицензировании контента: основой бизнес-модели платформы является продвижение создателей YouTube-контента, а не профессионалов. Они объяснили, что доля контента на платформе распределена таким образом: 50% YouTube-контента и 50% профессионального контента, защищенного авторским правом, для которого осуществляется лицензирование и защита. Однако большой заинтересованности в дальнейшем лицензировании профессионального контента у YouTube нет.

ФИАПФ отмечает, что данное заявление YouTube схоже со сделанным в 2013 году заявлением Google, когда он дал понять, что предпочитает не договариваться о лицензионных соглашениях, а полагаться на добросовестное использование и/или широкие исключения из авторского права в отношении любого контента, несанкционированно размещенного на его сервисах.

Группы пользователей настаивали на том, что технология распознавания контента не может быть использована при исключениях из авторского права. Они утверждали, что современная технология не соответствует требованиям п. 7 ст. 17 Директивы, который предусматривает, что взаимодействие провайдеров онлайн-сервисов и правообладателей не должно приводить к предотвращению доступности произведений или других материалов, загружаемых пользователями, которые не нарушают авторские и смежные права, в том числе, если такие произведения или другие материалы охватываются исключением или ограничением. Следовательно, по мнению пользователей, технологии распознавания контента должны позволять управлять только вознаграждением за лицензированный контент, защищенный авторским правом, и должны играть ограниченную роль в блокировании контента, то есть только в случае явного нарушения прав.

По мнению ФИАПФ это может навредить интересам правообладателей, которые не хотят выдавать лицензии на копирование и обмен контентом на онлайн-сервисах, поскольку такой результат ограничит их способность защищать контент, не допуская его загрузку или удаляя его.

Пользователи также заявили о необходимости:

• более быстрого механизма подачи жалоб и возмещения ущерба в согласованные сроки;

• качественной оценки любого спора по поводу контента, предположительно нарушающего авторские права;

• установки пороговых значений допустимой длины/процентного соотношения для применения исключений (пример: технология должна позволять загружать контент короткой длительности/не на 100% соответствующий оригиналу, защищенному авторским правом, так как такой контент может регулироваться исключениями, например, в случае пародии или цитаты);

• а также о том, что пользователи не должны считаться виновными в нарушении авторских прав до тех пор, пока их вина не будет доказана: не следует блокировать контент до тех пор, пока не будет установлено, что он нарушает авторские права, - иными словами, любой контент, который потенциально может быть охвачен исключением, должен считаться легально размещенным на онлайн-сервисе и не подлежать блокировке.

Информация о совещаниях, проведенных 16 января и 10 февраля 2020 года, будет представлена в следующем отчете.

Консультация Еврокомиссии: срок защиты прав AV-производителей и исполнителей

Напомним, что Директива 2011/77/EU продляет срок защиты смежных прав исполнителей и производителей в музыкальном секторе с 50 до 70 лет при определенных обстоятельствах. Срок защиты смежных прав исполнителей и производителей в AV-секторе продлен не был и в соответствии со ст. 3 (2) Директивы 2011/77/EU Еврокомиссия должна была оценить необходимость продления срока защиты этих прав.

В связи с этим, с 31 июля по 31 декабря 2019 года под руководством Еврокомиссии были организованы консультации по вопросу реализации смежных прав исполнителей и производителей в AV-секторе. Этот вопрос актуален для всех бизнес-сегментов кино- и AV-сектора, так как с ним связаны потенциальные правовые последствия во всей цепочке от производства контента до его распространения на всех носителях и платформах.

С самого начала принятия Директивы 2011/77/EU ФИАПФ высказывалась против того, чтобы положение о продлении срока защиты прав распространялось также на AV-сектор. Эта позиция ФИАПФ отражена также в отзыве, направленном в Еврокомиссию ходе проведения этих консультаций.

Европейский суд: решение по делу Тома Кэбинета по вопросу исчерпания прав

Данное дело следует из запроса голландского суда о вынесении Европейским судом предварительного постановления по вопросу о том, охватывается ли предоставление доступа к электронным книгам правом на распространение или правом на доведение до всеобщего сведения: первое право подлежит исчерпанию, а второе - нет.

Суд постановил, что предоставление доступа к электронным книгам в виде ссылки, допускающей загрузку, не охватывается правом на распространение, а скорее представляет собой доведение до всеобщего сведения, а конкретнее, предоставление доступа (по требованию), которое не подлежит исчерпанию. Следовательно, электронные книги не могут передаваться/перепродаваться без разрешения правообладателей.

Положение, представляющее особый интерес: право на распространение не применяется к нематериальным копиям. В частности, суд поясняет, что законодатель специально провел различие между материальными и нематериальными копиями в Директиве об авторском праве 2001/29.

Таким образом, решение по данному делу является подтверждением того, что распространение материальных копий, доведение до всеобщего сведения нематериальных копий и, что особо важно, деятельность по онлайн распространению кино и иных AV-объектов, регулируются по-разному.

Дело Facebook

В постановлении, вынесенном в октябре 2019 года, Европейский суд постановил, что законодательство ЕС не запрещает Facebook отслеживать и удалять по всему миру контент, признанный незаконным в государстве-члене ЕС*.*

Это постановление следует из запроса австрийского суда о вынесении предварительного постановления относительно толкования ст. 15 (1) Директивы ЕС об электронной коммерции, которая запрещает государствам-членам налагать на провайдеров обязательство по контролю передаваемой или хранимой ими информации, или по поиску фактов, указывающих на незаконную деятельность.

**3. Другие события**

Европейская обсерватория по нарушениям прав интеллектуальной собственности – AGORATEKA

Обсерватория рассматривает вопрос о разработке новой функции для европейского портала поиска легального контента и легальных сервисов - AGORATEKA. Предлагается усовершенствовать портал путем добавления функции поиска по названию, что поможет уменьшить количество кликов, необходимых для перехода к необходимому контенту – наличие функции поиска позволит получить результат прямо на самом портале, не проводя поиск на сторонних ресурсах.

Отчет Европейской обсерватории по нарушению прав интеллектуальной собственности о нарушении авторских прав в Интернете в ЕС

В отчете проанализировано потребление контента, нарушающего авторские права, в 28 государствах-членах ЕС. Анализ основан на данных о доступе к пиратской музыке, фильмам и телевизионным программам во всех 28 государствах-членах за период с января 2017 года по сентябрь 2018 года. Данные охватывают как стационарные, так и мобильные устройства, а также основные методы доступа: потоковую передачу, загрузки и торренты.

В отчете утверждается, что цифровое пиратство сокращается: согласно отчету, в период с 2017 по 2018 год общий доступ к пиратскому контенту сократился на 15%. Снижение было самым заметным в музыке - на 32%, затем следуют кино (19%) и телевидение (8%).

Тем не менее, согласно отчету, пиратство остается серьезной проблемой, причем в некоторых государствах больше, чем в других. В отчете делается попытка объяснить различия между государствами путем анализа ряда социально-экономических, демографических и других факторов, которые могут повлиять на потребление пиратского контента в конкретной стране. Среди социально-экономических факторов уровень дохода на душу населения и степень неравенства доходов, по-видимому, оказывают наибольшее влияние на потребление пиратского контента: высокий доход на душу населения и низкая степень неравенства в доходах приводят к более низкому уровню нелегального потребления. Общий размер рынка, измеряемый количеством интернет-пользователей в стране, также имеет значение: потребление пиратского контента ниже, при прочих равных условиях, в более крупных государствах.

Различные организации – партнеры ФИАПФ, работающие в области кино и AV индустрии, выразили обеспокоенность тем, что в отчете не оценивается влияние усилий по проведению правоохранительных мероприятий. По их мнению, это искажает вывод исследования о том, что пиратство снижается и будет продолжать снижаться, если цены будут снижены. Заинтересованные стороны поделились своим мнением с Обсерваторией и обратились с просьбой о том, чтобы в дальнейшем они могли принимать участие на более ранних стадиях проведения подобных исследований.

Текст отчета имеется в распоряжении ФТМ.

Отчет Европейской обсерватории по нарушению прав интеллектуальной собственности о нелегальном IPTV в ЕС

В отчете утверждается, что интерактивность, обеспечиваемая Интернетом, способствовала росту несанкционированной доставки интерактивного телевидения (IPTV), и, согласно оценкам, незаконный доход, полученный в результате этого в 2018 году, составил 941,7 млн. евро, полученных за счет нелегальных услуг, которыми пользовались 13,7 млн. человек в ЕС (3,6% населения государств-членов ЕС).

В таких нелегальных бизнес-моделях обычно используются развивающиеся технологии и в данном отчете рассмотрены технические аспекты, сложные цепочки доставки (включая связи с организованной преступностью), связанные с этим правовые вопросы и судебная практика.

Текст отчета имеется в распоряжении ФТМ.

Юридическая фирма «ФТМ Энтертейнмент»

Подготовила:

Зыбина Виктория 13 марта 2020 г.