



Правовое регулирование и практические аспекты охраны изображения гражданина и фотографии как объекта авторских прав

Изображение гражданина находится на стыке различных сфер права, поэтому важно учитывать их требования. Право на охрану изображения гражданина тесно переплетается с нормами авторского права, так как, с одной стороны, у автора фотографии, видеозаписи или произведения изобразительного искусства возникают авторские права на указанные произведения, а с другой – они ограничены волей изображенного в них лица. Кроме того, в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» изображение работника относится к биометрическим персональным данным, поскольку оно содержит сведения, которые характеризуют физиологические и биологические особенности человека, на основании которых можно установить его личность (ч. 1 ст. 11). В области трудовых отношений использование персональных данных подробно регулируется Гл. 14 ТК РФ.

Следует отметить, что право на обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина не является интеллектуальным, то есть исключительным правом, в смысле положений части 4 Гражданского кодекса РФ (далее – «ГК РФ»). Охрана изображения гражданина:

1. относится к числу нематериальных благ, которым предоставляется правовая защита по правилам Главы 8 части Первой ГК РФ;
2. связана с охраной и защитой чести, достоинства, деловой репутации (ст. 152 ГК РФ), частной жизни гражданина (ст. 152.2 ГК РФ), поскольку посягательства на указанные нематериальные блага могут быть связаны с использованием изображения гражданина.

ГК РФ гарантирует правовую охрану изображения гражданина на основании ст. 152.1. Обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, на которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина. После смерти гражданина его изображение может использоваться только с согласия детей и пережившего супруга, а при их отсутствии - с согласия родителей. На детей также распространяется требование о получении согласия на использование их изображений. Его надо получить у законных представителей ребёнка - родителей, опекунов или органа опеки и попечительства. Согласие на обнародование и дальнейшее использование изображения несовершеннолетнего оформляется законным представителем до достижения несовершеннолетним 18 лет (совершеннолетия) или эмансипации несовершеннолетнего (объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным). Эмансипация производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а в случае отсутствия такого согласия - по решению суда (ст. ст. 21, 27 ГК РФ). Часто благотворительные фонды используют изображения детей для привлечения средств на лечение или иную помощь. Представляется, что для такого рода использо-

вания изображения ребёнка согласие его законных представителей также необходимо получать в письменном виде.

Эти положения российского законодательства соответствуют положениям Конвенции о защите прав человека и основных свобод (ст. 8) и позиции Европейского Суда по правам человека, согласно которой концепция частной жизни распространяется на аспекты, относящиеся к установлению личности, в частности, на имя лица, его физическую и психологическую неприкосновенность, на изображение лица.

Обязанность получения разрешения для использования изображений гражданина также определена Законом РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (п. 5 ст. 49).

Под изображением гражданина следует понимать неразрывную совокупность наружных признаков человека, воспринимаемых в виде целого или фрагментарного образа (Определение Санкт-Петербургского городского суда от 02.04.2013 № 33-4484/2013) или индивидуальный облик гражданина, запечатленный в какой-либо объективной форме, в частности, в произведении изобразительного искусства, на фотографии или в видеозаписи. Причем под изображением гражданина понимается внешний облик гражданина, включающий в себя не только лицо, но и внешний вид гражданина в целом (Апелляционное определение Алтайского краевого суда от 21.05.2013 по делу № 33-3897/2013).

На практике существует проблема формы выражения согласия гражданина на обнародование и использование своего изображения. Ст. 152.1 ГК РФ не определяет содержания такого согласия, поэтому Пленум Верховного Суда РФ (далее – «ВС РФ») в своём Постановлении разъяснил, что согласие на обнародование и использование изображения гражданина представляет собой сделку (ст. 153 ГК РФ), форма которой определяется общими правилами ГК РФ о форме сделки. Соответственно, согласие может быть оформлено в письменной или устной форме, а также путем совершения конклюдентных действий (ст. 158 ГК РФ), если иное не установлено законом (например, использование в агитационных материалах кандидата, избирательного объединения изображения физического лица допускается только с письменного согласия данного физического лица в соответствии с п. 9 ст. 48 Федерального закона от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»)¹.

Кроме того, согласие гражданина может содержать ряд условий, определяющих порядок и пределы обнародования и использования его изображения, например:

- временные условия: использование может осуществляться только в течение определенного срока;
- территориальные условия: использование возможно в пределах страны, города;
- качества изображения: запрет менять изображение, его размеры, способы обработки;
- целевого назначения изображения: например, только для рекламы определенного продукта или бренда.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Ранее данное согласие гражданина на использование его изображения может быть отозвано в любое время. При этом лицо, которое обладало правом на использование данного изображения, может потребовать возмещения причиненных ему таким отзывом убытков (ст. 15 ГК РФ).

Согласно п. 43 Постановления Пленума ВС РФ, обнародование своего изображения самим гражданином в Интернете само по себе не даёт иным лицам права на свободное использование такого изображения без получения согласия. При этом такое действие, как размещение гражданином своего изображения в сети Интернет, может свидетельствовать о выражении таким лицом согласия на дальнейшее использование данного изображения, например, если это предусмотрено условиями пользования сайтом, на котором гражданином размещено такое изображение². Кроме того, если изображенные на коллективном фотоснимке граждане очевидно выразили свое согласие на фотосъемку и при этом не запретили обнародование и использование фотоснимка, то один из этих граждан вправе обнародовать и использовать такое изображение без получения дополнительного согласия на это от иных изображенных на фотоснимке лиц, за исключением случаев, если такое изображение содержит информацию о частной жизни указанных лиц³.

Согласие на обнародование и использование изображения гражданина не требуется в случаях, когда:

1) использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах. ВС РФ в своём Постановлении определил, что к общественным интересам следует относить не любой интерес, проявляемый аудиторией, а потребность общества в обнаружении и раскрытии угрозы демократическому правовому государству и гражданскому обществу, общественной безопасности, окружающей среде⁴. Без согласия гражданина обнародование и использование его изображения допустимо, если такой гражданин является публичной фигурой (занимает государственную или муниципальную должность, играет существенную роль в общественной жизни, в сфере политики, экономики, искусства, спорта или любой иной области), а обнародование и использование изображения осуществляется в связи с политической или общественной дискуссией или интерес к данному лицу является общественно значимым⁵. Вместе с тем, согласие необходимо, если единственной целью обнародования и использования изображения лица является удовлетворение обывательского интереса к его частной жизни либо извлечение прибыли. Так, ФАС Поволжского округа было установлено, что использование изображения Президента РФ в коммерческих целях недопустимо без его согласия (Постановление ФАС ПО от 02.06.2011 по делу № А55-19988/2010).

По мнению Роскомнадзора, все изображения (демотиваторы и фотожабы), которые ставят публичных фигур в негативный или юмористический контекст, недопустимы. Совокупность имени, фамилии и фотографии лица составляют персональные данные, которые ни при каких обстоятельствах не могут быть обработаны без согласия владельца персональных данных. В данном случае Роскомнадзор обращается к администрации

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

³ П. 45 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

⁴ Постановление Пленума ВС РФ от 15.06.2010 № 16.

⁵ П. 44 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

сайта с требованием удалить противоправную информацию, если этого не происходит – подает иск в суд⁶;

2) изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях (собраниях, съездах, конференциях, концертах, представлениях, спортивных соревнованиях и подобных мероприятиях), за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования. В то же время, в случае, если сделана фотография, содержащая помимо изображения гражданина какой-либо общий фон, то согласие этого гражданина все же потребуется, если само изображение гражданина выделено крупным планом, фон размыт, никакие другие лица или объекты на фотографии не присутствуют, а текстовый материал, опубликованный вместе с фотографией, не рассказывает о каком-либо публичном мероприятии, на котором было сделано это фото (Апелляционное определение Московского городского суда от 02.07.2013 по делу № 11-20707/2013);

3) гражданин позировал за плату. Однако, для такого свободного использования пользователь должен иметь подтверждение реальной оплаты гражданину услуг за позирование (Определение Санкт-Петербургского городского суда от 02.04.2013 № 33-4484/2013);

4) в случае смерти гражданина, смерти или отсутствия всех перечисленных в п. 1 ст. 152.1 ГК РФ лиц (переживший супруг, дети, родители) какого-либо согласия для обнародования и использования изображения данного гражданина не требуется⁷.

В случае нарушения права на обнародование и дальнейшее использование изображение гражданина могут быть применены следующие способы защиты, установленные ст. 152.1 ГК РФ и ст. 12 ГК РФ⁸:

1. требование в исковом заявлении в суде общей юрисдикции изъятия из оборота и уничтожения экземпляров материальных носителей, содержащих изображения гражданина, изготовленных и находящихся в гражданском обороте без его согласия (при этом изъятие и уничтожение подобных материальных носителей производится без компенсации каких бы то ни было расходов лицу, их изготовившему и (или) распространяющему);

2. требование удаления изображения, а также пресечения или запрещения дальнейшего его распространения в сети Интернет;

3. признания права гражданина на собственное изображение (в том случае, если данное право оспаривается другим лицом);

4. самозащита права (направление обоснованных претензий в адрес лица, разместившего и использующего изображение гражданина в сети Интернет без его согласия);

5. признание судом факта нарушения личного неимущественного права гражданина;

6. опубликование решения суда о допущенном нарушении;

7. прекращение или изменение правоотношения;

8. компенсация морального вреда (от одной до нескольких десятков тысяч рублей).

⁶ См.: https://vk.com/rkn?w=wall-76229642_37568

⁷ П. 49 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

⁸ П. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Среди основных проблем защиты права на изображение гражданина следует отметить установление надлежащего ответчика и доказывание факта нарушения права на изображение. Проблема установления ответчика усугубляется просторами и возможностями пользователей сети Интернет, так как определить лицо, которое обнародовало или использует изображение без его согласия, зачастую трудно. Для установления личности надлежащего ответчика гражданин может обратиться за помощью к администрации веб-сайта (ресурса)⁹.

С учетом ст. 56 ГПК РФ Пленум ВС РФ пришел к выводу, что факт обнародования и использования изображения определенным лицом подлежит доказыванию лицом, запечатленным на таком изображении, а обязанность доказывания правомерности обнародования и использования изображения гражданина возлагается на лицо, его осуществившее¹⁰.

Способы доказывания фактов распространения сведений через телекоммуникационные сети законодательством не ограничены. Это означает, что суд вправе принять любые средства доказывания, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством. Доказывание факта обнародования и использования изображения гражданина в сети Интернет без его согласия требует специализированной помощи нотариусов. Как показывает практика, суды не придают значения фотографиям с экрана компьютера, распечатке страницы сайта без надлежащего нотариального заверения¹¹. Это означает, что без нотариального заверения факта публикации изображения гражданина и установления личности или организации, допустившей данное действие, такое нематериальное благо как изображение гражданина защитить практически невозможно.

ГК РФ относит фотографические произведения и произведения, полученные способами аналогичными фотографии, к объектам авторских прав (п. 1 ст. 1259 ГК РФ) и, следовательно, защищает исключительные права автора (фотографа) или иного законного правообладателя от неправомерного использования. Согласно установленной в совместном Постановлении ВС и ВАС РФ презумпции создания результатов интеллектуальной деятельности творческим трудом охране подлежат все фотографии независимо от художественной ценности (любительские фотографии подлежат защите наравне с профессиональными)¹². Так, в Постановлении говорится: «Пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом. Необходимо также иметь в виду, что само по себе отсутствие новизны, уникальности и (или) оригинальности результата интеллектуальной деятельности не может свидетельствовать о том, что такой результат создан не творческим трудом и, следовательно, не является объектом авторского права».

Например, фотографии природных катаклизмов (извержение вулкана) являются объектами авторского права. Так, Суд по интеллектуальным правам указал, что под творческой деятельностью фотографа следует понимать следующие его действия по созданию результата интеллектуальной деятельности: выбор экспозиции, размещение

⁹ Д.В. Мазаев. Охрана изображения гражданина в сети Интернет. Вестник Саратовской государственной юридической академии // 2016. № 6(113). С. 103-113.

¹⁰ П. 48 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

¹¹ Д.В. Мазаев. Охрана изображения гражданина в сети Интернет. Вестник Саратовской государственной юридической академии // 2016. № 6(113). С. 103-113.

¹² П. 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

объекта фотоснимка в пространстве, выбор собственной позиции для совершения фотосъемки, установка света и/или адаптация своего местонахождения и места нахождения объекта фотосъемки под имеющееся освещение, подбор световых фильтров для объектива, выставка выдержки затвора, настройка диафрагмы, настройка резкости кадра, проявление фотопленки (для пленочных фотоаппаратов), проявление фотографий (для пленочных фотоаппаратов), обработка полученного изображения при помощи специальных компьютерных программ (для цифровых фотоаппаратов)¹³.

Использование любого фотографического произведения, в том числе размещенного в сети Интернет, без согласия правообладателя является нарушением его прав (п. 1 ст. 1229 ГК РФ).

Исключением является только использование изображений в личных целях (ст. 1273 ГК РФ), а также информационных, научных, учебных или культурных целях. Такое использование возможно без выплаты фотографу вознаграждения, но с обязательным указанием его имени и источника заимствования (ст. 1274 ГК РФ).

Примечательным является Определение ВС РФ по иску известного блогера И. Варламова к интернет-порталу ООО «Архи.ру», в котором ВС РФ признал возможность цитирования фотографии¹⁴. СМИ использовало 22 фотографии, взятые с сайта блогера. Их взяли для иллюстрации обзора блогов, в числе которых был и блог Варламова. Автор посчитал, что использование фотографий незаконно, и потребовал почти полмиллиона рублей компенсации от СМИ¹⁵. После 3-х судебных решений ВС поставил точку в деле и отказал заявителю. По мнению суда, «... при наличии перечисленных в ст. 1274 ГК РФ условий любые произведения науки, литературы и искусства, охраняемые авторскими правами, в том числе фотографические произведения, могут быть свободно использованы без согласия автора и выплаты вознаграждения. То есть при использовании произведения, ставшего общественно доступным на законных основаниях, в информационных, научных, учебных или культурных целях с обязательным указанием автора и источника заимствования в объеме, оправданном целью цитирования».

ВС РФ в одном из своих решений отмечал, что под цитированием понимается включение одного или нескольких отрывков из произведения одного автора в произведение другого автора и как цитату можно рассматривать, в частности, графическое воспроизведение части произведения изобразительного искусства: живописи, графики, дизайна (определение Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 5 декабря 2003 г. № 78-Г03-77). Также суды ранее подтверждали возможность цитирования фильмов (постановление ФАС Московского округа от 27 октября 2008 г. № КГ-А40/6127-08 по делу № А40-6886/07-5-73) и непосредственно фотографий (постановление ФАС Московского округа от 17 октября 2012 г. № Ф05-11316/12 по делу № А40-16149/2012). Это означает, что цитирование фотографий возможно при соблюдении следующих условий:

1. фотография должна использоваться в информационных, научных, учебных или культурных целях;
2. необходимо указание автора и источника заимствования;
3. объем должен быть оправдан целью цитирования;
4. фотография должна оказаться в общем доступе на законных основаниях.

¹³ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 21 марта 2014г. № С01-57/2014 по делу № А24-1669/2013.

¹⁴ Определение Верховного Суда РФ от 28.08.2017г. № 218-ПЭК17.

¹⁵ Решение Арбитражного суда г. Москвы от 26.01.2016г. А40-142345/2015.

Авторские права фотографа возникают с момента создания фотографии и продолжают действовать на протяжении всей жизни автора, а также в течение 70 лет после его смерти (п. 1 ст. 1281 ГК РФ). Автор фотографии вправе передать свои имущественные права иным лицам, заключив с ними лицензионный договор, но авторство все равно сохраняется за тем, кто фотоизображение сделал.

Согласно ст. 1286 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона – автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

Лицензионный договор должен предусматривать (п. 6 ст. 1235 ГК РФ):

- 1) предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности;
- 2) способы использования результата интеллектуальной деятельности. Согласно п. 2 ст. 1270 ГК РФ использованием произведения считается: воспроизведение произведения; распространение произведения путем продажи или иного отчуждения; импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения; прокат оригинала или экземпляра произведения; отчуждение его оригинала или экземпляров; публичный показ произведения; публичное исполнение произведения; сообщение в эфир; сообщение по кабелю; ретрансляция; перевод или другая переработка произведения; практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта; доведение произведения до всеобщего сведения.

Лицензионный договор заключается в письменной форме. Договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании может быть заключен в устной форме.

В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения за использование произведения или порядок исчисления такого вознаграждения.

В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Если территория, на которой допускается использование такого результата или такого средства, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации (п. 3 ст. 1235 ГК РФ). В случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на 5 лет.

В последнее время все чаще возникают споры о защите авторских прав. Главная сложность фотографа всегда состоит том, как доказать своё авторство.

При рассмотрении судом дела о защите авторского права истец должен подтвердить факт принадлежности ему авторского права и (или) права на их защиту, а также факт использования данных прав ответчиком¹⁶. Это означает, что в данных спорах настоящий автор должен доказать свои права на спорное произведение и момент возникновения данных прав, то есть момент создания произведения. Для этого автор может приводить любые доказательства, которые могут подтвердить его права на произведение.

¹⁶ П. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Так как законом не предусмотрено каких-либо формальных процедур по заверению времени создания произведения, каждый автор вправе фиксировать момент возникновения у него авторских прав любыми доступными способами, которые в дальнейшем можно будет представить в суд в качестве доказательств.

Наиболее надежным способом определения времени возникновения авторских прав представляется документальная фиксация. Документально зафиксировать время создания произведения, а точнее подтвердить конкретными документами то, что в определенный момент произведение уже было на руках у автора, можно разными способами. Наиболее распространенными являются депонирование (т.е. опубликование результатов интеллектуальной деятельности, введение в публичный оборот) или регистрация произведения в Российском авторском обществе, отправка произведения самому себе нераспечатанной бандеролью, хранение произведения в банковской ячейке. Существует также возможность защиты авторских прав посредством совершения определенных нотариальных действий. Одним из наиболее убедительных и доступных способов фиксации времени возникновения авторских прав является фиксация даты предъявления нотариусу¹⁷.

Помимо этого, нотариусы могут засвидетельствовать и нарушение прав автора в сети Интернет. Для этого нотариус по просьбе заинтересованных лиц обеспечивает доказательства, которые могут стать необходимыми для доказывания в судебном процессе. Нотариус обеспечивает доказательства в случае, если есть основания полагать, что впоследствии представление доказательств станет невозможным или затруднительным. Так как изменить размещенные на сайте данные или удалить контент можно в течение нескольких минут, у автора есть все основания полагать, что такие потенциальные доказательства нужно обеспечить¹⁸.

Правоприменительная практика подтверждает возможность заверения информации в Интернете путем составления протокола осмотра интернет-сайтов¹⁹. Кроме того, нотариальное удостоверение страницы сайта уже сейчас активно используется в качестве доказательств по спорам о нарушении авторских прав²⁰. Также нотариусом могут производиться следующие действия, рассматриваемые в суде в качестве доказательств²¹:

1. нотариальный осмотр материального носителя с фотографией;
2. удостоверение фотографического произведения в большом разрешении;
3. нотариальный осмотр фотокамеры, а также документы на указанное техническое устройство (гарантийный талон, товарная накладная, счет-фактура).

Можно дать следующие рекомендации авторам или иным правообладателям по защите прав на фотографии:

1. не передавать фотографии в формате RAW, а также иные исходные и рабочие файлы;

¹⁷ Синцов Г.В. Совершение нотариальных действий как инструмент защиты авторских прав // Нотариус. 2014. № 4. С. 8 - 10.

¹⁸ Синцов Г.В. Совершение нотариальных действий как инструмент защиты авторских прав // Нотариус. 2014. № 4. С. 8 - 10.

¹⁹ Постановление ФАС Поволжского округа от 10.07.2013 по делу № А65-18392/2012; Определение ВАС РФ от 28.10.2013 № ВАС-15198/13 по делу № А65-18392/2012.

²⁰ Постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 06.03.2013 по делу № А39-3165/2012; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 05.07.2013 по делу № А39-3165/2012.

²¹ Определение СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 25.04.2017г. № 305-ЭС16-18302.

2. занести в настройки фотокамеры данные о себе (например, поле owner/владелец или authour/автор). Важно указать данные таким образом, чтобы не составляло проблем установить личность автора;

3. обязательно на фотографиях, размещаемых в Интернете, а при возможности на всех иных своих фотографиях и при любых иных способах использования (в том числе при печати фотографий в журналах) размещать на самой фотографии информацию об авторе. Установленный формат: © Имя-Фамилия Автора, Год первого опубликования. Не лишним будет дать ссылку на свой сайт, особенно если фотография публикуется под псевдонимом. Обозначение «©» согласно ст. 1271 ГК РФ оповещает об исключительном праве автора на фотографию.

В случаях нарушения исключительного права на фотографическое произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации (ст. 1301 ГК РФ):

1) в размере от 10 000 рублей до 5 000 000 рублей, определяемом по усмотрению суда, исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения;

3) в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения тем способом, который использовал нарушитель.

Действующим законодательством предусмотрена и уголовная ответственность за незаконное использование объектов авторского права. В случае присвоения авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, - наказывается (п. 1 ст. 146 УК РФ):

- штрафом в размере до 200 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев;

- обязательными работами на срок до 480 часов;

- исправительными работами на срок до 1 года;

- арестом на срок до 6 месяцев.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, - наказываются (п. 2 ст. 146 УК РФ):

- штрафом в размере до 200 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев;

- обязательными работами на срок до 480 часов;

- исправительными работами на срок до 2-х лет;

- принудительными работами на срок до 2-х лет;

- лишением свободы на тот же срок.

Таким образом, право на обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина относится к числу нематериальных благ. Указанное право связано с охраной и защитой чести, достоинства, деловой репутации, частной жизни гражданина, поскольку посягательства на указанные нематериальные блага могут быть связаны с использованием изображения гражданина.

Использование изображения гражданина допускается только с его согласия. Исключениями являются:

- использование изображения в государственных, общественных или иных публичных интересах;
- изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях;
- гражданин позировал за плату;
- в случае смерти гражданина, смерти или отсутствия всех перечисленных в п. 1 ст. 152.1 ГК РФ лиц (переживший супруг, дети, родители).

Все фотографии независимо от художественной ценности относятся к объектам авторского права. Использование фотографии, в том числе размещенной в сети Интернет, без согласия правообладателя является нарушением его прав.

Исключением является использование фотографий в личных целях, а также информационных, научных, учебных или культурных целях. Такое использование возможно без выплаты фотографу вознаграждения, но с обязательным указанием его имени и источника заимствования. Представляется, что соблюдение прав автора при публикациях является не только законным, но и этичным.

И. Кузнецова