
SCCR/45/INF/2 REV.
ОРИГИНАЛ: АНГЛИЙСКИЙ
ДАТА: 18 ФЕВРАЛЯ 2025 ГОДА

Постоянный комитет по авторскому праву и смежным правам

Сорок пятая сессия
Женева, 15–19 апреля 2024 года

ПОСОБИЕ ВОИС НА ТЕМУ «ПРАВО АВТОРОВ НА ДОЛЮ ОТ ПЕРЕПРОДАЖИ»
(ЧАСТЬ II)

Документ подготовлен профессором Сэмом Рикетсоном

Пособие «Право авторов на долю от перепродажи», часть II

СОКРАЩЕНИЯ, ИСПОЛЬЗОВАННЫЕ В ДАННОЙ ЧАСТИ:

ПДП: право авторов на долю от перепродажи
ОКУ: организация коллективного управления¹ (общество по сбору авторского вознаграждения)
АМР: профессиональный участник рынка произведений искусства, например арт-дилер, галерея, аукцион произведений искусства
ИТ: информационные технологии
ИИ: искусственный интеллект
NFT: невзаимозаменяемый токен
См. другие сокращения (наименования ОКУ и неправительственных организаций) в дополнении 3.

ВВЕДЕНИЕ И ОБЩАЯ ИНФОРМАЦИЯ

1. В настоящей части Пособия речь идет о практических аспектах администрирования схем ПДП на национальном уровне. Данный документ ни в коем случае не содержит предписания и не устанавливает нормы: он лишь призван представить рекомендации и «инструменты», опирающиеся на практический опыт национальных законов тех стран, где в настоящее время действуют схемы ПДП, что может оказаться полезным для национальных законодательных и директивных органов.
2. При подготовке Пособия автор консультировался с национальными ОКУ, представляющими разных деятелей искусства, и получал от них обратную связь; в частности, от многих ОКУ были получены весьма полезные ответы на несколько вопросников: первый был предназначен для ОКУ, в настоящее время занимающихся администрированием схем ПДП, а второй – для ОКУ в странах, где ПДП признано в национальном законодательстве, однако ОКУ еще не участвуют в администрировании такой схемы. Данные вопросники приведены в дополнениях 1 и 2; перечень национальных ОКУ, предоставивших ответы и/или комментарии, содержится в дополнении 3. В ответах были описаны весьма полезные идеи и модели, на которых основана нижеследующая часть Пособия. Однако попыток свести их в повопросную таблицу не предпринималось, поскольку они отражают множество различных национальных и культурных условий в каждой опрошенной стране². Как и при составлении части I Пособия, были проведены масштабные кабинетные исследования национальных законов и норм.

¹ В некоторых юрисдикциях, например в Австралии, для обозначения организаций коллективного управления используется термин «общество по сбору авторского вознаграждения», но в данном Пособии ради обеспечения единообразия с общепринятыми терминами из других документов ВОИС повсеместно употребляется термин «ОКУ».

² При подготовке настоящей части Пособия были получены дополнительные ответы на уточняющие вопросы, которые воспроизводятся в сносках в соответствующей части следующего далее текста.

3. Следует также пояснить, с каким спектром ОКУ проводились консультации в ходе подготовки этой части Пособия. Как отмечалось в части I, ПДП признано чуть более, чем в половине членов Бернского союза, и лишь в некоторых из этих стран управлением ПДП занимаются ОКУ. Кроме того, большинство этих ОКУ находятся в Европе, главным образом из-за гармонизирующего влияния Директивы ЕС о ПДП, хотя существуют и важные исключения, такие как Австралия и ряд государств Южной Америки³. С практической точки зрения это означает, что на данный момент опыт управления ПДП основан преимущественно на европейских моделях. Однако рынки перепродажи произведений искусства функционируют во всех странах Бернского союза, и деятели искусства из этих государств являются потенциальными бенефициарами ПДП, а значит странам, в законодательстве которых ПДП еще не предусмотрено, полезно будет извлечь выводы из опыта стран, где это уже сделано, особенно тех, где используется та или иная форма коллективного управления ПДП.
4. В этой связи полезно помнить, что, хотя в нескольких странах Европы существуют важные рынки перепродажи произведений искусства (например, в Соединенном Королевстве, Франции, Германии, Италии и Испании), во многих других странах – членах ЕС эти рынки не столь велики и сравнимы по размеру с рынками в других частях света. Соответственно, опыт ОКУ в небольших странах может оказаться особенно поучительным для законодательных и директивных органов, стремящихся ввести ПДП в собственных странах. Как будет показано ниже, ОКУ в странах с рынками большего размера также принимают проактивные меры, чтобы оказать помощь ОКУ в государствах, предпринимающих такие усилия; в этом активно участвуют CISAC и EVA, тогда как оказание помощи в области законодательства и политики, разумеется, входит в общий мандат ВОИС.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ СОБЛЮДЕНИЯ ПДП – ИНДИВИДУАЛЬНОЕ И КОЛЛЕКТИВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ

5. Для начала следует повторить, что в международном праве, то есть в статье 14ter Бернской конвенции, не предусмотрено обязательство членов Бернского союза признавать ПДП или, в случае признания, не установлен порядок обеспечения его соблюдения на национальном уровне. Также следует отметить, что, в отличие от других прав авторов, закрепленных в Бернской конвенции, ПДП характеризуется не как «исключительное» право, а как право на вознаграждение в форме роялти⁴, пусть и особого рода, поскольку оно предусмотрено как неотчуждаемое право на «долю» от любой продажи произведения после первой его передачи автором. Кроме того, согласно статье 14ter, государства – члены Бернского союза могут на свое усмотрение определять, осуществляется данное право самим деятелем искусства единолично, или коллективно (через ОКУ), или каким-либо иным способом.

³ См. подробную информацию в дополнении 3, где представлены сведения об ОКУ из 33 государств – членов Бернского союза. Следует отметить, что на данный момент в Бернский союз входит 181 страна (данные на 16 октября 2024 года, см. <https://www.wipo.int/export/sites/www/treaties/en/docs/pdf/berne.pdf>), тогда как общее число государств – членов ВОИС достигло 193 (по состоянию на 1 августа 2023 года, см. https://www.wipo.int/export/sites/www/treaties/en/docs/pdf/wipo_convention.pdf).

⁴ «Роялти», а не «вознаграждение», представляется более подходящим термином для описания доли автора от последующих продаж его произведения, чтобы провести разграничение с другими положениями Бернской конвенции, где термин «вознаграждение» используется в отношении прав на «справедливое вознаграждение» согласно статьям 11bis(2) и 13(1). Отметим, что в статье 14ter(1) отсутствует требование о том, чтобы признаваемая доля носила «справедливый» характер.

6. В этой связи полезно процитировать следующее обоснование «коллективного управления» авторским правом и смежными правами в целом, которое приводит д-р Фиксор в Руководстве к договорам ВОИС в области авторского права и смежных прав, административные функции которых выполняет ВОИС:

Управление авторским правом и смежными правами на коллективной основе

Способ осуществления авторского права и смежных прав, когда осуществление прав в индивидуальном порядке невозможно или в высшей степени затруднено. Соответствующие правообладатели разрешают организации осуществлять их права от их имени; а именно предоставлять лицензии, контролировать использование, собирать соответствующее вознаграждение и распределять и передавать это вознаграждение тем, кому положено. Традиционное понимание этого термина подразумевает также, что действительный коллектив авторов, исполнителей и правообладателей управляет соответствующими правами посредством созданных ими организаций и административных единиц. В случае такого управления на коллективной основе пользователям обычно предоставляются общие лицензии, устанавливаются единые тарифы и правила распределения, а из собранного вознаграждения делаются отчисления не только на административные расходы, но и на культурные и социальные цели...

Организация управления на коллективной основе

Организация, осуществляющая управление авторским правом и/или смежными правами на коллективной основе⁵.

7. ПДП обладает особенностями, не характерными для коллективного управления другими авторскими правами. На это право невозможно предоставить лицензию обычным образом, как это делается при исполнении музыкальных и драматических произведений или воспроизведении литературных произведений, поскольку оно связано с каждым отдельным случаем перепродажи и возникает только в момент такой сделки. Тем не менее коллективное управление может быть оптимальным для ПДП, хотя его можно осуществлять разными способами. Ни один из этих подходов не исключается условиями статьи 14ter, при условии что не происходит передачи ПДП. Так, можно предусмотреть, что ПДП осуществляется и вознаграждение взимается от имени авторов только через ОКУ («обязательное коллективное управление») или факультативно (т.е. отдельный деятель искусства может выбирать, самостоятельно осуществлять это право или через ОКУ). Еще одна форма коллективного управления, основанная на моделях, которые применяются в национальных законах относительно других исключительных прав, – это «расширенное коллективное управление», при котором ОКУ, фактически являющаяся представителем правообладателей⁶, может собирать роялти от имени лиц, не являющихся его членами, при выполнении различных условий; в частности, положениями может быть предусмотрена возможность отказа отдельных правообладателей от такой схемы⁷.

⁵ Руководство к договорам ВОИС в области авторского права и смежных прав и глоссарий соответствующих терминов, EWIPO, публикация №899(E), 2003, стр. 275. Находится по адресу <https://www.wipo.int/publications/ru/details.jsp?id=4645&plang=EN>

⁶ Под указанными лицами понимаются авторы или, после их смерти, правопреемники согласно национальному законодательству.

⁷ Более полное описание различных форм расширенного коллективного управления, которые могут быть приняты, см. в издании М. Фиксор, Коллективное управление авторским правом и смежными правами, публикация ВОИС №855/22, третье издание, 2022 г., глава 5 («Добровольное, на основе презумпции, расширенное и обязательное коллективное управление»).

8. Не существует однозначно правильного или неправильного подхода к вопросу о том, применять ли коллективное управление (будь то обязательное, факультативное или расширенное) в национальной схеме ПДП, поскольку в статье 14ter(3) Бернской конвенции это строго не регламентировано. Вместе с тем есть ряд общих наблюдений, которые могут оказаться полезными для законодателей и лиц, формирующих государственную политику, при создании системы защиты ПДП.
- a. Если защитой ПДП предлагается заниматься отдельному человеку, велика вероятность, что большинство деятелей искусства, которых это касается, не смогут самостоятельно заниматься администрированием и защитой своих прав; собственно, это главный аргумент в пользу некоего коллективного управления множеством исключительных прав, о чем свидетельствует долгая история ОКУ, занимающихся музыкальными и литературными произведениями. Немногочисленные коммерчески успешные деятели искусства, у которых может оказаться достаточно ресурсов для самостоятельной защиты ПДП, являются скорее исключением, нежели правилом⁸.
 - b. Стоит повторить, что ПДП отличается от других исключительных прав авторов тем, что оно предусмотрено только как право на долю от перепродажи, в отличие от исключительного права на использование произведения, лицензия на которое впоследствии может быть выдана третьим сторонам, иногда по установленным законом ставкам, либо лицензия может вообще не выдаваться, если правообладатель принимает решение отказать в разрешении⁹. Это делает ПДП особенным: преимущества коллективного управления могут в этом случае оказаться изначально более привлекательными для правообладателя, чем в случае с исключительными правами: данное произведение будет перепродаваться или передаваться владельцем его физического воплощения вне зависимости от ПДП, которое лишь дает правообладателю право на долю дохода от коммерческой перепродажи и передачи, а в противном случае такого правомочия не возникло бы.
 - c. В случае коллективного администрирования прав, как исключительных, так и только на вознаграждение, может возникать экономия за счет масштаба, и это способно принести значительную выгоду физическим лицам, входящим в состав такого коллектива, особенно деятелям искусства из непривилегированных

⁸ Во Франции, где допускаются как индивидуальное, так и коллективное управление авторскими правами, ведущая ОКУ (AGADP) представляет тем не менее интересы большинства деятелей искусства, сообщая при этом информацию о возможной перепродаже лицам, не входящим в состав этой ОКУ. Из столбца 3 таблицы 19 следует, что самостоятельная защита ПДП не является распространенной практикой среди деятелей искусства. Автору не удалось получить убедительных доказательств индивидуального обеспечения соблюдения ПДП в странах, где отсутствуют механизмы коллективного управления и правообладатели вынуждены защищать свои права самостоятельно. Практические препятствия для индивидуального обеспечения соблюдения ПДП включают сложности с идентификацией соответствующих критериям перепродаж и определением конкретного лица, с которого необходимо взыскать авторское вознаграждение в рамках ПДП. В Австралии коллективное управление стало привлекательным решением для некоторых деятелей искусства, особенно для представителей коренных общин. Однако австралийское законодательство дает правообладателям возможность уведомлять Ведомство по вопросам авторского права (СА), соответствующую ОКУ, что СА не должно взыскивать выплаты в рамках ПДП при определенной перепродаже, позволяя правообладателю сделать это самостоятельно. Данное право распространяется только на конкретные перепродажи, о которых сообщает СА, и не может быть применено в отношении будущих перепродаж: см. раздел 23(1) закона 2009 года «О праве деятелей изобразительного искусства на роялти от перепродажи».

⁹ Национальные законы в этой области существенно различаются и должны учитывать соответствующие положения Бернской конвенции, в частности статьи 9(3), 11bis(2) и 13(2), а также Договора ВОИС по авторскому праву. Принципиальный момент заключается в том, что ПДП привязано к конкретной сделке и утрачивает свою значимость до момента следующей перепродажи произведения.

групп, таких как общины коренных народов¹⁰. При этом возникает вероятность антиконкурентного поведения, что становится актуальным, если ОКУ занимает доминирующее положение на конкретном рынке. Однако данная проблема легко решается за счет других законов за пределами сферы авторского права, например норм, посвященных конкуренции и защите прав потребителя. Действительно, могут существовать национальные (и региональные) законы, напрямую касающиеся деятельности ОКУ и устанавливающие правовую базу, согласно которой ОКУ должны функционировать, чтобы обеспечить прозрачность и подотчетность; именно в таком положении находятся ОКУ в государствах – членах Европейского союза¹¹. Более того, в случае ПДП опасения о конкуренции, связанные с доминированием на рынке одной ОКУ, выглядят менее обоснованными из-за того факта, что размер роялти обычно устанавливается законодательством, а расходы на сбор вознаграждения у конкурирующих между собой ОКУ будут схожими (судя по всему, именно такова ситуация в Соединенном Королевстве)¹². По этой причине не вопросы конкуренции, а именно размер рынка перепродажи произведений искусства будет определять, одна ОКУ будет участвовать в сборе выплат в рамках ПДП или несколько. Таким образом, в странах со сравнительно ограниченным рынком перепродажи произведений искусства наиболее действенным подходом для удовлетворения потребностей владельцев ПДП может оказаться ОКУ, оказывающая услуги по ПДП по принципу «одного окна», тогда как в странах с более крупными рынками перепродажи произведений искусства может действовать несколько ОКУ, оказывающих такие услуги (как, например, в Соединенном Королевстве и Франции).

- d. Как уже говорилось выше, вполне возможно, что отдельные деятели искусства, способные самостоятельно осуществлять ПДП, не пожелают делать это коллективно. Именно так обстоят дела в нескольких юрисдикциях, где коллективное управление является факультативным, а не обязательным. Например, во Франции ОКУ может по-прежнему предоставлять релевантную информацию о соответствующих критериях перепродажах деятелям искусства, не являющимся ее членами: см. таблицу 19 ниже. В отдельных случаях, например при решении о расширенном коллективном управлении, как в Австралии, может быть предусмотрена возможность отказа от коллективного управления в отношении конкретных перепродаж при своевременном уведомлении или, как в случае Новой Зеландии, положения, допускающие возможность отказа от платежей за ПДП: см. таблицу 19 ниже.

¹⁰ Такая ситуация сложилась в Австралии, где существует значимый рынок для деятелей изобразительного искусства из числа коренных народов, часто проживающих в удаленных общинах. Среди этих групп наблюдается активная поддержка ПДП и коллективного управления правами со стороны СА. По последним предоставленным СА данным, в счет ПДП в период с 2010 по 2024 год было собрано 15 миллионов долларов США, при этом 65% этой суммы приходится на деятелей изобразительного искусства из числа аборигенов и жителей островов Торрессова пролива, получивших 41% авторских отчислений: см.: <https://www.copyright.com.au/2024/08/the-resale-royalty-right-for-visual-artists-2010-to-2024/>.

¹¹ См. ДИРЕКТИВУ 2014/26/EU ЕВРОПЕЙСКОГО ПАРЛАМЕНТА И СОВЕТА от 26 февраля 2014 года о коллективном управлении авторским правом и смежными правами и многотерриториальном лицензировании прав на музыкальные произведения для онлайн-использования на внутреннем рынке.

¹² В Положении об ОКУ Соединенного Королевства включено общее требование о том, что вычеты на покрытие расходов должны быть «разумными», и на практике две организации, DACS и ACS, ограничивают их размером до 15%: информация предоставлена DACS, а в отношении ASC см. <https://artistscollectingsociety.org/faq/>. Подробнее см. таблицу 27.

9. Хотя коллективное управление ПДП может быть внедрено в стране, где это право признано национальным законодательством в отсутствие специального положения о коллективном управлении, большинство стран с действующим ПДП предусмотрели эту возможность, а не оставили данный вопрос без внимания. Иными словами, хотя нет необходимости законодательно регламентировать коллективное управление ПДП, опыт стран, которые это сделали, показывает, что некоторое законодательное признание может способствовать внедрению такого механизма. Следующий вопрос о том, следует ли делать коллективное управление обязательным, факультативным или расширенным, государствам предстоит решить на свое усмотрение с учетом своих правовых традиций и характера конкретных рынков произведений искусства. В данном случае полезными могут оказаться примеры некоторых национальных законов.

ТАБЛИЦА 19 – СПОСОБЫ РЕАЛИЗАЦИИ НАЦИОНАЛЬНЫХ СХЕМ ПДП

<u>Международные договоры, национальные и региональные законы</u>	<u>Текст</u>	<u>Комментарии</u>
Национальное законодательство не предписывает способ осуществления ПДП (Бразилия)	У автора есть безотзывное и неотчуждаемое право получать не менее пяти процентов от положительной разницы в цене, которая может быть подтверждена, при каждой перепродаже реализованного произведения искусства или рукописи в оригинале ¹³ .	<ul style="list-style-type: none"> • Национальных законов, предписывающих, что ПДП может осуществлять только автор, мало или вообще не существует; однако в некоторых законах, как в приведенной здесь законодательной норме Бразилии, такое право установлено без указания возможности коллективного управления. • На практике для отдельного автора может оказаться сложным защитить свое ПДП – поэтому положение о той или иной форме коллективного управления может быть наилучшим выходом; может оказаться полезным напрямую предусмотреть его в действующем законе, а не оставлять лакуну (см. следующие две нормы).
Расширенное коллективное управление Только ОКУ вправе собирать выплаты в рамках ПДП (Швеция)	Статья 26р. Только организация, которая выступает представителем значительного числа авторов произведений в данной области, использующихся в Швеции, имеет право требовать вознаграждение ¹⁴ .	<ul style="list-style-type: none"> • Bildupphovsrätt собирает выплаты в рамках ПДП за всех правообладателей, не только членов ОКУ, которые не в состоянии сделать это самостоятельно. • В законодательстве не дается четкого определения «значительного числа», однако на практике Bildupphovsrätt представляет интересы более 9000 шведских деятелей изобразительного искусства, а также 150 000 зарубежных художников. Подробнее см. на сайте https://bildupphovsratt.se/english • Это еще один пример расширенного коллективного управления.

<p>Более подробное положение об обязательном коллективном управлении в странах с несколькими ОКУ (Соединенное Королевство)</p>	<p>(1) Право на долю от перепродажи может осуществляться только через общество по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(2) Если владелец права на долю от перепродажи не передал управление своим правом обществу по сбору авторского вознаграждения, то считается, что такое общество, управляющее авторским правом от имени деятелей искусства, было уполномочено на управление его или ее правом.</p> <p>(3) Если существует более одного общества по сбору авторского вознаграждения, правообладатель может выбирать, какое из них наделить этими полномочиями.</p> <p>(4) Правообладатель, на которого распространяется действие пункта (2), имеет те же права и обязанности в отношении управления своим правом, как и правообладатель, передавший управление своим правом такому обществу по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(5) В этом контексте:</p> <p>(а) под обществом по сбору авторского вознаграждения понимается общество или иная организация, главной задачей (или одной из главных задач) которой является администрирование прав от имени более чем одного деятеля искусства; и</p> <p>(b) управлением правом на долю от перепродажи является сбор роялти от перепродажи от имени правообладателя в обмен на фиксированный взнос или процент от роялти.¹⁵</p>	<ul style="list-style-type: none"> • В данном случае сбор и распределение выплат поручаются ОКУ (обществу по сбору авторского вознаграждения), которое должно быть согласовано для этой цели (см. подробности ниже). • Владельцу ПДП остается только выбрать, какую ОКУ наделить такими полномочиями; см. также обсуждение в пункте 24 и далее и таблицу 21 ниже. Во всех остальных аспектах владелец ПДП не может напрямую повлиять на способ администрирования ПДП в ОКУ и не имеет права делать это самостоятельно.
--	---	--

¹³ См., например, статью 38 закона Бразилии №9610 от 19 февраля 1998 года «Об авторском праве и смежных правах».

¹⁴ Швеция, статья 26р закона 1960 года «Об авторском праве».

¹⁵ Соединенное Королевство, правило 14 регламента «О праве автора на долю от перепродажи».

<p>Расширенное коллективное управление с индивидуальным управлением по умолчанию (Австралия)</p>	<p>23 (1) ... если</p> <p>(a) владелец права на роялти от перепродажи при коммерческой перепродаже произведения искусства; или</p> <p>(b) в случае более одного владельца права на роялти от перепродажи при коммерческой перепродаже произведения искусства – если все владельцы права на роялти от перепродажи при коммерческой перепродаже произведения искусства;</p> <p>не уведомил(и) общество по сбору авторского вознаграждения в письменной форме в течение 21 дня после публикации уведомления о коммерческой перепродаже на веб-сайте общества по сбору авторского вознаграждения о том, что такое общество не должно взимать роялти от перепродажи или добиваться соблюдения права на роялти от перепродажи при коммерческой перепродаже от имени правообладателя или правообладателей.</p> <p>(2) Общество по сбору авторского вознаграждения обязано приложить все возможные усилия для сбора роялти от перепродажи, подлежащего уплате согласно настоящему Закону, и при необходимости обеспечить соблюдение всех прав на роялти от перепродажи согласно настоящему Закону при коммерческой перепродаже произведения искусства от имени владельца или владельцев права на роялти от перепродажи.</p> <p>(3) Общество по сбору авторского вознаграждения не выполняет указания владельца или владельцев права на роялти от перепродажи при сборе роялти от перепродажи или обеспечении соблюдения данного права¹⁶.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Это означает расширенное коллективное управление ПДП, которое, тем не менее, оставляет отдельному деятелю искусства возможность отказа в отношении конкретной перепродажи. • Законом предусмотрены сроки, в которые владелец ПДП должен указать, что не желает передавать свое ПДП на коллективное управление. • Возможность отказа может распространяться только на конкретную перепродажу и не является общей для всех перепродаж, которые могут произойти.
--	---	---

¹⁶ Согласно разделу 23 закона 2009 года «О праве на роялти от перепродажи для деятелей изобразительного искусства» (Австралия). Другие положения данного закона предусматривают назначение общества по сбору авторского вознаграждения, на которое возлагаются обязательство публиковать на своем веб-сайте подробную информацию о дошедшей до его сведения коммерческой перепродаже произведений искусства. Общество также наделяется полномочиями по сбору выплат и обеспечению соблюдения ПДП.

<p><u>Факультативное коллективное управление (Франция)</u></p>	<p>Статья L 122-8 al 4:</p> <p>Профессиональные участники рынка произведений искусства, упомянутые в первом пункте, обязаны предоставить автору или организации коллективного управления правом на долю от перепродажи всю необходимую информацию для уплаты сумм, причитающихся согласно праву на долю от перепродажи, за трехлетний период с даты продажи.¹⁷</p> <p>Статья R122-7:</p> <p>I. - Министр культуры издает приказ о перечне организаций коллективного управления, способных информировать бенефициаров о праве на долю от перепродажи и в таком качестве получать информацию о продаже оригинальных произведений пластических искусств в соответствии с условиями, установленными п. II статьи R. 122-10.¹⁸</p>	<ul style="list-style-type: none"> • На практике правом на долю от перепродажи почти всех деятелей искусства во Франции (за несколькими редкими исключениями, такими как Пикассо и Матисс) управляет ADAGP. • ADAGP комментирует это следующим образом: «Способность художников управлять собственным ПДП создает трудности для профессиональных участников рынка произведений искусства, поскольку они должны убедиться в легитимности правообладателя. Были случаи, когда к таким профессионалам обращались «фальшивые» наследники. Управление ПДП через ADAGP упрощает процесс подтверждения подлинности для профессиональных участников рынка произведений искусства и повышает безопасность, что соответствует принципу одного окна».¹⁹
<p><u>Факультативное коллективное управление (Алжир)</u></p>	<p>Если автор не является членом ОКУ, он или она может назначить ее агентом для сбора выплат в рамках ПДП.²⁰</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Это дает автору возможность поручить ОКУ действовать от его имени, не будучи ее членом.

РОЛЬ ОКУ

10. Как следует из примеров, приведенных в таблице 19, ряд стран – участниц Бернской конвенции, признающих ПДП, также внедрили системы коллективного управления, которые, по их мнению, представляют собой наиболее эффективный способ управлять применением этого права и обеспечивать его соблюдение. При этом нужно отметить, что в национальных законодательствах этих стран существуют различия в отношении обязательного, расширенного или факультативного характера данного механизма. Кроме того, допускается вариант, предусматривающий исключительно индивидуальное обеспечение соблюдения ПДП, что не мешает авторам самостоятельно заключать соглашения о коллективном управлении, однако такие соглашения не получают достаточного официального признания или законодательного закрепления. В связи с этим остальные разделы данной части Пособия посвящены практическим аспектам коллективного управления ПДП через ОКУ.

¹⁷ Франция, Кодекс интеллектуальной собственности, статья L 122-8 al 4.

¹⁸ Франция, Кодекс интеллектуальной собственности, статья R122-7.

¹⁹ Информация, предоставленная AGADP в переписке с автором.

²⁰ См. Алжир, постановление №05-358 от 21 сентября 2005 года (статья 5).

11. Следует иметь в виду, что ВОИС составила еще одно весьма подробное пособие по ОКУ в целом: см. «Пособие ВОИС по передовой практике для организаций коллективного управления (Пособие). Связующее звено между правообладателями и пользователями», рабочий документ, 15 сентября 2021 года (здесь и далее именуемое **«Пособие для ОКУ»**). Тема коллективного управления в целом также подробно рассматривается в 3-м издании работы д-ра Фиксора «Коллективное управление авторским правом и смежными правами»²¹. В связи с этим в данной части Пособия не предполагается повторять подробную и объемную информацию, доступную в этих документах, за исключением общих моментов: в нужных местах будут сделаны соответствующие перекрестные ссылки, поскольку многие важные инструменты и рекомендации, содержащиеся в таких документах, особенно в Пособии для ОКУ, сохраняют свою актуальность и для ОКУ, занимающихся администрированием ПДП²². В настоящем документе речь пойдет преимущественно о вопросах, касающихся конкретно ПДП.
12. При этом следует помнить, что роль ОКУ в управлении ПДП существенно отличается от более традиционной функции выдачи лицензий, которую ОКУ выполняют в отношении иных авторских и смежных прав: ОКУ по управлению ПДП в первую очередь занимается сбором и распределением выплат в рамках ПДП, а также играет важную роль в мониторинге и установлении. Сбор выплат и их осуществление в рамках ПДП будут иметь место после того, как состоялась коммерческая перепродажа соответствующего критериям произведения, *ex post facto*, а не *ex ante*, как это часто может происходить при иных видах лицензионной деятельности, которой занимаются ОКУ (хотя такое лицензирование также может осуществляться *ex post facto*).

УЧРЕЖДЕНИЕ ОКУ – ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

13. Это может принимать разные формы в соответствии с национальным законодательством, например, осуществляться в рамках специальных законодательных положений в национальном законе об авторском праве или регламента, касающегося коллективного управления, или общих законов, касающихся создания юридических лиц, ассоциаций и кооперативов. Примеры первого типа можно найти в национальных законодательствах следующих стран: Алжира, Бразилии, Кот-д'Ивуара, Марокко, Мексики и Туниса²³. Примерами второго рода служат страны, где существуют системы общего и гражданского права. Например, в Соединенном Королевстве одна ОКУ (DACS) зарегистрирована как общество с ответственностью, ограниченной гарантией, а другая (ACS) – как компания, созданная в общественных интересах. В соответствии с законодательством страны о юридических лицах, для каждой из них действует немного иной законодательный режим. В Норвегии BONO зарегистрирована согласно закону страны о кооперативах, в Дании VISDA – согласно закону об ассоциациях, LITA в Словакии – как «гражданская ассоциация» согласно общему праву, Pictoright в Нидерландах – как некоммерческая организация, а в Бельгии соответствующее положение Кодекса экономического права гласит, что ОКУ должна иметь правосубъектность и ограниченную ответственность: на практике бельгийские ОКУ учреждаются как кооперативные общества, что является наиболее подходящей организационно-правовой формой. В национальном законодательстве об авторском праве также могут быть установлены роль и цели ОКУ, но затем указано, что это должно

²¹ Публикация ВОИС № 855-22-en, 2022 год.

²² С дополнительными полезными рекомендациями по созданию, популяризации, организации работы ОКУ и руководства ими в сфере ПДП и смежных прав можно ознакомиться в издании ВОИС «Организации коллективного управления – пособие: смежные права» Роберт Хоиджера и Дж. Джозела Балойи, февраль 2016 г.

²³ Пособие для ОКУ, пункт 1.1.2.1.

быть лицо, зарегистрированное по общим законам страны о юридических лицах, ассоциациях и т. д., как во Франции.²⁴

14. Как уже говорилось выше, в этой области невозможно предписать какую-либо одну норму: в каждой стране есть своя общая правовая, экономическая и культурная база. Более того, управление ПДП может оказаться одним из направлений деятельности существующей ОКУ, которая уже управляет другими правами более традиционного характера (см. комментарии в пунктах 16 и след. ниже). Однако независимо от формы организации ОКУ общей особенностью таких организаций, в настоящее время действующих в государствах – членах Бернской конвенции, является то, что первоочередная цель, ради которой они были созданы, – это действовать на общее благо своих членов, т. е. правообладателей. Это имеет важные последствия: например, понимание того, что управление ОКУ должно быть напрямую подотчетным²⁵ ее членам (или даже контролироваться ими); ее деятельность должна быть прозрачна как для членов, так и для общественности в целом; распределение выплат между членами должно быть справедливым и своевременным; возможно, потребуется учесть и более широкие социальные и культурные задачи, чтобы способствовать повышению осведомленности и уважения к администрируемым правам (в данном случае ПДП); а административные расходы необходимо свести к приемлемому минимуму. Более того, такие ОКУ обычно (но не всегда) создаются как некоммерческие: данное требование явным образом связано с деятельностью на общее благо всех членов.

15. Относительно ОКУ в целом данные вопросы достаточно подробно рассматриваются в **Пособии для ОКУ**, части 2–5. Более конкретные вопросы, которые встают перед ОКУ, управляющих ПДП, рассматриваются в последующих разделах.

ОКУ С ОДНИМ И НЕСКОЛЬКИМИ РЕПЕРТУАРАМИ

16. Хотя ОКУ вполне может быть создана для администрирования только ПДП, в настоящее время такая ОКУ, видимо, существует только в двух государствах – членах Бернского союза (Чешской Республике²⁶ и Соединенном Королевстве²⁷). На практике управление ПДП, как правило, берут на себя существующие ОКУ, администрирующие иные исключительные права, например на воспроизведение или передачу. Как правило, такие ОКУ занимаются только изобразительными искусствами, но не другими видами произведений, например литературными и музыкальными. Примеры таких ОКУ существуют в Соединенном Королевстве (DACS и ACS), Франции (AGADP), Германии (Bild-Kunst), Австрии (Bildrecht), Венгрии (HUNGART), Норвегии (BONO), Румынии (VISARTA), Нидерландах (Pictoright) и Финляндии (KUVASTO). Однако в некоторых случаях администрированием ПДП занимается ОКУ, управляющая правами на другие виды произведений, как, например, в Австралии (Ведомство авторского права, или СА), где ОКУ, специализирующаяся на изобразительном искусстве (Viscopy), которая была создана в 1990-е годы, впоследствии слилась с СА, которое изначально

²⁴ ADAGP во Франции является учреждением гражданского общества, руководство которым осуществляется согласно общим положениям французского законодательства (статья 1832 и последующих статей, статья 1845 и последующих статей) Гражданского кодекса, а также специальными положениями Кодекса об интеллектуальной собственности (статья L.321-1 и последующие).

²⁵ В отношении регулярной отчетности о деятельности перед членами организации.

²⁶ Упомянутая здесь ОКУ называется GESTOR; администрированием других прав, касающихся изобразительного искусства, в Чешской Республике занимается ООАС. Судя по всему, в Российской Федерации существовала одна ОКУ, занимавшаяся администрированием ПДП (УПРАВИС).

²⁷ Общество по сбору авторского вознаграждения (ACS) было учреждено для этой конкретной цели в 2006 году: см. далее <https://artistscollectingsociety.org/about-acrs/>. Другая британская ОКУ (DACS) осуществляет управление иными правами деятелей изобразительного искусства в дополнение к ПДП.

формировалось с целью администрирования прав на воспроизведение, а именно ксерокопирования в образовательных учреждениях. АККА/LAA в Латвии тоже является организацией с несколькими репертуарами, администрирующей права владельцев музыкальных, литературных, драматических и визуальных произведений; на администрирование ПДП приходится лишь малая доля деятельности АККА/LAA по администрированию авторских прав. То же самое касается и организации SIAE в Италии.

17. Можно выделить следующие преимущества включения ПДП в сферу деятельности уже существующей ОКУ, особенно работающей с деятелями изобразительного искусства:

- a. Существующую инфраструктуру для сбора и распределения средств можно с легкостью использовать для сбора и распределения выплат в рамках ПДП.
- b. Сотрудникам, имеющим опыт работы с изобразительными видами искусства в целом, легче перестроиться на управление ПДП.
- c. Интересы деятелей изобразительного искусства в целом может представлять ОКУ, администрирующая комплекс прав, актуальных для таких деятелей искусства, а не только одно из этих прав, т. е. ПДП. Кроме того, ПДП потенциально касается большинства, если не всех категорий деятелей изобразительного искусства, будучи полезным дополнением к уже существующим источникам дохода.
- d. Размер рынка перепродажи произведений искусства в конкретной стране может быть недостаточным для деятельности ОКУ, специализирующейся только на одном праве, например на ПДП. В небольших странах единственным экономически оправданным вариантом может оказаться ОКУ, имеющая несколько репертуаров, в том числе произведения не только деятелей изобразительного искусства. В каждой стране свои, особые условия, которые необходимо учесть наряду с законодательными требованиями.

18. С другой стороны, существуют и отрицательные стороны передачи управления ПДП существующей ОКУ, управляющей широким спектром прав, не только прав деятелей изобразительного искусства, несмотря на очевидную экономию за счет объема и эффективность в других аспектах. Интересы деятелей изобразительного искусства в такой ОКУ могут оказаться вторичными по сравнению с интересами других правообладателей, особенно если тем причитается больший объем роялти, которые легче собирать. Соответственно, в ОКУ, управляющей разными правами (на изобразительные и не изобразительные произведения), может возникнуть иерархия, и нужно будет обеспечить, что внутренний регламент ОКУ гарантирует деятелям изобразительного искусства надлежащее представительство, чтобы их интересы были должным образом представлены. В таких регламентах, например, может быть предусмотрено право голоса в ОКУ и выборы членов совета, хотя и в таком случае деятели изобразительного искусства могут оказаться в невыгодном положении, если существуют другие, более крупные группы правообладателей. Тем не менее, более специализированные ОКУ, работающие только с деятелями изобразительного искусства, в том числе с ПДП, обладают значительными преимуществами, поскольку они могут уделять больше внимания распределению средств, коллективному участию в достижении общих целей и оказанию социальной помощи деятелям изобразительного искусства (как во Франции, где часть нераспределенных выплат в рамках ПДП направляется общественной организации, которая заведует пенсионными фондами деятелей искусства (IRCEC)).

ВНУТРЕННИЕ И ВНЕШНИЕ СРЕДСТВА КОНТРОЛЯ

19. Согласно национальному законодательству, контроль за деятельностью ОКУ, как правило, осуществляется двумя способами. Первый – это внутренние правила или уставы ОКУ, где установлена процедура руководства и отчетность ОКУ перед ее членами. Такие документы должны соответствовать положениям национального законодательства, касающимся соответствующих форм юридических лиц, например, компаний, ассоциаций и т.д. Обычно эти правила или уставы включают положения о совете директоров и собраниях членов, требования к финансовой и иной отчетности, актуальные и для других юридических лиц в сфере хозяйственной деятельности в целом; однако в них также содержится краткое описание роли и функции ОКУ и объяснение каждой категории правообладателей и прав, представительством которых занимается ОКУ. В **Пособии ВОИС** для ОКУ эти вопросы рассматриваются достаточно подробно, см. часть 5.
20. Второй уровень средств контроля, как правило, тоже реализуется за счет введения внешних норм на национальном уровне, направленных конкретно на признание и деятельность юридического лица в качестве ОКУ. Возможны разные виды таких средств контроля: например, законодательные положения, устанавливающие требования о признании ОКУ, или постоянное наблюдение, осуществляемое внешним регулирующим органом, таким как профильное министерство, департамент или иное государственное учреждение. В связи с этим очевидно существование симбиоза между внешними и внутренними средствами контроля, касающимися ОКУ: то, что происходит внутри ОКУ и контролируется ее членами, должно соответствовать параметрам, установленным более широкими законодательными рамками и внешним регулирующим органом.
21. Например, в Европейском союзе действует посвященная ОКУ директива (Директива 2014/26/EU), где рассматриваются такие вопросы, как цели ОКУ, членство и представительство членов, управление, прозрачность и отчетность, обязанности пользователей, претензии и разрешение споров. Данная директива отражена в соответствующих нормах национального уровня в государствах-членах, отдавших предпочтение коллективному управлению ПДП (большинство из них, но не все являются членами ЕС). Типичная ситуация сложилась в Венгрии после принятия имплементационного закона в 2016 году (Закон XCIII 2016 года): после этого HUNGART (и всем остальным действующим венгерским ОКУ) пришлось корректировать свои уставы и иные внутренние правила в соответствии с данным Законом. В Соединенном Королевстве, которое более не входит в состав ЕС, соответствующая норма (Постановление 2016 года «О коллективном управлении авторскими правами (Директива ЕС)») по-прежнему распространяется на ОКУ в этой стране. В Австрии – еще одном члене ЕС – существует собственное ведомство, которое наблюдает за работой ОКУ, в том числе выдает им лицензии на ведение деятельности и определяет, какими правами они могут управлять.
22. Помимо этих конкретных законодательных средств контроля, как уже говорилось выше, дополнительный надзор за деятельностью ОКУ, как правило, осуществляет профильное министерство, правительственный департамент или ведомство. Например, SIAE в Италии совместно контролируется Министерством культуры и председателем кабинета министров, а также (в некоторых отношениях) Министерством экономики и финансов. То же самое касается и ADAGP во Франции, которая с 2000 года контролируется Министерством культуры и судом по аудиту. Национальные аудиторские ведомства тоже могут играть свою роль, как в Венгрии и Эстонии. В Австралии существует требование о ежегодном обсуждении годового отчета ОКУ в

парламенте. Кроме того, полномочия ОКУ по администрированию ПДП, как правило, подлежат регулярному продлению: например, раз в пять лет в Дании и Австралии.

23. Чаще всего национальные ОКУ также проходят «коллегиальную экспертизу», будучи членами и участниками деятельности CISAC – профильной международной «высшей» организации для ОКУ. В таблице 20 ниже приведены образцы положений из национальных законов.

ТАБЛИЦА 20 – НАЗНАЧЕНИЕ ИЛИ АККРЕДИТАЦИЯ ОКУ

Страна	Законодательная норма	Комментарии
Австралия ²⁸	<p>35. Назначение общества по сбору авторского вознаграждения</p> <p>(1) Орган может подать в министерство заявку о назначении его обществом по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(2) Получив заявку, министерство совершает одно из следующих действий:</p> <p>(a) назначение данного органа обществом по сбору авторского вознаграждения (с размещением соответствующего уведомления в бюллетене) на срок, не превышающий 5 лет и указанный в уведомлении;</p> <p>(b) отказ в назначении данного органа обществом по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(3) Только один орган может быть назначен обществом по сбору авторского вознаграждения в определенный период времени. Не допускается назначение какого-либо органа обществом по сбору авторского вознаграждения, если другой орган уже назначен таким обществом.</p> <p>(4) Министерство не имеет права назначать орган обществом по сбору авторского вознаграждения, если не выполняются следующие условия:</p> <p>(a) это общество с ответственностью, ограниченной гарантиями его членов, зарегистрированное согласно Закону 2001 года «О юридических лицах»; и</p> <p>(b) все владельцы прав на роялти от перепродажи имеют право стать членами данной организации; и</p> <p>(c) ее правила запрещают выплату дивидендов членам; и</p> <p>(d) ее правила содержат положения, установленные нормативным актом данного министерства, а именно положения, необходимые для обеспечения надлежащей защиты интересов владельцев прав на роялти от перепродажи или их агентов, в том числе следующие положения:</p> <p>(i) о сборе сумм роялти от перепродажи; и</p> <p>(ii) о распределении собранных сумм обществом; и</p> <p>(iii) о доверенном хранении обществом этих сумм от имени владельцев прав на роялти от</p>	<ul style="list-style-type: none"> Закон устанавливает следующие требования к назначению общества по сбору роялти. Кроме того, Правительство Австралии установило неофициальные «тендерные» требования для организаций, претендующих на назначение, которые были более детальными, чем требования, предусмотренные в законодательстве, и касались таких вопросов, как способ установления обществом правообладателей и их произведений, стратегии коммуникации, сроки выплаты роялти и так далее.

²⁸ Раздел 35 закона 2009 года «О праве деятелей изобразительного искусства на роялти от перепродажи».

	перепродажи, не являющихся членами общества; и (iv) о доступе владельцев прав на роялти от перепродажи или их агентов к учетным записям общества.	
Франция ²⁹	<p>I. - Министр культуры издает приказ о перечне организаций коллективного управления, способных информировать бенефициаров о праве на долю от перепродажи и в таком качестве получать информацию о продаже оригинальных графических или пластических произведений в соответствии с условиями, установленными в п. II статьи R. 122-10.</p> <p>II. - Чтобы быть включенным в перечень, упомянутый в п. I данной статьи, организация коллективного управления обязана обосновать свое ходатайство:</p> <p>1° Предоставить доказательства разнообразия своих членов и указать число правообладателей;</p> <p>2° Подтвердить квалификацию своих руководителей и корпоративных должностных лиц, оцененную на основании их профессионального опыта в сфере графических или пластических видов искусства или управления профессиональными организациями;</p> <p>3° Предоставить всю информацию, касающуюся своей административной организации, помещений и оборудования, а также способности информировать бенефициаров, в том числе находящихся за рубежом, о праве на долю от перепродажи.</p> <p>Любая организация, обратившаяся с таким запросом, или любая компания, не выполнившая данные требования (при условии, что ей была предоставлена возможность направить свои наблюдения в течение двух месяцев), исключается из перечня приказом министра культуры. Также должны выполняться условия, от которых зависит регистрация в данном перечне.</p> <p>III. - Приказы министра культуры, упомянутого в пп. I и II, публикуются в Официальном бюллетене Французской Республики.</p>	Здесь приведен обширный перечень факторов для рассмотрения.
Новая Зеландия ³⁰	<p>22. Министр имеет право назначать агентство по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(1) В каждый момент времени некое лицо должно быть назначено им агентством по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(2) Министр имеет право назначить какое-либо лицо агентством по сбору авторского вознаграждения в целях настоящего Закона, разместив уведомление в Бюллетене.</p> <p>(3) До назначения лица агентством по сбору авторского вознаграждения министр обязан:</p>	В этом новом законе особенно детально описаны характеристики управления ОКУ и ее руководителей, а также необходимость действовать в интересах правообладателей с особым уважением к интересам деятелей искусства из числа маори.

²⁹ Статья R122-7 Кодекса интеллектуальной собственности.

³⁰ Раздел 22 закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи». См. также постановление 2024 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи».

	<p>(а) убедиться, что назначаемое лицо обладает надлежащими знаниями, навыками и опытом для выполнения функций агентства по сбору авторского вознаграждения согласно настоящему Закону; и</p> <p>(b) рассмотреть или убедиться в выполнении все прочих требований, установленных в нормативно-правовых актах.</p> <p>(4) Агентство по сбору авторского вознаграждения является таковым в течение срока, указанного в уведомлении, если назначение не будет аннулировано ранее (см. раздел 23).</p> <p>...</p> <p>(6) На агентство по сбору авторского вознаграждения (в отношении функций, выполняемых им согласно настоящему Закону) распространяется Закон 1975 года «Об омбудсменах», Закон 1982 года «Об официальной информации» и Закон 2005 года «О документах публичного характера».</p> <p>23. Министр имеет право аннулировать назначение</p> <p>(1) Министр имеет право, разместив уведомление в Бюллетене, аннулировать назначение лица агентством по сбору авторского вознаграждения:</p> <p>(а) если, по мнению министра, агентство по сбору авторского вознаграждения не соблюдает условия назначения или неудовлетворительно выполняет свои функции или обязанности по настоящему Закону;</p> <p>(b) если от агентства по сбору авторского вознаграждения поступает соответствующий запрос.</p> <p>(2) Министр обязан в разумные сроки направить агентству по сбору авторского вознаграждения уведомление об аннулировании согласно подпункту (1)(а).</p> <p>24. Функция, обязанности и деятельность агентства по сбору авторского вознаграждения</p> <p>(1) Функция агентства по сбору авторского вознаграждения заключается в сборе и распределении среди правообладателей роялти за перепродажу.</p> <p>(2) Агентство по сбору авторского вознаграждения обязано:</p> <p>(а) соблюдать правила ведения деятельности, установленные в нормативно-правовых актах; и</p> <p>(b) соблюдать в своей деятельности принципы прозрачности, подотчетности и уважения; и</p> <p>(c) действовать наилучшим образом в интересах правообладателей; и</p> <p>(d) при выполнении своих функций и обязанностей:</p> <p>(i) признавать и уважать роль маори как «тангата венуа» и оказывать уместную в культурном</p>	
--	--	--

	<p>отношении поддержку деятелям искусства из числа маори; и</p> <p>(ii) соблюдать принципы инклюзивности и признавать разные потребности всех народов Новой Зеландии.</p> <p>(3) В нормативно-правовых актах могут устанавливаться правила деятельности агентства по сбору авторского вознаграждения, в том числе правила, касающиеся любых нижеперечисленных вопросов:</p> <p>(a) способ сбора, хранения и распределения роялти от перепродажи;</p> <p>(b) способ использования нераспределенных роялти от перепродажи или управления ими (например, в случае отказа правообладателей от выплаты или невозможности найти правообладателей);</p> <p>(c) способ представления интересов правообладателей при управлении агентством по сбору авторского вознаграждения;</p> <p>(d) способ раскрытия финансовой информации;</p> <p>(e) способ сбора и хранения информации, касающейся прав на долю от перепродажи;</p> <p>(f) подлежащие хранению учетные записи и способ их хранения и предоставления;</p> <p>(g) все прочие вопросы, связанные с ролью агентства по сбору авторского вознаграждения согласно настоящему Закону.</p> <p>(4) В нормативно-правовых актах может быть установлено требование о создании и ведении агентством по сбору авторского вознаграждения реестра правообладателей.</p>	
--	--	--

ПРАВОВАЯ БАЗА УПРАВЛЕНИЯ ПДП В ОКУ – ВОПРОС ПОЛНОМОЧИЙ

24. Правовая база, на основании которой ОКУ занимаются администрированием ПДП, может существенно отличаться в разных странах. Однако в целом отношения между правообладателем и ОКУ являются агентскими: ОКУ выступает в качестве посредника, уполномоченного собирать и распределять роялти в рамках ПДП от имени правообладателей, но не является цессионарием или лицензиатом права, как это может происходить с другими исключительными правами под коллективным управлением (собственно, любая передача ПДП не соответствовала бы требованиям о неотчуждаемости, установленным статьей 14ter(1) Бернской конвенции). Это подчеркивает особенность ПДП, которое сформулировано как право на «долю» или роялти – фактически как долговое обязательство – вытекающее из конкретной сделки-перепродажи, а не как лицензирование конкретного способа использования произведения, охраняемого авторским правом, которое может осуществляться на постоянной основе (и распространяться на будущее), что обычно и происходит в случае исключительных прав на воспроизведение, исполнение или передачу. Как уже говорилось выше, в статье 14ter(3) Бернской конвенции государствам-членам предоставляется самостоятельно определить порядок сбора сумм, подлежащих уплате в рамках ПДП, что обеспечивает значительную гибкость в отношении того, как отразить данный вопрос в национальном законодательстве – например, в виде схемы коллективного управления или какого-либо ее варианта.

25. Во многих случаях на практике в национальных законах стран, где признается ПДП, дополнительно устанавливается возможность коллективного управления этим правом, т. е. управления им не индивидуально, а через назначенную или уполномоченную ОКУ. Однако, как было продемонстрировано выше, масштаб деятельности ОКУ может быть совершенно разным.
26. Один из подходов применяется в Соединенном Королевстве, где право может осуществляться только через ОКУ³¹. Таким образом, отдельный владелец ПДП (деятель изобразительного искусства или его/ее наследники) может предоставить ОКУ полномочия действовать от своего имени; иными словами, выступать в качестве агента правообладателя. В случае DACS, одной из активных ОКУ Соединенного Королевства, правообладатели предоставляют ей полномочия со следующей формулировкой:
- Объем полномочий
- Деятель искусства настоящим предоставляет DACS исключительные полномочия по администрированию права на долю от перепродажи и управлению им с учетом изменений и дополнений, которые могут быть внесены; а также любого иного аналогичного права в любой части света в отношении созданных Деятелем искусства (будь то единолично или совместно) Произведений искусства.
27. Самое важное, что среди прочего ОКУ (DACS) таким образом получает полномочия по принятию любых необходимых мер для получения любых причитающихся выплат в рамках ПДП, поскольку ОКУ теперь имеет те же основания для деятельности, что и соответствующий правообладатель. Помимо этого, ОКУ может обладать и другими правами в соответствии с законодательством Соединенного Королевства, например правом запрашивать информацию о перепродаже у профессиональных участников рынка произведений искусства (см. таблицу 23 ниже). Если правообладатель не передал управление своим ПДД той или иной ОКУ, она «считается уполномоченной» на управление этим правом от имени правообладателя³². Таким образом, в общих чертах механизм в Соединенном Королевстве можно назвать примером обязательного коллективного управления в том смысле, что ПДП может осуществляться только через ОКУ, которая имеет право управлять ПДП правообладателя вне зависимости от того, получила ли она от него соответствующие полномочия. Однако, как отмечалось выше в таблице 19, при наличии нескольких ОКУ правообладатели в Соединенном Королевстве могут решать, какой из них предоставить такие полномочия: см. правило 14(3) (в этой стране действует две ОКУ, DACS и ACS).
28. Аналогичный подход применяется в Венгрии, где ПДП осуществляется в рамках обязательного коллективного управления, но с «расширенным действием». Так, утвержденная ОКУ HUNGART имеет право на получение особых полномочий от своих членов или правообладателей, однако, согласно законодательству Венгрии, может действовать и без предоставленных полномочий с целью оказания услуг коллективного управления всем правообладателям из Венгрии и других стран, не отказавшимся от этого³³. Обязательное коллективное управление существует и в Италии, где отказ не предусмотрен: сбор выплат в рамках ПДП производится как для членов ОКУ, так и для тех, кто таковыми не является³⁴. Обязательное коллективное управление ПДП сходным

³¹ Правило 14(1) регламента 2006 года «О праве автора на долю от перепродажи», приведенное в таблице 19 выше.

³² Правило 14(2) регламента 2006 года «О праве автора на долю от перепродажи». Полный текст данного правила приведен в таблице 19 выше.

³³ Отдельный правообладатель может частично ограничить это в отношении иных прав, в отношении которых могут действовать или даже отменяться ограниченные полномочия: см. дополнительную информацию на сайте <http://www.hungart.org/en/information-about-collective-rights-management/>

³⁴ Статья 144 закона Италии №1369/1942 «Об авторском праве» с поправками.

образом действует в ряде других государств – членов ЕС, в том числе в Бельгии, Дании, Испании, Латвии, Румынии, Словакии, Финляндии, Чешской Республике и Швеции³⁵.

29. Альтернативный подход применяется в Австралии, где утвержденная ОКУ (СА) по уставу обязана собирать выплаты в рамках ПДП в случае перепродажи, о которой было сообщено (по данному аспекту см. таблицу 21 ниже), однако отдельный правообладатель может за 21 день направить уведомление о том, что конкретный платеж не следует взимать, после чего самостоятельно получить вознаграждение в рамках ПДП (см. таблицу 19 выше). Правообладатели могут регистрироваться в ОКУ или становиться членами ОКУ, но в любом случае полномочия ОКУ по управлению ПДП исходят не из явно полученных от правообладателя полномочий, а из прав, которыми ОКУ наделена согласно применимому законодательству, хотя в нем четко указано, что ОКУ действует только от имени правообладателя (правообладателей).
30. В недавно вступившем в силу законе Новой Зеландии о ПДП предусмотрен немного иной подход: предлагаемое агентство по сбору авторского вознаграждения является единственным лицом, имеющим право требовать и собирать выплаты в рамках ПДП, и несет обязательство отчитываться за эти выплаты перед правообладателями после вычета средств на покрытие административных расходов. При этом правообладатели имеют право отказаться принимать платежи, но не добиваться уплаты этих сумм самостоятельно (см. соответствующие положения в таблице 21 ниже). Аналогичный подход применяется и в Дании (см. подробности ниже).
31. В вышеперечисленных странах полномочия ОКУ фактически проистекают из законодательных норм, наделяющих ее правом действовать от имени правообладателей. Однако в странах с добровольными схемами коллективного управления эти права напрямую зависят от явным образом сформулированных полномочий, предоставляемых ОКУ ее членами. ОКУ может действовать только от имени правообладателей, являющихся ее членами, но не от имени тех, кто ими не является, поскольку в национальном законодательстве отсутствует норма, допускающая расширенное коллективное управление. Именно этот подход применяется в таких странах, как Германия, Нидерланды и Франция, где уже давно действуют ОКУ в сфере изобразительного искусства. В этих государствах полномочия, получаемые от членов, касаются ПДП и иных прав, административные функции в отношении которых выполняет ОКУ, однако не существует концепции подразумеваемых полномочий или подразумеваемого представительства тех, кто не являются членами ОКУ. Отдельные полномочия, предоставляемые членами, тоже могут включать разные права: см., например, обширные полномочия, касающиеся всех прав на произведения изобразительного искусства, в том числе ПДП, которые предоставляют члены ADAGP (Франция) и Bildkunst (Германия) (см. таблицу ниже). Еще одним примером служит организация AGADU в Уругвае – одна из старейших ОКУ в этом регионе, где деятели изобразительного искусства становятся членами ОКУ, подписывая документ о предоставлении полномочий на правовое представительство их интересов в отношении всех принадлежащих им авторских прав, предусмотренных в законодательстве Уругвая об авторском праве, в том числе ПДП. Полномочия этих ОКУ добиваться соблюдения ПДП, например, в рамках судебного делопроизводства, проистекают из условий документа о предоставлении полномочий, полученного от

³⁵ С этой информацией можно ознакомиться на веб-сайте VEGAP (Испания), где также перечислены следующие страны с аналогичными режимами, не являющиеся членами ЕС (хотя рынки произведений искусства в некоторых из них могут отличаться от рынков в ЕС, а информацию об осуществлении ПДП в ряде стран получить непросто): Австралия, Алжир, Босния и Герцеговина, Буркина-Фасо, Венесуэла, Гондурас, Грузия, Исландия, Кот-д'Ивуар, Молдова, Норвегия, Панама, Россия и Соединенное Королевство. См. дополнительную информацию на сайте <https://vegap.es/area-de-derechos-liquidacion-del-derecho-de-participacion/> (дата обращения 28 февраля 2024 года).

членов, и неприменимы к лицам, не являющимися членами ОКУ. Впрочем, такие ОКУ, как правило, обладают и другими правами, полученными в соответствии с национальным законодательством, например важнейшим правом запрашивать информацию о перепродаже у профессиональных участников рынка произведений искусства (см. более подробную информацию в таблице 23 ниже), и, возможно, несут дополнительные обязанности по обращению к правообладателям, не являющимся членами ОКУ, но соответствующим критериям, если ОКУ становится известно о перепродаже, где выполняются условия ПДП. Например, именно так обязана действовать ADAGR.

ТАБЛИЦА 21 – ПРАВОВАЯ БАЗА КОЛЛЕКТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ ПДП

Страна	Законодательные и иные нормы	Комментарий
Дания ³⁶	(5) Право на вознаграждение от перепродажи может осуществляться только организацией, утвержденной Министерством культуры. Данная организация отвечает за сбор и распределение средств среди бенефициаров. Бенефициар имеет право требовать у организации вознаграждение до истечения трех лет после окончания года, в который произошла перепродажа. По письменному запросу бенефициара этот срок подлежит заморозке.	<ul style="list-style-type: none"> ОКУ несет единоличную ответственность за сбор и распределение роялти между бенефициарами (правообладателями) Бенефициар должен предъявить требование к ОКУ в течение 3 лет
Австралия ³⁷	Текст этого положения (раздел 23) приводится в таблице 19.	<ul style="list-style-type: none"> Сбор и распределение осуществляются ОКУ, которая обязана приложить «все возможные усилия» для сбора роялти от перепродажи и обеспечения соблюдения ПДП от имени владельца (раздел 23(2)). Индивидуальный правообладатель может своевременно (за 21 день) уведомить ОКУ о том, чтобы она не собирала роялти за перепродажу и осуществлять сбор самостоятельно (раздел 23(1)). Правообладатель не может давать указания ОКУ в отношении сбора

³⁶ Статья 38(5) закона 2014 года «Об авторском праве» (Дания).

³⁷ Раздел 23 закона 2009 года «О праве деятелей изобразительного искусства на роялти от перепродажи» (Австралия).

		роялти или обеспечения ПДП (раздел 23(3)).
Франция (ADAGP)	<p>Права под управлением OKU</p> <p>В соответствии с Уставом и общими правилами ADAGP (с которыми можно ознакомиться на сайте www.adagp.fr) с учетом изменений, которые могут быть впоследствии внесены на общем собрании:</p> <p>Я поручаю ADAGP вычесть мою долю уставного капитала Общества в размере 15,24 евро из первого уплаченного вознаграждения за авторское право. Эта сумма, подлежащая возврату в случае прекращения членства, выплачивается только один раз при вступлении в Общество.</p> <p>Я поручаю ADAGP исключительное управление следующими правами:</p> <p>A. Коллективные права</p> <p>B. Право на долю от перепродажи, право получать роялти при перепродаже произведений через профессиональных участников рынка произведений искусства, в том числе при продаже, произошедшей до вступления в Общество</p> <p>В отсутствие иных указаний управление вышеназванными правами по всему миру поручается ADAGP. ADAGP при необходимости может защищать эти права в суде. ADAGP может быть (полностью или частично) заменена на всех территориях иными органами коллективного управления из Франции или из других стран, если это окажется необходимым для обеспечения правильного управления сбором роялти.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Таков общий мандат, который запрашивается у членов (включая ПДП), размещенный на веб-сайте ADAGP • ADAGP осуществляет свою деятельность исключительно на основании полномочий общего характера, предоставленных правообладателями, являющимися членами организации • Полномочия имеют общий характер и распространяются на будущие случаи перепродажи произведений • Действие полномочий общего характера распространяется на территории за пределами Франции, где ПДП находится под правовой защитой • Полномочия общего характера включают право на судебную защиту прав • Полномочия общего характера предусматривают возможность удержания административных расходов

	<p>Ограничения сферы действия управления (территория, категории произведений и т.д.);</p> <p>...</p> <p>В соответствии с Уставом и общими правилами ADAGP, я обязуюсь выполнять их.</p> <p>Составлено (дата) (подпись)</p> <p>Подпись на произведениях³⁸</p>	
Германия (Bildkunst)	<p>Владелец прав настоящим назначает VG Bild-Kunst попечителем прав, которыми владелец обладает в настоящее время как своим авторским правом или правами использования в будущем, перечисленными ниже, прав на вознаграждение и истребование информации для ознакомления на территории Федеративной Республики Германия:</p> <p>...</p> <p>1.4 Право на информацию и вознаграждение в случае перепродажи произведения изобразительного искусства или фотографии согласно § 26 Закона «Об авторском праве»³⁹,</p>	<p>Члены предоставляют Bildkunst полномочия общего характера в отношении всех прав на произведения изобразительного искусства, включая ПДП</p>
Новая Зеландия	<p>17. Обязанность по выплате роялти от перепродажи агентству по сбору авторского вознаграждения</p> <p>(1) Следующие лица в совокупности и по отдельности несут обязанность по уплате роялти от перепродажи агентству по сбору авторского вознаграждения:</p> <p>(a) продавец; и</p> <p>(b) или</p> <p>(i) агент, действующий от имени продавца при перепродаже; или</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Устанавливает обязательства лиц по выплате роялти в пользу ОКУ • ОКУ несет обязательства по выплате роялти правообладателям • Правообладатели вправе отказаться от получения роялти • Правообладатели не вправе самостоятельно истребовать выплаты роялти

³⁸ См. документ <https://res.cloudinary.com/void-sarl/image/upload/v1665648844/2022-adhesion-DroitsCollectifs-EN.pdf>

³⁹ См. документ https://www.bildkunst.de/fileadmin/user_upload/downloads/Wahrnehmungsvertrag/Wahrnehmungsvertrag_BG_I_II_Urheber_VGBK_2211_Web.pdf (переведено средствами Google 8 декабря 2023 года).

	<p>(ii) в отсутствие у продавца агента – агент, действующий от имени покупателя при перепродаже; или</p> <p>(iii) в отсутствие агентов – покупатель.</p> <p>(2) Данная обязанность возникает по завершении перепродажи, удовлетворяющей требованиям.</p> <p>(3) Обязанность считается исполненной после уплаты агентству по сбору авторского вознаграждения полной суммы роялти от перепродажи.</p> <p>(4) Роялти от перепродажи уплачивается агентству по сбору авторского вознаграждения в сроки и с соблюдением иных требований, установленных в нормативно-правовых актах.</p> <p>(5) Любое соглашение о разделе или возврате роялти от перепродажи, за исключением предусмотренного настоящим Законом, считается недействительным.</p> <p>18. Обязанность по выплате роялти от перепродажи правообладателям</p> <p>(1) Агентство по сбору авторского вознаграждения обязано выплатить правообладателю каждую сумму роялти от перепродажи, полученную агентством в соответствии с разделом 17.</p> <p>(2) Данная обязанность возникает после уплаты агентству по сбору авторского вознаграждения полной суммы роялти от перепродажи.</p> <p>(3) Обязанность считается исполненной:</p> <p>(а) в дату, когда полная сумма за вычетом процента, которое агентство по сбору авторского вознаграждения имеет право удержать (см. раздел 20), уплачивается:</p> <p>(i) правообладателю, если он находится в Новой Зеландии;</p> <p>(ii) аналогу агентства по сбору авторского вознаграждения в соответствующей стране, где действуют сходные нормы – во всех остальных случаях; или</p>	
--	---	--

	<p>(b) в случае неуплаты полной суммы по истечении периода, установленного в нормативно-правовых актах, несмотря на все усилия, приложенные агентством по сбору авторского вознаграждения, по истечении этого срока</p> <p>...</p> <p>19. Правообладатель имеет право отказаться от получения роялти за перепродажу</p> <p>(1) Правообладатель может, в соответствии с установленной в нормативно-правовых актах процедурой, отказаться от получения:</p> <p>(a) полной суммы роялти от перепродажи или ее части;</p> <p>(b) роялти от перепродажи любых произведений изобразительного искусства в будущем.</p> <p>(2) Если правообладатель отказывается от получения любой суммы роялти от перепродажи, агентство по сбору авторского вознаграждения обязано использовать эту сумму или распорядиться ей способом, установленным в нормативно-правовых актах⁴⁰.</p> <p>(3) Правообладатель может, в соответствии с установленной в нормативно-правовых актах процедурой, принять решение о получении роялти за будущие перепродажи любых произведений искусства, от уплаты роялти за которые он ранее отказался согласно подразделу (1)(b)⁴¹.</p>	
--	---	--

СООТВЕТСТВУЮЩИЕ КРИТЕРИЯМ ПРАВООБЛАДАТЕЛИ И ЧЛЕНСТВО В ОКУ

32. В зависимости от статуса ПДП в национальном законодательстве, членство в ОКУ может иметь определяющее значение, как в Соединенном Королевстве, Австралии, Новой Зеландии и ряде других стран, где коллективное управление ПДП предусмотрено на расширенной или обязательной основе (как в Венгрии, Дании, Норвегии и Словакии). С другой стороны, членство, разумеется, крайне важно и в

⁴⁰ См. далее информацию о Новой Зеландии. Постановление 2024 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи», правила 12–14.

⁴¹ Разделы 17–19 закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи».

странах с добровольными схемами управления ПДП, где ОКУ могут выступать только от имени своих членов, как в Германии и Франции. При этом членство в ОКУ дает очевидные преимущества с точки зрения подотчетности ОКУ и представительства интересов в ее деятельности. Не имеет смысла повторно перечислять здесь эти выгоды на более общем уровне: см. дополнительную информацию в **Пособии для ОКУ**, особенно в частях 3 и 4. Однако в случае ПДП членство в ОКУ может иметь и дополнительные преимущества, поскольку члены получают больше информации, а также за счет механизмов, позволяющих членам давать ОКУ обратную связь по управлению схемой ПДП, распределению вознаграждения и вопросам, возникающим в связи с использованием нераспределенных средств.

33. Например, на своем веб-сайте Bild-Kunst (Германия) описывает преимущества членства в целом (охватывая все переданные права, а не только ПДП) понятным для пользователя языком и предоставляет потенциальным участникам четкие инструкции о том, какие шаги необходимо предпринять для вступления в организацию. При этом Bild-Kunst не взимает членские взносы и подчеркивает, что члены имеют «право голоса» в ассоциации⁴². Кроме того, участники имеют право выйти из ассоциации в любое время, предоставив соответствующее уведомление⁴³; как и во Франции, Bild-Kunst действует только в интересах своих членов, поэтому правообладатели, не входящие в ассоциацию, вынуждены самостоятельно отстаивать ПДП.
34. ADAGP во Франции тоже не имеет права собирать вознаграждение от имени деятелей искусства и правообладателей, не являющихся ее членами: чтобы затребовать выплату вознаграждения, такие лица должны обращаться к профессиональным деятелям рынка произведений искусства, участвовавшим в перепродаже их работы. Однако если такой деятель рынка произведений искусства подает декларацию в ADAGP, информируя организацию о роялти за перепродажу произведения художника, на момент продажи не являвшегося членом ADAGP, эти сведения публикуются на Стенде уведомлений для поиска на веб-сайте ADAGP, и данный художник может оперативно стать членом организации⁴⁴. В таких случаях обязанностью ADAGP (и любой другой профильной французской ОКУ) является принятие надлежащих мер для обеспечения того, чтобы потенциальные бенефициары ПДП, не являющиеся членами ADAGP, были проинформированы о праве требовать выплату в рамках ПДП⁴⁵.
35. Также стоит отметить, что в такой стране, как Австралия, где правообладатели должны зарегистрироваться в ОКУ, чтобы получать причитающиеся им выплаты в рамках ПДП, стать членом в этот момент очень легко и тоже бесплатно⁴⁶.

⁴² См. общую информацию на сайте <https://www.bildkunst.de/mitgliedschaft/vorteile/> (дата обращения 8 января 2025 года).

⁴³ В более ранней версии веб-сайта по адресу <https://www.bildkunst.de/service/mitglied-werden/warum-mitglied-werden> (дата обращения 9 декабря 2023 года) данное положение было сформулировано следующим образом:

И последний, но не менее важный момент: при подписании договора вы становитесь членом демократически организованного клуба. Вы можете влиять на работу VG Bild-Kunst на заседаниях своей профессиональной группы и на общих собраниях, а также занять выборную должность члена комитета.

Кстати, если вы решите уйти, мы не станем чинить вам препятствий. Расторгнуть договор можно в конце года, оформив это в письменном виде.

⁴⁴ См. <https://www.adagp.fr/en/i-am-artist-or-rightholder/joining-adagp/search-notice>.

⁴⁵ Пункт 2 статьи R122-10 Кодекса интеллектуальной собственности Франции (приведено в таблице 22 ниже).

⁴⁶ См. дополнительную информацию на сайте https://www.resaleroyalty.org.au/join_cal.aspx (дата обращения 8 января 2025 года).

36. Что касается вопросов членства в целом, мелкие аспекты в разных ОКУ могут быть разными, однако общий принцип должен заключаться в том, что в случае ПДП условия членства должны соответствовать основаниям возникновения ПДП, т. е. все деятели изобразительного искусства, их личные представители и наследники должны иметь возможность вступить в ОКУ. Например, ныне живущие художники могут зарегистрироваться в ADAGP, уплатив небольшой взнос, а наследники должны представить нотариально заверенную декларацию.
37. Наконец, в Италии – стране, где действует обязательное коллективное управление – необходимо быть членом ОКУ (в данном случае SIAE), чтобы получать выплаты в рамках ПДП, однако, судя по всему, положение «правообладателей, передавших свои административные функции» («administrato»), может отличаться от статуса полноценных членов («associato» или «mandante»), поскольку с членами обычно легче связаться в случае соответствующей критериям перепродажи, влекущей за собой выплату роялти. Существуют, разумеется, и другие преимущества членства; SIAE проводит рекламные кампании, чтобы информировать деятелей искусства о ПДП и этих выгодах.

УСТАНОВЛЕНИЕ СООТВЕТСТВУЮЩИХ КРИТЕРИЯМ ПРАВООБЛАДАТЕЛЕЙ

38. Важнейшим фактором при управлении ПДП по любой схеме является получение информации – правильное установление соответствующих критериям правообладателей и случаев перепродажи. При выполнении этих условий можно определить надлежащие суммы выплат и перечислить средства соответствующему критериям правообладателю (правообладателям).
39. Что касается установления соответствующих критериям правообладателей, то ОКУ желательно иметь эту информацию заранее, чтобы предоставлять ее профессиональным участникам рынка произведений искусства, которые в дальнейшем могут участвовать в перепродаже. При добровольной схеме ПДП это можно делать через правообладателей, становящихся членами ОКУ, которая будет выступать их представителем; разумеется, необходимы четкие каналы, по которым правообладатели (деятели изобразительного искусства и их наследники) могут легко получить доступ и стать членами, например с помощью удобных для пользователя веб-сайтов, упомянутых в пунктах 33–37 выше. Хотя членство в ОКУ по-прежнему крайне значимо в случае обязательной или расширенной схемы ПДП, в таких системах также существует необходимость дополнительных механизмов, позволяющих правообладателям заранее зафиксировать или зарегистрировать свои интересы. В таблице 22 ниже приведены принятые Европейской комиссией в 2013 году «Основные принципы и рекомендации по управлению правом авторов на долю от перепродажи» (далее – **Принципы ЕС**), которые могут служить общим ориентиром. Принципы ЕС предусматривают, что ОКУ должны занимать активную позицию, особенно при работе в режимах обязательного и расширенного коллективного управления, где могут потребоваться существенные усилия по отслеживанию и идентификации правообладателей, не являющихся членами ОКУ, но потенциально имеющих право на получение выплат в рамках ПДП. В таком случае для ОКУ важно убедиться в точности и актуальности всей информации, особенно в случае нескольких авторов и наследования, поскольку это дает уверенность профессиональным участникам рынка произведений искусства, участвующим в соответствующих случаях перепродажи и, возможно, обязанным выплачивать вознаграждение в рамках ПДП. ОКУ, как правило, выкладывают на своих веб-сайтах онлайн-формы, которые легко найти, что позволяет правообладателям предоставить ОКУ свои имена и другие важные данные. В соответствии с Принципами ЕС, несколько ОКУ, действующих по схемам добровольного управления ПДП, также публикуют имена деятелей искусства,

представителями которых выступают (как, например, ADAGP во Франции⁴⁷), или предоставляют средства для проведения поиска с целью установления соответствующего правообладателя, как это делается в Германии (Bild-Kunst). Несколько примеров практики ОКУ приведено в таблице 22 ниже.

40. Не существует простых способов обеспечить обязательное заблаговременное предоставление информации о соответствующих критериях случаях перепродажи; ОКУ остается только рекламировать свою деятельность в целом и распространять информацию. Хорошей практикой в данном случае является популяризация преимуществ регистрации или фиксации своего интереса среди профильных сообществ деятелей изобразительного искусства и их членов. Профильные ОКУ уже должны знать о таких сообществах, а их представители даже могут быть среди членов ОКУ или в ее органах управления. Примеры таких информационных брошюр, вопросов и ответов по ПДП и аналогичных материалов можно найти на веб-сайтах большинства ОКУ, администрирующих ПДП, которые были использованы при подготовке данной части Пособия⁴⁸. В странах с достаточно крупными сообществами деятелей искусства из числа коренных народов, таких как Австралия и Новая Зеландия, может оказаться необходимой специализированная реклама и распространение информации среди этих групп⁴⁹; то же самое может быть актуально и для других непривилегированных групп в государстве-члене, например для людей с ограниченными возможностями вследствие физических или иных нарушений⁵⁰.
41. Наконец, независимо от вышеупомянутых мер существует стимул регистрировать или фиксировать в ОКУ свое соответствие критериям, если на национальном уровне существует обязательный механизм коллективного управления и отдельный деятель искусства не в состоянии обеспечить соблюдение своего права иным образом либо должен принимать специальные меры, чтобы это сделать. Не менее важно, что ОКУ могут облегчить процесс идентификации правообладателей (и перепродаж), создав привлекательный и удобный веб-сайт, который позволяет правообладателям легко регистрировать или фиксировать свои права. Полезные образцы здесь – это сайты большинства ОКУ, с которыми проводились консультации при подготовке настоящего Пособия.⁵¹ Следует особо отметить многоязычный сайт SABAM и SOFAM, действующий по принципу «одного окна» в небольшой стране ЕС, а именно в Бельгии.⁵²

⁴⁷ Имена иных правообладателей (наследников, легатариес авторов) остаются конфиденциальными.

⁴⁸ См. список в дополнении 3.

⁴⁹ См. подробнее на сайте СА <https://www.resaleroyalty.org.au/FAQ.aspx>, посвященном центрам искусства аборигенов в Австралии; в Новой Зеландии механизм ПДП был введен совсем недавно, но в законодательстве о его применении содержится конкретная ссылка на роль ОКУ в защите и поддержке деятелей искусства народа маори (раздел 24(2)(j)(i) закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи»).

⁵⁰ Автор не располагает конкретными сведениями об усилиях, предпринимаемых национальными ОКУ в отношении этих групп деятелей искусства, тем не менее в случае Новой Зеландии есть косвенная отсылка к таким группам в разделе 24(2)(j)(ii) закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи».

⁵¹ См. примеры в таблице 22 ниже.

⁵² См. сайт www.resaleright.be

ТАБЛИЦА 22 – УСТАНОВЛЕНИЕ СООТВЕТСТВУЮЩИХ КРИТЕРИЯМ
ПРАВООБЛАДАТЕЛЕЙ

Регионы и страны	Образцы практики регионального и национального уровня	Комментарии
ЕС ⁵³	<p>1. ОКУ обязуются предоставлять профессиональным участникам рынка произведений искусства для ознакомления (онлайн и в печатной форме) комплексные реестры деятелей искусства, представителем которых выступает ОКУ.</p> <p>2. ОКУ обязуются декларировать имеющиеся у них полномочия и предоставлять доказательства их наличия в случае обоснованных сомнений.</p> <p>3. ОКУ, действующие в системе обязательного коллективного управления, соглашаются принимать разумные меры по установлению и отслеживанию деятелей искусства, не являющихся их членами.</p>	Данные принципы можно рассматривать как квинтэссенцию того, что можно назвать передовой практикой европейских ОКУ. Ключевыми аспектами являются: прозрачность в отношении представляемых деятелей искусства и обязательство по активному выявлению деятелей искусства, не состоящих в организации.
Австралия	<p>Правообладатели могут предоставить СА данные о себе онлайн: см. сайт https://www.resaleroyalty.org.au/Registration.aspx, где выложены онлайн-формы для заполнения деятелями искусства и бенефициарами. Фактически в этих формах необходимо указать имена, адреса, контактные данные и банковские реквизиты; при этом формы должны быть защищены паролем и гарантировать достоверность предоставленной информации. (Регистрация является обязательной даже для тех, кто уже является членом СА.) Аналогичные формы также предоставляются профессиональным участникам рынка произведений искусства, покупателям и продавцам таких произведений, поскольку эта информация полезна для административной работы по такой схеме. При регистрации деятели искусства могут указать, в какой технике они преимущественно работают, а после регистрации – с помощью онлайн-инструмента предоставить перечень своих произведений, которые потенциально могут подпадать под действие ПДП в случае перепродажи, а также обновлять этот перечень. Согласно примечанию от СА, на практике этим последним упомянутым средством регистрации пользуется лишь небольшое число правообладателей, и эта информация не становится общественным достоянием, поскольку схема ПДП в Австралии в любом случае распространяется на всех деятелей искусства.</p>	Формы на сайте легко читаются и обеспечивают ОКУ удобной базой данных для идентификации соответствующих критериям правообладателей в контексте потенциальных отвечающих критериям перепродаж.
Германия	Перечень деятелей искусства, представителем которых выступает Bild-Kunst, и аналогичных иностранных ОКУ выложен на домашней странице в разделе услуг для пользователей: см.	Это полный список представляемых Bild-Kunst деятелей искусства, который

⁵³ Рекомендации ЕС 2023 года «Основные принципы и рекомендации по управлению правом авторов на долю от перепродажи».

	дополнительную информацию на сайте https://www.bildkunst.de/lizenzen/bildrechte_klaeren/kuenstlersuche/ .	можно использовать для поиска.
Франция	<p>ADAGP выкладывает полный перечень деятелей искусства, представителем которых выступает (около 200 000 человек), в том числе в рамках ПДП, на своем веб-сайте: https://www.adagp.fr/en/i-am-exploiting-or-selling-work/my-toolbox/artists-directory</p> <p>Если деятели искусства или бенефициары не являются членами организации, ADAGP и другие французские ОКУ в соответствии с законодательными требованиями обязаны принять меры к тому, чтобы уведомить их о праве требовать вознаграждение. Это означает:</p> <p>В случае если организация коллективного управления уведомляется о продаже, за которую бенефициар, упомянутый в статье R. 122-8, имеет право получить долю от перепродажи, такая организация обязана проинформировать бенефициара. Если бенефициар не установлен, организация коллективного управления принимает все необходимые меры, чтобы проинформировать лиц, которые с большой вероятностью могут получить выгоду от права на долю от перепродажи, при необходимости обратившись к другим организациям коллективного управления, упомянутым в статье R. 122-8. Если проинформировать бенефициара оказалось невозможным, ОКУ принимает надлежащие меры для публичного распространения информации в электронной форме или иными подходящими средствами⁵⁴.</p>	Это положение применяется с учетом ранее изложенных комментариев, а также с особым обязательством по уведомлению лиц, не выступающих членами организации.
Дания (VISDA)	На веб-сайте VSDA существует онлайн-форма для регистрации деятелей искусства и наследников: https://www.visda.dk/en/artists-resale-right/?lang=en	Здесь представлены формы регистрации как для деятелей искусства, так и для наследников.
Соединенное Королевство (DACS)	<p>Существуют онлайн-формы, с помощью которых деятели искусства и бенефициары могут заявить о своей заинтересованности в получении вознаграждения в рамках ПДП; там необходимо указать имена, адреса, банковские реквизиты и т.д.</p> <p>См. дополнительную информацию на сайте https://www.dacs.org.uk/artists-resale-right/register-for-arr</p>	Здесь предоставляются аналогичные формы для деятелей искусства и бенефициаров ⁵⁵ .

⁵⁴ Франция, Кодекс интеллектуальной собственности, статья R122-10 11 al 2.

⁵⁵ Дополнительная информация об ACS, другой британской ОКУ, представлена на сайте: <https://artistscollectingsociety.org/artists-resale-right/>

УСТАНОВЛЕНИЕ СООТВЕТСТВУЮЩИХ КРИТЕРИЯМ СЛУЧАЕВ ПЕРЕПРОДАЖИ – ТРУДНАЯ ЗАДАЧА ДЛЯ ОКУ И ОБЯЗАННОСТЬ ЛИЦ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ ПЕРЕПРОДАЖУ, И ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ УЧАСТНИКОВ РЫНКА ПРОИЗВЕДЕНИЙ ИСКУССТВА

42. Следующим этапом является установление случаев перепродажи, соответствующих критериям. У этой задачи есть правовой и фактологический аспекты. Правовой аспект уже рассматривался в части I: ПДП действует не во всех случаях перепродажи, поскольку перепродажа должна быть «коммерческой» (совершаться с участием профессиональных участников рынка произведений искусства), цена (обычно) должна превышать определенный минимум и т. д. Однако если эти проблемы будут решены, с практической точки зрения такие случаи перепродажи должны в принципе доводиться до сведения ОКУ. Лучшими источниками такой информации, помимо самих лиц, фактически осуществляющих перепродажу, являются вовлеченные в перепродажу профессиональные участники рынка произведений искусства, в частности арт-дилеры, галереи и аукционные дома.
43. Для получения этой информации ОКУ необходимо принимать проактивные меры по наблюдению и проверке того, когда и где произошла перепродажа; например, читать каталоги продаж и социальные сети, лично посещать галереи и т.д. (на небольших рынках, таких как Уругвай и Эстония, это может быть вполне реально). Сходным образом, ADAGP во Франции применяет «весьма проактивный» подход: направляет требование о декларировании профессиональным участникам рынка произведений искусства немедленно после установления группой по ПДП факта соответствующей критериям перепродажи, а не ждет, пока те сами направят ей декларацию. При этом не все такие случаи перепродажи являются публичными, даже если в них вовлечены профессиональные участники рынка произведений искусства: чтобы национальная схема ПДП была по-настоящему эффективной, нужно, например, также получать информацию о частной продаже галереей или дилером. В этой связи многие национальные системы ПДП включают законодательные требования к продавцам и/или профессиональным участникам рынка произведений искусства о своевременном представлении отчетности о перепродажах с указанием соответствующих сведений (например, в Испании и Швеции действует требование о представлении отчетности даже при отсутствии продаж, влекущих выплату вознаграждения: см. таблицу 23 ниже). В случае непредоставления запрашиваемой информации для реализации таких полномочий может потребоваться судебное решение, как, например, в Соединенном Королевстве, а неисполнение обязанности по представлению отчетности может повлечь гражданско-правовую или даже уголовную ответственность, как, например, в Дании и Франции. В Австралии действует схема, согласно которой эту обязанность выполняет непосредственно продавец произведения в течение 90 дней. В законодательстве других стран существуют положения, наделяющие правообладателей и/или ОКУ полномочиями запрашивать у профессиональных участников рынка произведений искусства информацию относительно перепродажи, если существуют подозрения о ее факте. Эти нормы есть в Германии, Соединенном Королевстве и Франции: см. примеры в таблице 23 ниже. Согласно другим нормам, ОКУ может быть обязана публиковать уведомление о коммерческой перепродаже, дошедшей до ее сведения, если у ОКУ есть разумные основания полагать, что какое-либо лицо может владеть правом на роялти от такой перепродажи, как это предусмотрено в Австралии (см. таблицу 23 ниже).
44. В законодательстве Германии тоже есть положение о том, что ОКУ назначает аудитора для проверки отчетности профессионального участника рынка произведений искусства, если существуют сомнения относительно достоверности предоставленной информации. Судя по всему, такие положения фигурируют в национальном

законодательстве сравнительно редко (во Франции также возможны аудиты по судебному приказу), однако несколько ОКУ, опрошенных в ходе подготовки настоящего Пособия, выразили пожелание о включении такой нормы в национальные схемы: см. дополнительную информацию в пп. 60–61 ниже. Во Франции у ОКУ также есть полномочия запрашивать и получать у налоговых органов информацию, касающуюся доходов или оборотов профессиональных участников рынка произведений искусства, на которые распространяется ПДП, если существует подозрение о неуплате вознаграждений в рамках ПДП: см. таблицу 23 ниже.

ТАБЛИЦА 23 – УСТАНОВЛЕНИЕ СЛУЧАЕВ СООТВЕТСТВУЮЩЕЙ КРИТЕРИЯМ ПЕРЕПРОДАЖИ

Страна или регион	Норма	Комментарий
Франция ⁵⁶	<p><u>Статья R122-8(4):</u> Профессиональный участник рынка произведений искусства, упомянутый в первом пункте, обязан предоставить автору или организации коллективного управления правом на долю от перепродажи всю необходимую информацию для уплаты сумм, причитающихся согласно праву на долю от перепродажи, за три года с даты продажи.</p> <p>...</p> <p><u>Статья R 122-10:</u> I. - При получении запроса от бенефициара профессиональный участник, ответственный за выплату вознаграждения в рамках права на долю от перепродажи, обязан уплатить данную сумму в течение срока, не превышающего четырех месяцев с даты получения запроса, или, если такой запрос был получен до продажи, с даты продажи.</p> <p>Если произведение является результатом сотрудничества нескольких авторов, бенефициар обязан предоставить информацию об этом и указать, как авторы договорились распределить вознаграждение в рамках права на долю от перепродажи</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Детальный законодательный перечень обязательств профессиональных участников рынка произведений искусства по уведомлению автора или ОКУ об информации, относящейся к перепродаже. • Также рассматривается вопрос множественности авторов и правообладателей.

⁵⁶ Статьи R122-8 (4) и R122-10 Кодекса интеллектуальной собственности, Франция.

	<p>II. - В отсутствие запроса профессиональный участник, ответственный за выплату вознаграждения в рамках права на долю от перепродажи, обязан не позднее чем в течение трех месяцев с момента окончания календарного квартала, в который произошла продажа, уведомить одну из организаций коллективного управления, указанных в статье R. 122-8, направив ей курьерской почтой письмо с подтверждением получения суммы по итогам продажи. В данном уведомлении должны быть указаны такие сведения, как дата продажи, имя автора произведения и, если применимо, информация о бенефициаре, владеющем правом на долю от перепродажи, если профессиональный участник располагает такой информацией.</p> <p>Получив уведомление о продаже, по итогам которой у бенефициара, упомянутого в статье R. 122-8, возникает право получения доли от перепродажи, организация коллективного управления обязана проинформировать об этом бенефициара. Получив уведомление о продаже, по итогам которой у бенефициара, упомянутого в статье R. 122-8, возникает право получения доли от перепродажи, организация коллективного управления обязана проинформировать об этом бенефициара. В случае невозможности установления бенефициара организация коллективного управления обязана принять необходимые меры, чтобы проинформировать лиц, имеющих право на долю от перепродажи; возможно, в рамках сотрудничества с другими организациями коллективного управления, упомянутыми в статье</p>	
--	--	--

	R. 122-8. Если установить бенефициара так и не удалось, организация принимает надлежащие меры по распространению информации в электронной или иной форме, чтобы обеспечить уведомление бенефициара.	
Испания ⁵⁷	<p>14. Профессиональные участники рынка произведений искусства, принимавшие участие в перепродаже, на которую распространяется право на долю от перепродажи, обязаны:</p> <p>а) Уведомить продавца и соответствующую управляющую организацию о совершенной перепродаже. Уведомление направляется в письменной форме или иными средствами, позволяющими зафиксировать отправку и получение уведомления в течение двух месяцев со дня, следующего за днем перепродажи, и в любом случае должно содержать следующие сведения:</p> <p>i) место и дату совершения перепродажи;</p> <p>ii) полную цену продажи;</p> <p>iii) документацию, подтверждающую факт перепродажи, которая необходима для проверки достоверности данных и соответствующих расчетов. В такой документации должны быть как минимум указаны место и дата совершения перепродажи, цена и данные, позволяющие идентифицировать перепроданное произведение, а также договаривающиеся стороны, посредники и, если применимо, автор произведения.</p> <p>б) Удержать сумму, причитающуюся автору в качестве доли от цены</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Другой детальный законодательный подход.

⁵⁷ Испания, статья 24.14 закона 1996 года «Об интеллектуальной собственности» (с поправками).

	<p>перепроданного произведения.</p> <p>с) Бесплатно хранить удержанную сумму без обязанности выплаты процентов до ее перевода соответствующей управляющей организации.</p> <p>d) Если в перепродаже произведения участвовало более одного профессионального участника рынка произведений искусства, то лицом, обязанным совершить эти действия – уведомление, удержание, хранение средств и выплата вознаграждения, считается участник, выступавший в качестве продавца, или, в отсутствие такового, в качестве посредника.</p> <p>15. После направления уведомления, упомянутого в пункте а) раздела 14 профессиональные участники рынка произведений искусства переводят вознаграждение в рамках права на долю от перепродажи соответствующей управляющей организации в течение не более чем двух месяцев.</p> <p>...</p> <p>17. Организации управления правами интеллектуальной собственности могут потребовать у любого профессионального участника рынка произведений искусства, упомянутого в разделе 4, информацию, указанную в пункте а) раздела 14 и необходимую для расчета суммы вознаграждения в рамках права на долю от перепродажи, за три года с даты перепродажи.</p>	
Австралия ⁵⁸	28. Уведомление о коммерческой перепродаже	<ul style="list-style-type: none"> Детально описывает обязанность по направлению

⁵⁸ Австралия, разделы 28 и 29 закона 2009 года «О праве деятелей изобразительного искусства на роялти от перепродажи».

	<p>(1) Лицо обязано направить обществу по сбору авторского вознаграждения уведомление в соответствии с подразделом (2) о коммерческой перепродаже произведения искусства, если:</p> <p>(a) данное лицо является продавцом в коммерческой перепродаже; и</p> <p>(b) данное лицо:</p> <p>(i) является гражданином Австралии; или</p> <p>(ii) имеет постоянный вид на жительство в Австралии; или</p> <p>(iii) является юридическим лицом, зарегистрированным согласно Закону 2001 года «О юридических лицах»; или</p> <p>(iv) данное лицо (в том числе юридическое) ведет в Австралии коммерческую деятельность; или</p> <p>(v) является попечителем треста, бенефициаром которого выступает одно из лиц, упомянутых в подпунктах с (i) по (iv) включительно.</p> <p><i>Гражданско-правовые санкции:</i></p> <p>(a) для физического лица — 200 штрафных единиц;</p> <p>(b) для юридического лица — 1000 штрафных единиц.</p> <p>(2) Уведомление:</p> <p>(a) составляется в письменной форме; и</p> <p>(b) направляется обществу по сбору авторского вознаграждения в течение 90 дней с момента коммерческой перепродажи; и</p> <p>(c) содержит достаточно сведений, чтобы позволить обществу по сбору авторского вознаграждения:</p> <p>(i) установить, подлежит ли уплате роялти по итогам коммерческой перепродажи согласно настоящему Закону; и</p> <p>(ii) установить сумму роялти от перепродажи, подлежащую уплате</p>	<p>уведомления о перепродаже в ОКУ и определяет стороны, обязанные его направлять (продавец, являющийся гражданином Австралии, лицо, имеющее вид на жительство в этой стране, или юридическое лицо).</p> <ul style="list-style-type: none"> • Может быть сделано через агента, возможно, профессионального участника рынка произведений искусства, однако обязательство лежит на продавце. • Обеспечивается штрафами («гражданско-правовыми санкциями»). • Полномочие ОКУ запрашивать информацию о перепродажах.
--	--	---

	<p>согласно настоящему Закону; и</p> <p>(iii) установить, кто несет ответственность за выплату роялти от перепродажи.</p> <p>(3) Продавец может выполнить требование о направлении уведомления в соответствии с данным разделом через агента.</p> <p>(4) Если:</p> <p>(а) в коммерческой перепродаже произведения искусства участвовало более одного продавца; и</p> <p>(b) один из продавцов направил уведомление обществу по сбору авторского вознаграждения в соответствии с данным разделом;</p> <p>то считается, что все продавцы направили обществу по сбору авторского вознаграждения уведомление в соответствии с данным разделом.</p> <p>(5) Лицо, желающее применить положения подразделов (3) и (4), несет бремя доказывания по данным вопросам.</p> <p>29. Запрос информации о коммерческой перепродаже произведения искусства</p> <p>(1) Если общество по сбору авторского вознаграждения имеет разумные основания полагать, что некое лицо является:</p> <p>(а) продавцом, участвовавшим в коммерческой перепродаже произведения искусства; или</p> <p>(b) покупателем, участвовавшим в коммерческой перепродаже произведения искусства; или</p> <p>(c) агентом продавца или покупателя, участвовавшего в коммерческой перепродаже произведения искусства; или</p> <p>(d) профессиональным участником рынка произведений искусства, иным образом участвовавшим в</p>	
--	---	--

	<p>коммерческой перепродаже произведения искусства; общество по сбору авторского вознаграждения может в письменной форме запросить у данного лица информацию относительно коммерческой перепродажи, необходимую для установления:</p> <p>(е) суммы роялти от перепродажи, подлежащей уплате за коммерческую перепродажу согласно настоящему Закону; и</p> <p>(f) лица, ответственного за уплату этой суммы.</p> <p>(2) Если:</p> <p>(а) какому-либо лицу направлен запрос в соответствии с подразделом (1); и</p> <p>(b) коммерческая перепродажа, относительно которой сделан запрос, произошла в течение 6 лет до направления запроса; данное лицо обязано выполнить этот запрос в течение 90 дней.</p> <p><i>Гражданско-правовые санкции:</i></p> <p>(а) для физического лица — 100 штрафных единиц;</p> <p>(b) для юридического лица — 500 штрафных единиц.</p>	
Латвия ⁵⁹	<p>(6) На основании запроса от организации коллективного управления такими правами продавец (а также магазин, галерея, салон и т. д.) обязан предоставить информацию, необходимую для обеспечения выплаты вознаграждения. Такой запрос может быть сделан в течение трех лет после продажи оригинального произведения изобразительного искусства.</p>	<p>Устанавливает обязанность продавца (и профессионального участника рынка произведений искусства) сообщать о перепродаже в установленные сроки.</p>
Дания ⁶⁰	<p>(7) Продавец или агент, согласно второму предложению подраздела (2), обязан:</p> <p>(i) 1 июня представить организации годовой отчет</p>	<ul style="list-style-type: none"> Устанавливает обязанности продавцов или профессиональных участников рынка произведений искусства сообщать о

⁵⁹ Латвия, статья 17(6) закона 2003 года «Об авторском праве» (с поправками).

⁶⁰ Дания, статья 38(7) закона 2014 года «Об авторском праве».

	<p>за предыдущий год с указанием проданных произведений искусства, подпадающих под действие схемы права на долю от перепродажи, согласно подразделам (1) и (2); такой отчет должен быть заверен дипломированным бухгалтером или лицензированным аудитором; и</p> <p>(ii) представить, по запросу организации и в течение четырех недель с момента получения запроса, всю информацию, необходимую для обеспечения выплаты вознаграждения, если организация запрашивает такие сведения в течение трех лет после перепродажи.</p> <p>Невыполнение требования о представлении информации карается штрафом, согласно Закону Дании «Об авторском праве», ст. 76(1)(iv).</p>	<p>подпадающих под критерии продаж в ОКУ (VISDA).</p> <ul style="list-style-type: none"> Предусматривает штрафы за непредставление этой информации.
Швеция ⁶¹	<p>Каждый, кто в профессиональном качестве осуществляет деятельность на рынке произведений искусства в качестве продавца, посредника или покупателя, обязан не позднее 1 апреля представить организации отчет о продажах, влекущих выплату вознаграждения, которые были совершены в течение непосредственно предшествующего календарного года. По каждой продаже должны быть представлены сведения об авторе, произведении, цене продажи и дате продажи. Отчет должен быть представлен и в том случае, если не было совершено ни одной продажи, влекущей выплату вознаграждения.</p>	<ul style="list-style-type: none"> Устанавливает обязанность профессионального участника рынка произведений искусства представлять отчетность о перепродажах.
Соединенное Королевство ⁶²	<p>Право на получение информации</p>	<ul style="list-style-type: none"> В данном случае обязательство формулируется как право

⁶¹ Швеция, второй пункт статьи 26 р закона «Об авторском праве на литературные и художественные произведения».

⁶² Соединенное Королевство, правило 15 регламента 2006 года «О праве автора на долю от перепродажи».

	<p>15.—(1) Владелец права на долю от конкретной перепродажи или лицо, действующее от его имени, имеет право получить информацию о ней, направив запрос в соответствии с настоящим Регламентом.</p> <p>(2) Такой запрос:</p> <p>(a) может быть направлен любому лицу, относительно которого (для этой конкретной продажи) выполняются условия, указанные в п. 12(3)(a) Регламента*; но</p> <p>(b) должен быть направлен в течение трех лет с момента продажи, которой он касается.</p> <p>(3) Таким образом может быть запрошена любая информация, могущая оказаться необходимой для обеспечения выплаты роялти от перепродажи, в том числе для установления следующих фактов:</p> <p>(a) причитающаяся сумма роялти; и</p> <p>(b) имя и адрес ответственного лица, если роялти уплачивается не лицом, которому направлен запрос.</p> <p>(4) Лицо, которому направлен запрос, обязано приложить все усилия, чтобы предоставить запрошенную информацию в течение 90 дней после получения запроса.</p> <p>(5) В случае непредоставления такой информации в срок, указанный в пункте (4), направившее запрос лицо может, в соответствии с судебным регламентом, подать иск в суд страны и ходатайствовать о выпуске приказа, обязывающего лицо, которому был направлен запрос, предоставить данную информацию.</p> <p>(6) В Шотландии такое ходатайство подается в форме сводного ходатайства главному судье графства, и</p>	<p>правообладателя получать информацию о перепродаже от покупателя, продавца или профессионального участника рынка произведений искусства (эти лица перечислены в правиле 12(3)(a)).</p> <ul style="list-style-type: none"> • Детально определяет состав предоставляемой информации и устанавливает соответствующие временные рамки. • Предусматривается возможность принудительного исполнения через судебное производство.
--	--	--

	<p>нарушение данного приказа влечет такие же последствия, что и неуважение к суду...</p> <p>*12(3)(а) деятельностью по торговле произведениями искусства занимается покупатель, продавец или (если продажа осуществляется через агента) агент покупателя или продавца;...</p>	
Германия. ⁶³	<p>(4) Автор имеет право запросить у арт-дилера или аукциониста информацию о том, какие оригинальные произведения автора были перепроданы с участием данного арт-дилера или аукциониста за последние три года до запроса информации.</p> <p>(5) Автор имеет право в той степени, в которой это необходимо для обеспечения выполнения его требования к продавцу, запросить у арт-дилера или аукциониста информацию об имени и адресе продавца, а также о сумме, вырученной от продажи. Арт-дилер или аукционист имеет право отказать в предоставлении информации об имени и адресе продавца в случае самостоятельной уплаты автору его доли.</p> <p>(6) Претензии в соответствии с пунктами 4 и 5 имеет право предъявлять только общество по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(7) Если существуют обоснованные сомнения относительно достоверности или полноты информации, предоставленной в соответствии с пунктом 4 или 5, общество по сбору авторского вознаграждения имеет право требовать, чтобы по выбору лица,</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Подробно описывает информацию, которая может быть запрошена у профессионального участника рынка произведений искусства, и устанавливает соответствующие временные рамки. • Предусматривает возможность проведения аудиторской проверки в случае возникновения сомнений.

⁶³ Германия, § 26 закона 1965 года «Об авторском праве» (с поправками).

	<p>обязанного предоставить информацию, этому обществу либо назначенному им аудитором или присяжному аудитором была предоставлена для проверки отчетность или иные документы по мере необходимости для установления достоверности или полноты информации. Если информация окажется неверной или неполной, лицо, предоставляющее информацию, обязано возместить стоимость проведения проверки.</p>	
Новая Зеландия ⁶⁴	<p>21. Требование о предоставлении агентству по сбору авторского вознаграждения информации о соответствующих перепродажах</p> <p>(1) Положения данного раздела распространяются на следующих лиц, участвовавших в соответствующей критериям перепродаже оригинального произведения изобразительного искусства:</p> <p>(a) в случае профессиональной перепродажи:</p> <p>(i) каждый профессиональный участник рынка произведений искусства, участвовавший в перепродаже; или</p> <p>(ii) если ни одно из лиц, участвовавших в перепродаже, не является профессиональным участником рынка, каждая галерея, музей, библиотека или архив, упомянутые в разделе 9(2)(a) и участвовавшие в перепродаже;</p> <p>(b) в случае добровольной перепродажи, соответствующей критериям, лицо, которое стороны перепродажи договорились назначить ответственным за</p>	<p>Подробные законодательные требования к информации, которую профессиональные участники рынка произведений искусства и иные стороны обязаны предоставлять ОКУ.</p>

⁶⁴ Новая Зеландия, раздел 21 закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи».

	<p>предоставление информации агентству по сбору авторского вознаграждения.</p> <p>(2) Каждое лицо обязано обеспечить предоставление агентству по сбору авторского вознаграждения следующей информации о перепродаже:</p> <p>(а) наименование произведения искусства, если оно известно;</p> <p>(b) краткое описание произведения искусства;</p> <p>(с) цена перепродажи;</p> <p>(d) имя деятеля искусства, если оно известно;</p> <p>(е) имя и контактные данные лиц, согласно разделу 17 несущих ответственность по уплате роялти за перепродажу, если они известны;</p> <p>(f) любая иная информация, установленная в нормативно-правовых актах.</p> <p>(3) Информация должна быть предоставлена в сроки и в соответствии с иными условиями, указанными в нормативно-правовых актах.</p>	
Греция ⁶⁵	<p>7. В течение трех лет после перепродажи бенефициары и организации коллективного управления могут затребовать у любого профессионального участника рынка произведений искусства, упомянутого в пункте 1, любую информацию, которая может потребоваться для обеспечения выплаты роялти за такую перепродажу. Греческая палата изобразительных искусств также наделена правом собирать информацию (статья 9 Директивы ЕС 2001/84).</p>	<ul style="list-style-type: none"> Устанавливает, что правом запрашивать информацию обладают как бенефициары и организации коллективного управления, так и Греческая палата изобразительных искусств.
ЕС ⁶⁶	<p>Статья 9. Право на получение информации</p> <p>Государства-члены должны обеспечить, чтобы в течение трех лет после перепродажи</p>	<ul style="list-style-type: none"> Общее обязательство для государств – членов ЕС обеспечить возможность подачи запросов на получение информации от

⁶⁵ Греция, статья 5.7 закона № 2121/1993.

⁶⁶ Директива ЕС, статья 9.

	лица, наделенные правами согласно статье 6, могли затребовать у любого профессионального участника рынка произведений искусства, упомянутого в статье 1(2), любую информацию, которая может потребоваться для обеспечения выплаты роялти за такую перепродажу.	профессиональных участников рынка произведений искусства о перепродажах в течение трехлетнего периода. • Детали реализации остаются на усмотрение государств – членов ЕС.
Франция. ⁶⁷	Общества авторов, издателей, композиторов или дистрибьюторов имеют право получать от налоговых органов всю информацию, касающуюся выручки, которую получили поднадзорные им компании.	Дополнительное положение в налоговом законодательстве Франции, предоставляющее французским ОКУ право запрашивать у налоговых органов информацию о профессиональных участниках рынка произведений искусства.

ОБЯЗАННОСТЬ СОХРАНЕНИЯ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ

45. Для ОКУ, распоряжающихся информацией о правообладателях и соответствующих критериям перепродажах, важным вопросом является необходимость соблюдать обязательства сохранения конфиденциальности при обращении с такой информацией. Информация о соответствующих критериях перепродажах по праву является общественным достоянием и должна быть легко доступна, однако в отношении иной полученной информации возникают обязательства по сохранению ее в тайне, которые необходимо соблюдать. Как правило, эти нормы устанавливаются национальным законодательством о конфиденциальности и безопасности информации в целом, однако иногда они фигурируют и в некоторых региональных и национальных законах о ПДП, особенно в отношении информации, полученной согласно установленному законом праву запрашивать ее, подобному положениям из таблицы 23 выше; см. также таблицу 24 ниже.

ТАБЛИЦА 24 – ОБЯЗАННОСТЬ СОХРАНЕНИЯ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТИ В ОКУ

Регион или страна	Норма	Комментарии
ЕС. ⁶⁸	Пункт декларативной части (52): Для организаций коллективного управления важно соблюдать права на частную жизнь и защиту персональных данных любого правообладателя, члена, пользователя и других лиц, чьи персональные данные они обрабатывают. Директива 95/46/ЕС регулирует обработку персональных данных, осуществляемую в государствах-членах в	Общие обязательства и принципы, применимые к государствам – членам ЕС

⁶⁷ Франция, Налоговый кодекс, статья L.163.

⁶⁸ Директива ЕС 2014/26/EU от 26 февраля 2014 года «О коллективном управлении авторским правом и смежными правами и мультитерриториальном лицензировании прав на музыкальные произведения в целях онлайн-использования на внутреннем рынке», пункт декларативной части 52 и статья 42.

	<p>контексте этой Директивы под надзором компетентных органов государств-членов, в частности назначенных государствами-членами государственных независимых органов. Правообладателям должна быть предоставлена необходимая информация об обработке их данных, адресатах этих данных, сроках хранения таких данных в любой базе данных, а также о том, каким образом правообладатели могут реализовать свои права на доступ, исправление или удаление касающихся их персональных данных в соответствии с директивой 95/46/ЕС. В частности, уникальные идентификаторы, позволяющие осуществлять косвенную идентификацию человека, должны рассматриваться как персональные данные в значении этой директивы.</p> <p><i>Статья 42.</i></p> <p>Защита персональных данных</p> <p>Обработка персональных данных выполняется в соответствии с положениями настоящей Директивы и согласно Директиве 95/46/ЕС.</p>	
Соединенное Королевство. ⁶⁹	Правило 15(7). Информация, полученная в рамках настоящего Регламента, считается конфиденциальной.	Здесь имеется в виду информация, полученная по запросу в соответствии с правилом 15(1) (см. вышеприведенную таблицу 23).
Испания. ⁷⁰	18. Управляющие организации обязаны уважать принципы конфиденциальности или коммерческой тайны в отношении любой информации, о которой им становится известно в ходе осуществления полномочий, предусмотренных настоящим Законом.	Общее обязательство по соблюдению конфиденциальности частной информации и коммерческой тайны, полученных ОКУ.

УСТАНОВЛЕНИЕ СООТВЕТСТВУЮЩИХ КРИТЕРИЯМ СЛУЧАЕВ ПЕРЕПРОДАЖИ – ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ПРАКТИЧЕСКИЕ МЕРЫ, ДОСТУПНЫЕ ОКУ (ПРОТОКОЛЫ, СОГЛАШЕНИЯ И ИНЫЕ МЕТОДЫ)

46. Вывод относительно того, распространяется ли ПДП на конкретную перепродажу с юридической точки зрения, будет делаться несколькими сторонами несколько раз: в момент перепродажи и отчетности профессионального участника рынка произведений искусства, продавца и/или покупателя, а также в момент получения ОКУ, действующей от имени соответствующего критериям правообладателя, отчета от такого участника. Соответственно, эти стороны должны иметь четкое понимание критериев соответствия и их применимости к каждому конкретному случаю перепродажи, по которому необходимо представлять отчет и по которому представлен отчет. Важнейшую роль при этом играет подготовка квалифицированных сотрудников ОКУ для решения таких вопросов.

⁶⁹ Соединенное Королевство, правило 15(7) регламента 2006 года «О праве автора на долю от перепродажи».

⁷⁰ Испания, статья 24.18 закона 1996 года «Об интеллектуальной собственности» (с поправками).

47. С операционной точки зрения после установления соответствующей критериям перепродажи и направления отчета о ней в ОКУ последнее может соотнести данную информацию с уже имеющимися у нее сведениями о соответствующем требовании правообладателе и установить причитающуюся ему сумму роялти. Тем не менее здесь могут возникнуть практические трудности. Хотя правообладателям и ОКУ полезно иметь полномочия запрашивать информацию у продавцов и профессиональных участников рынка произведений искусства, в том числе полномочия требовать аудита, как в Германии (см. выше), истинной целью ОКУ является обеспечение получения своевременного уведомления о соответствующих критериям случаях перепродажи. Именно поэтому, как отмечалось выше, большинство ОКУ принимают проактивные меры по отслеживанию событий на своих конкретных рынках произведений искусства и обращаются за информацией к продавцам и профессиональным участникам рынка, на котором предположительно произошла соответствующая критериям перепродажа.
48. На практике сотрудничество с группами профессиональных участников рынка произведений искусства, которые с большой вероятностью будут участвовать в коммерческой перепродаже, является разумным способом решения проблемы нехватки информации. В некоторых странах у таких групп есть собственные профессиональные ассоциации, облегчающие налаживание каналов коммуникации с членами и организацию оперативной отчетности о перепродажах. Таким образом, в этих случаях может оказаться возможным заключить соглашения между ОКУ и данными ассоциациями, а также их отдельными членами, и договориться о протоколах отчетности о перепродаже, а также о других вопросах, касающихся управления ПДП (см. далее в пункте 86 ниже сведения о различных категориях произведений, на которые потенциально может распространяться ПДП). Такие схемы отличаются от законодательных требований об отчетности (которые тоже могут быть применимы) и могут считаться случаями частной договоренности между сторонами с целью обеспечить бесперебойную обработку требований и платежей.
49. Такой подход действует, например, в Германии. В этой стране существуют ведущие ассоциации аукционистов (Федеральная ассоциация немецких аукционистов – BVDG), галерей и арт-дилеров (Федеральная ассоциация немецких галеристов и арт-дилеров – BVDG), арт-дилеров (Ассоциация торговли произведениями искусства – KD и Ассоциация немецких антикваров – VDA). Между этими ассоциациями и Bild-Kunst заключены рамочные соглашения; существуют положения о том, что члены ассоциаций заключают отдельные договоры с Bild-Kunst, в которых обязуются сообщать о соответствующих критериям случаях перепродажи, и могут получить 10% суммы платежа в рамках права на долю от перепродажи.⁷¹
50. В Соединенном Королевстве и Франции применяется несколько иной подход, хотя в этих странах тоже существуют авторитетные профессиональные ассоциации профессиональных участников рынка произведений искусства. DACS и ADAGP получают информацию путем просмотра результатов аукционов, находящихся в публичном доступе, и из сведений, предоставляемых коммерческими галереями. DACS разместила на своем веб-сайте онлайн-формы, позволяющие продавцам и профессиональным участникам рынка произведений искусства предоставлять информацию о перепродажах⁷². Дополнительно организация направляет ежеквартальные запросы о предоставлении информации тем профессиональным

⁷¹ См. более подробную информацию на сайте <https://www.bildkunst.de/service/folgerecht/informationen-zum-folgerecht>. Образец формы отчетности выложен на сайте Bild-Kunst, где также есть доступ к онлайн-порталу для отчетов. Еще один пример – Bildupphovsvrätt в Швеции, см. <https://bildupphovs ratt.se/foljeratt#foljeratt-redovisa-forsaljning>

⁷² См. <https://www.dacs.org.uk/for-art-market-professionals>

участникам рынка произведений искусства, деятельность которых предположительно связана со сделками, подпадающими под ПДП, с целью уведомления их об обязательствах по выплате роялти в рамках ПДП. Профессиональным участникам рынка произведений искусства предлагается ответить на эти запросы информации в течение 90 дней; ОКУ здесь в конечном итоге опирается на установленные законом полномочия ходатайствовать о выдаче судебного приказа с требованием о раскрытии информации в случае, если такой участник рынка не ответит на запрос информации. В течение многих лет эти ежеквартальные запросы и ответы от профессиональных участников рынка обеспечивали надежный источник информации о случаях перепродажи⁷³, хотя в DACS также работает небольшая группа квалифицированных исследователей, отслеживающих перепродажи в целом и проверяющих ответы, если кажется вероятным, что перепродажа произошла, но в отчет не попала. В этой связи, по мнению DACS, право требовать аудита отчетности профессионального участника рынка была бы полезна в ее работе, но в целом сложившаяся система действует достаточно хорошо, и между всеми сторонами существует взаимное доверие. Аналогичная система ежеквартальной отчетности применяется ACS – второй ОКУ, администрирующей ПДП в Соединенном Королевстве⁷⁴, а также в Дании⁷⁵. ADAGP во Франции тоже использует различные онлайн-формы, которые профессиональные участники рынка произведений искусства обязаны заполнять и представлять в отношении перепродаж⁷⁶. В этой связи ADAGP отмечает, что практически во всех случаях профессиональные участники рынка произведений искусства отвечают на запросы, направляемые им после перепродаж напрямую организацией, а также направляют ежеквартальные запросы галереям и другим профессиональным участникам рынка произведений искусства. ADAGP также сообщила, что разрабатывает сейчас платформу, которая позволит профессиональным участникам рынка произведений искусства декларировать сделки, подпадающие под ПДП, онлайн. Запуск этой платформы для галерей запланирован на 2025 год⁷⁷.

51. Рынок произведений искусства в каждом государстве-члене является совершенно особенным: он зависит от населения и от структуры общества и экономики. Однако практика и опыт ряда ОКУ, упомянутых в предыдущих пунктах, свидетельствуют о том, что формирование доверительных отношений между ОКУ и продавцами / профессиональными участниками рынка произведений искусства может сыграть важную роль в создании эффективных систем отчетности и обработки требований в рамках ПДП. При формировании таких отношений полезными будут следующие практические меры и соображения:

- а. Определите основные группы профессиональных участников рынка произведений искусства, участвующих в потенциальной перепродаже, – аукционные дома, галереи, музеи, отдельные арт-дилеры или иные идентифицируемые группы, действующие на этом рынке.

⁷³ См. дополнительную информацию на сайте <https://www.dacs.org.uk/artists-resale-right/pay-arr> (дата обращения 2 марта 2024 года). Необходимая информация, которая может предоставляться в любое время, не только в ответ на эти ежеквартальные запросы, должна содержать следующие сведения: название произведения; материал; номер версии, если применимо; цена продажи без учета НДС; дата продажи произведения; имя художника; национальность художника (если известна); год рождения художника (если известен); и год смерти художника (если известен).

⁷⁴ См. <https://artistscollectingsociety.org/information-amps/> (дата обращения 9 января 2025 года).

⁷⁵ См. <https://www.visda.dk/en/artists-resale-right/?lang=en> (дата обращения 9 января 2025 года).

⁷⁶ См. <https://www.adagp.fr/en/i-am-exploiting-or-selling-work/i-am/i-am-art-market-professional#reporting> (дата обращения 9 января 2025 года).

⁷⁷ Информация предоставлена автору ассоциацией ADAGP, декабрь 2024 года.

- b. Возможно ли провести переговоры с членами этих групп по отдельности, чтобы согласовать протоколы отчетности и обработки требований об уплате вознаграждения в рамках ПДП? В некоторых случаях это может оказаться возможным; в других случаях группы будут слишком многочисленными или разнородными, чтобы вести переговоры с каждой из них по отдельности.
- c. Если это крупные группы, есть ли у них представительные профессиональные союзы или ассоциации, с которыми можно провести переговоры относительно протоколов отчетности о соответствующих критериям продажах с целью создания структуры, в рамках которой должны будут действовать отдельные члены ассоциации ради иных преимуществ членства в ней? Как уже говорилось выше, частные договоренности такого уровня, судя по всему, лучше всего развиты в Германии, однако в странах с небольшими рынками произведений искусства, где основные участники хорошо знают друг друга, могут оказаться возможными менее формальные соглашения и взаимопонимание.
- d. При этом следует помнить, что для профессиональных участников рынка произведений искусства и их ассоциаций стимулом согласиться на протоколы отчетности и тому подобные меры будут законодательные требования об отчетности, возникающие в рамках схемы ПДП, а также иные полномочия ОКУ запрашивать информацию о случаях перепродажи. В большинстве случаев, судя по всему, профессиональные участники рынка готовы сотрудничать: в конце концов, выплата вознаграждения в рамках ПДП для них – лишь еще одна статья расходов бизнеса. Таким образом, своевременное и точное ведение отчетности настолько же в их интересах, как и в интересах деятелей искусства и других лиц, имеющих право требовать вознаграждение. С точки зрения ОКУ обращение в суд для обеспечения соблюдения прав может оказаться изнурительной процедурой, которая может потребоваться, если рынок произведений искусства фрагментирован, а его профессиональные участники не желают сотрудничать⁷⁸. Добросовестные отношения и доверие между заинтересованными сторонами – важные аспекты любой действенной схемы ПДП, о чем свидетельствуют ответы многих ОКУ, опрошенных в ходе подготовки настоящего отчета.

ИНЫЕ МЕРЫ, ПРИНИМАЕМЫЕ ОКУ ДЛЯ УСТАНОВЛЕНИЯ СООТВЕТСТВУЮЩИХ КРИТЕРИЯМ СЛУЧАЕВ ПЕРЕПРОДАЖИ

52. Помимо законодательных норм, устанавливающих право требовать информацию, и подобных механизмов, всем ОКУ, управляющим ПДП, все же приходится принимать практические меры для отслеживания потенциальных случаев соответствующей критериям перепродажи, которые могут происходить на национальных рынках произведений искусства. Для этого необходимы квалифицированные сотрудники, знакомые с этим рынком и его основными участниками, такими как галереи, аукционные дома, арт-дилеры и т.д. В рамках такой работы необходимо знакомиться с каталогами о продаже на аукционах по мере их выхода, выполнять онлайн-поиск по веб-сайтам галерей и аукционных домов; просматривать социальные сети и т.д. Так, DACS в Великобритании «прогнозирует факты соответствующих критериям продаж, вручную просматривая веб-сайты аукционных домов в поиске сообщений о предстоящей продаже, чтобы установить те из них, которые подпадают под действие ПДП». Затем эти прогнозы можно соотнести с информацией о соответствующей требованиям перепродаже, фактически полученной от профессионалов рынка произведений

⁷⁸ По имеющимся данным, подобная ситуация сложилась в Румынии, где SGDA VISARTA (соответствующая ОКУ) сообщила о нежелании многих профессиональных участников рынка произведений искусства предоставлять информацию о перепродажах, что привело к многочисленным судебным разбирательствам по обеспечению соблюдения ПДП.

искусства за тот же период, чтобы проверить, все ли случаи перепродажи отражены в отчете (намеренно или ненамеренно).

53. По сообщениям ADAGP и Bild Kunst, эта тяжелая и нудная работа может потребоваться и в случае с такими рынками перепродажи произведений искусства, как ярмарки. На небольших рынках, например в Эстонии, мониторинг галерей и аукционных домов не представляет особых трудностей, как сообщает EAU:

«Мы отслеживаем посты в социальных сетях, пресс-релизы и веб-сайты галерей. Поскольку таких учреждений в Эстонии немного (менее десяти), в случае каких-либо сомнений можно без проблем связаться с ними напрямую и запросить информацию».

В соседних странах, таких как Норвегия, ситуация, судя по всему, аналогичная:

«Норвежский рынок произведений искусства сравнительно невелик, а потому довольно прозрачен. Основные участники (профессиональные участники рынка произведений искусства) известны, их бизнес прозрачен. Однако мы все же проводим мониторинг и аудиты избранных участников рынка, чтобы убедиться в соответствии отчетности требованиям законодательства».⁷⁹

54. Даже на небольших рынках тот факт, что у ОКУ по умолчанию есть право запросить информацию у его профессиональных участников и лиц, осуществляющих перепродажу, несомненно, способствует предоставлению информации ОКУ. На более крупных рынках произведений искусства, таких как в Венгрии, может возникать больше трудностей:

«У HUNGART нет никаких конкретных инструментов для отслеживания деятельности профессиональных участников рынка произведений искусства. Мы читаем пресс-релизы о крупнейших аукционах и регулярно просматриваем веб-сайты таких участников рынка. HUNGART было бы полезно иметь полный перечень профессиональных участников рынка произведений искусства и на его основе требовать соблюдения прав».⁸⁰

55. Кроме того, некоторые случаи коммерческой перепродажи легче поддаются мониторингу, чем другие. Так, Bildupphovsrätt в Швеции сообщает, что она:

«...проводит тщательную оценку путем постоянного мониторинга крупнейших онлайн-аукционов, таких как Auctionet и Bukowskis. В ходе этой оценки рассматриваются происходящие продажи, чтобы убедиться в надлежащем установлении произведений, на которые распространяется право на долю от перепродажи. При работе с галереями и арт-дилерами осуществлять надзор становится сложнее. В настоящее время у нас нет способов изучения отчетности или других документов галереи, чтобы проверить, осуществлялись ли продажи, за которые положена выплата роялти и сведения о которых галерея не раскрыла. Наши полномочия не распространяются на проведение экспертизы или истребование подробной отчетности. Нашей первоочередной задачей является предоставление информации о применимых правилах и законах, регулирующих права на долю от перепродажи; мы всегда готовы оказать помощь при необходимости или ответить на вопросы по этой теме.

...

В Bildupphovsrätt внедрена качественная внутренняя структура, гарантирующая своевременное получение отчетов от основных участников рынка. В случаях, когда аукционный дом не представляет отчет, мы можем эффективно напомнить ему об этом».⁸¹

⁷⁹ Из ответов на вопросы анкеты, полученных от EAU, 23 ноября 2023 года. Из ответов на вопросы анкеты, полученных от BONO, 17 ноября 2023 года

⁸⁰ Письмо HUNGART автору, получено 10 ноября 2023 года. В этой связи следует отметить, что ОКУ наделена полномочиями запрашивать информацию у профессиональных участников рынка произведений искусства, что закреплено статьями 70(1) и (11) закона LXXVI от 1999 года «Об авторском праве».

⁸¹ Из ответов на вопросы анкеты, полученных от Bildupphovsrätt, 23 ноября 2023 года.

56. Способ проведения мониторинга тоже может быть значимым фактором при изначальной аккредитации ОКУ, когда организация обращается за ней. Например, когда Ведомство авторского права в Австралии подавало заявку на аккредитацию в соответствующее министерство правительства, организации потребовалось ответить на подробные вопросы о том, каким образом она будет собирать информацию в рамках наблюдения за коммерческой перепродажей произведений искусства, чтобы устанавливать случаи перепродажи, после которых может возникать обязательство об уплате роялти за перепродажу; как ОКУ будет устанавливать профессиональных участников рынка произведений искусства и взаимодействовать с ними по вопросам требований к представлению отчетности; и как она будет разрабатывать инструменты и составлять документы для упрощения этой процедуры.⁸² По мнению СА, использование подходящих информационных технологий тоже крайне важно:

«В Copyright Agency создана индивидуализированная ИТ-система и веб-сайт, которые позволяют получать информацию, по возможности автоматизировать этот процесс и предоставлять информацию правообладателям и репортерам доступным и прозрачным способом [не вся такая информация является достоянием общественности]. Администраторы уделяют основное внимание подтверждению того, что та или иная перепродажа соответствует критериям; проведению исследований с целью установить деятелей искусства/бенефициаров и решить вопросы с завещаниями; и отслеживанию отчетов и деятельности на рынке, чтобы обеспечить соблюдение данной схемы. Сравнительно дорогостоящими элементами управления такой схемой является часть исследовательской деятельности, а также обеспечение соблюдения норм и мониторинг»⁸³.

57. В целом применение соответствующих информационных технологий (ИТ) – это критически важный компонент управления ПДП для любой ОКУ, при этом существуют определенные ИТ-системы, которые можно использовать для идентификации авторов и произведений, представляемых другими ОКУ, в целях пересылки платежей; к таким системам относится, в частности, система информации о заинтересованных сторонах (IPI), используемая большинством, если не всеми, ОКУ. DACS в Соединенном Королевстве применяет программное обеспечение ПОР для управления сбором и использованием данных о профессиональных участниках рынка произведений искусства и ответа на запросы информации о соответствующих критериям продажах и коллекциях, а также о распределении роялти за перепродажу. В настоящее время DACS также оценивает потенциал применения блокчейна и других передовых технологий для облегчения сбора данных в рамках ПДП путем сотрудничества с другими сторонами (СА в Австралии тоже рассматривает такую возможность). В этой связи, впрочем, следует отметить, что другая ОКУ (Bild Kunst в Германии) скептически отнеслась к развертыванию технологий на основе блокчейна для работы с ПДП, особенно на фоне несоответствий между аналоговым и цифровым мирами, которые необходимо устранить.

58. Настоящее Пособие не содержит конкретных инструкций по вопросам ИТ для стран, создающих схему ПДП и ОКУ для ее управления; хотелось бы лишь отметить, что в данной области следует обращаться за помощью к ОКУ в странах, уже управляющих ПДП, и извлекать уроки из их опыта в этой сфере.

⁸² Информация об указанных требованиях к проведению тендеров была получена из сообщения, направленного организацией СА автору 5 октября 2023 года.

⁸³ Из ответов на вопросы анкеты, полученных от СА, от 7 апреля 2020 года.

ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ПОЛНОМОЧИЯ ОКУ: ПРОВЕРКА И АУДИТ

59. Как уже говорилось выше, некоторые ОКУ сообщили, что, помимо права запрашивать информацию о перепродаже у профессиональных участников рынка произведений искусства, полезно было бы иметь право проводить проверку и аудит отчетности таких участников, не соблюдающих требования, если существует подозрение о том, что соответствующая критериям перепродажа произошла, но отчет о ней представлен не был. Такие полномочия предусмотрены, например, в s26(7) закона Германии, описанного в таблице 23 выше. Bild Kunst сообщает, что за последние десять лет всего дважды воспользовалась этим полномочием, требующим выдачи судебного приказа. И хотя такое право может иметь эффект устрашения и стимулировать соблюдение требований отчетности перед ОКУ, в некоторых странах отношение к нему может оказаться противоречивым, поскольку необычна ситуация, когда подобными полномочиями наделяется частное лицо (ОКУ). В качестве контраргумента следует отметить, что необходимость обращаться за судебным приказом и нести сопутствующие расходы, как это предусмотрено в Германии, может в какой-то степени гарантировать, что ОКУ не будут злоупотреблять этим полномочием.
60. Как указано в таблице 23 выше, во Франции ОКУ тоже имеют право запрашивать и получать у налоговых органов информацию о годовой выручке профессионального участника рынка произведений искусства, а также о цене продажи, на которую начисляется НДС по обычной или сниженной ставке. Подобные полномочия в некоторых юрисдикциях опять-таки могут показаться неприемлемыми, поскольку ОКУ являются частными, а не государственными/правительственными организациями. При этом ОКУ обычно являются некоммерческими и действуют от имени членов, которым роялти причитаются по закону, поэтому в данном контексте ОКУ действует ради общественного блага, что оправдывает подобные полномочия. Данный вопрос предстоит решать отдельно в каждом национальном законодательстве.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ СУММЫ РОЯЛТИ И ПЕРЕЧИСЛЕНИЕ ПЛАТЕЖЕЙ

61. В контексте ПДП главной ролью ОКУ будет установление связи между случаями перепродажи, на которые распространяется это право, и правообладателями, и поэтому ОКУ потребуются эффективные внутренние системы, чтобы рассчитать причитающуюся сумму роялти, установить лиц, которым необходимо перечислить платежи, и т.д. Поскольку ОКУ, управляющие ПДП, зачастую имеют опыт сбора и распределения роялти за другие способы использования произведений, этот опыт можно будет применить и к ПДП (хотя, как уже говорилось выше, сбор и распределение выплат в рамках ПДП сильно отличается от сбора роялти за использование произведения в течение некоего периода времени). Кроме того, ОКУ из стран, где они уже занимаются выплатами в рамках ПДП, смогут оказать помощь ОКУ, только начинающим эту деятельность. CISAC, EVA и ВОИС тоже обладают компетенциями, которыми можно воспользоваться.
62. Надлежащая практика – это обеспечение, в соответствующих случаях, прозрачности. Например, информация о случаях перепродажи, доводимая до сведения ОКУ, может стать публично доступной на веб-сайте ОКУ, чтобы способствовать установлению правообладателей, соответствующих критериям. В данном контексте могут быть в том числе полезны положения об онлайн-калькуляторах ставок ПДП, что особенно актуально для стран Европейского союза, где действует система скользящей шкалы цен перепродажи с дифференцированными процентными ставками для различных

ценовых категорий. Примеры таких калькуляторов можно найти на официальных сайтах следующих организаций: AGADP⁸⁴, Bild-Kunst⁸⁵, DACS⁸⁶ и VEGAP⁸⁷.

63. Как уже отмечалось в части I настоящего Пособия, в разных странах – участницах Бернской конвенции размер выплат в рамках ПДП устанавливается разными способами; среди таких различий – использование скользящей шкалы в зависимости от цены перепродажи или просто процента этой цены. Еще один момент – наличие или отсутствие верхнего и нижнего пределов взимаемой в рамках ПДП суммы. Поскольку в Директиве ЕС предусмотрена скользящая шкала, этот подход применяется в странах ЕС, а также в некоторых других государствах, таких как Мексика. Впрочем, с практической стороны применение фиксированной процентной ставки, принятое, например, в Уругвае и Австралии, может оказаться более целесообразным, поскольку такой подход не требует агрегирования различных процентных значений в зависимости от ценового диапазона, в который попадает стоимость перепродажи.
64. Что касается срока перечисления средств, рекомендации в Директиве ЕС об ОКУ касаются дохода, получаемого ОКУ в целом: платежи следует совершать «своевременно», а задержки должны быть обусловлены объективными причинами (пункт декларативной части 29); при этом платежи следует совершать не позднее чем в течение девяти месяцев после окончания финансового года, за который собраны эти средства (ст. 13). Эти рекомендации, возможно, потребуются адаптировать к выплатам в рамках ПДП, которые совершаются разово, по факту конкретной перепродажи и с неравномерной периодичностью. Это противоположно ситуации с выплатой роялти за делящееся использование произведения, как в случае прав на публичное исполнение или воспроизведение. Тем не менее, правообладатели будут живо заинтересованы в том, с какой периодичностью совершаются платежи в рамках ПДП после получения ОКУ причитающейся суммы по итогам перепродажи, например, будут ли средства перечисляться только на ежегодной основе или можно будет ожидать их в более короткие сроки. Отдельные ОКУ могут решить этот вопрос по-разному согласно внутренним правилам распределения, но в данном случае могут оказаться полезными следующие графики выплат, применяющиеся ОКУ в некоторых государствах – членах Бернского союза: три раза в год (Швеция), ежемесячно (DACs, Соединенное Королевство), два раза в год (Bild-Kunst, Германия), не реже раза в год (AGADP, Франция), не реже двух раз в год (Венгрия), три раза в год (Норвегия), ежеквартально (Италия), автоматически после получения средств для членов общества, являющихся гражданами страны (Уругвай), и раз в шесть месяцев (Мексика)⁸⁸.

⁸⁴ См. <https://www.adagp.fr/en/i-am-artist-or-rightholder/my-rights-and-my-works/my-rights-and-my-works-are-resold-art-market#calculation>

⁸⁵ См. <https://www.bildkunst.de/service/folgerecht/folgerecht-berechnen>.

⁸⁶ См. <https://www.dacs.org.uk/for-art-market-professionals>

⁸⁷ См. <https://vegap.es/area-de-derechos-informacion-de-los-derechos-calculadora/>

⁸⁸ Поступившие автору ответы на вопросы анкеты.

ТАБЛИЦА 25 – УСТАНОВЛЕНИЕ И РАСПРЕДЕЛЕНИЕ ВЫПЛАТ В РАМКАХ ПДП

Регион или страна	Норма	Комментарии
ЕС ⁸⁹	<p><i>Преамбула...</i></p> <p>(29) Распределение и выплата сумм, причитающихся отдельному правообладателю, или, в зависимости от обстоятельств, категориям правообладателей, производится своевременно и в соответствии с общей политикой распределения средств в данной организации коллективного управления, даже в случае перечисления платежей через иное лицо, выступающее представителем правообладателей. Только объективные причины, неподконтрольные организации коллективного управления, могут служить оправданием задержки в распределении или выплате сумм, причитающихся правообладателям. Соответственно, такие обстоятельства, как инвестирование дохода от использования прав в инструменты с определенной датой погашения, не считаются веской причиной задержки платежа. Следует оставить на усмотрение государств-членов определение правил, обеспечивающих своевременное распределение средств, а также действенный поиск и установление правообладателей, в случае возникновения таких объективных причин. Чтобы обеспечить надлежащее и действенное распределение сумм, причитающихся правообладателям, не лишая государства-члены возможности предусмотреть более строгие правила, необходимо требовать, чтобы организации коллективного управления добросовестно и усердно принимали разумные меры для идентификации соответствующих правообладателей и установления связи с ними. Уместным будет предусмотреть, чтобы члены организации коллективного управления, насколько это допускает национальное законодательство, сами принимали решения об использовании сумм, которые не удалось распределить, в ситуациях, когда не удалось идентифицировать правообладателей, которым причитаются эти суммы, и установить связь с ними.</p>	<p>Устанавливает общие принципы, применяемые ОКУ Евросоюза при распределении выплат (не только в отношении ПДП).</p>

⁸⁹ Директива 2014/26/EU от 26 февраля 2014 года «О коллективном управлении авторским правом и смежными правами и мультитерриториальном лицензировании прав на музыкальные произведения в целях онлайн-использования на внутреннем рынке», пункт декларативной части 29 и статья 13.

	<p>Статья 13.</p> <p>Распределение сумм, причитающихся правообладателям</p> <p>1. Без ущерба для положений статьи 15(3) и статьи 28 государства-члены должны обеспечить, что каждая организация коллективного управления регулярно, усердно и точно распределяет и выплачивает причитающиеся правообладателям суммы в соответствии с общей политикой распределения средств, упомянутой в пункте (а) статьи 8(5). Государства-члены также должны обеспечить, чтобы организации коллективного управления или их члены, являющиеся лицами, которые представляют интересы правообладателей, распределяли и выплачивали эти суммы правообладателям как можно скорее, но не позднее, чем в течение девяти месяцев после окончания финансового года, за который были получены эти средства, если объективные причины, связанные, в частности, с отчетностью пользователей, установлением прав/правообладателей или сопоставлением информации о произведениях, а также прочие вопросы, касающиеся правообладателей, не помешали организации коллективного управления или, если применимо, ее членам, совершить платеж в установленный срок.</p> <p>2. Если суммы, причитающиеся правообладателям, невозможно распределить в срок, установленный в пункте 1, в связи с невозможностью идентифицировать соответствующих правообладателей или установить связь с ними, а исключение из этого срока неприменимо, данные суммы должны отдельно храниться на счетах организации коллективного управления.</p> <p>...</p>	
Соединенное Королевство. ⁹⁰	<p>12.—(1) Организация коллективного управления обязана регулярно, усердно и точно распределять и выплачивать суммы, причитающиеся правообладателям, в соответствии с общей политикой распределения, упомянутой в пункте (1)(d)(i) правила 7 («Общее собрание членов») при выполнении условия из пункта (3) правила 14 («Удержания и платежи») и правила 27 («Выплата»).</p> <p>(2) Организация коллективного управления или ее член, являющийся лицом, которое</p>	<p>Положение в законодательстве Соединенного Королевства, реализующее требования директивы (сохраняет силу после выхода из Европейского союза).</p>

⁹⁰ Соединенное Королевство, правило 12 постановления 2016 года «О коллективном управлении авторскими правами (Директива ЕС)».

	<p>представляет интересы правообладателей, обязаны распределять и выплачивать правообладателям суммы, упомянутые в пункте (1), как можно скорее, но в любом случае не позднее, чем в начале периода, начинающегося через 9 месяцев после окончания финансового года, за который были собраны данные средства, если не применяются положения пункта (3).</p> <p>(3) Данный пункт применяется, если существуют объективные причины, не позволяющие организации коллективного управления или ее члену, упомянутому в пункте (2), распределить или выплатить суммы в сроки, указанные в данном пункте.</p> <p>(4) Объективные причины, упомянутые в пункте (3), могут быть связаны, в частности, с:</p> <ul style="list-style-type: none"> (а) отчетностью пользователей; (б) установлением прав или правообладателей; или (с) соотносением информации о произведениях и иных предметах с правообладателями. 	
--	---	--

ОБЕСПЕЧЕНИЕ СОБЛЮДЕНИЯ ПДП

65. В любой схеме ПДП, в конечном счете связанной со сбором и распределением причитающихся платежей за соответствующие критериям случаи перепродажи, следует предусмотреть четкие инструкции о том, как обеспечивать соблюдение этой схемы. Выше уже говорилось о желательности наличия у ОКУ конкретных полномочий запрашивать информацию о перепродаже у профессиональных участников рынка произведений искусства, включающих возможность проведения аудита отчетности таких участников. В законодательстве одной страны (Алжира) также предусмотрено право ОКУ и/или правообладателя, который может предпочесть самостоятельно управлять своими правами, посещать аукцион, на котором происходит перепродажа, запрашивать информацию и проверять документы: см. текст положения в таблице 26 ниже.
66. Крайне важны и сроки принятия определенных мер, например направления уведомления профессиональными участниками рынка произведений искусства о соответствующих критериям случаях перепродажи; предоставления такими участниками информации ОКУ; перечисления причитающихся платежей в рамках ПДП. Конкретные сроки позволяют ОКУ точно определить, когда инициировать процедуру защиты прав; желательно, чтобы эти сроки были зафиксированы в законах или нормативно-правовых актах, как, например, в Испании, где профессиональные участники рынка произведений искусства обязаны перечислять средства в рамках ПДП в течение 2 месяцев после уведомления соответствующей ОКУ; и во Франции, где установлен срок в 4 месяца (см. таблицу 26 ниже). В Соединенном Королевстве предусмотрен 90-дневный срок ответа на запрос информации со стороны ОКУ (см. таблицу 26 ниже).
67. На более общем уровне, если платеж в рамках ПДП не был совершен, у ОКУ должны быть особые права от имени соответствующего критериям правообладателя через суд требовать соблюдения ПДП как долгового обязательства перед этим лицом. Во многих случаях такое право следует предусмотреть в полномочиях, предоставляемых ОКУ

членами; т. е. ОКУ имеет право принимать такие меры в качестве агента правообладателя. См. также рассуждение о полномочиях вообще (пп. 24 и далее выше) конкретные приведенные примеры, особенно ADAGP, которая наделена конкретным правом подавать гражданские иски в рамках полномочий, полученных от своих членов. В конечном итоге объем полномочий ОКУ по подаче исков в суд от имени отдельных правообладателей будет зависеть от условий полученных ею полномочий, а также от соответствующих положений национального законодательства, которые могут быть разными в разных странах.

68. В законодательстве нескольких стран во избежание сомнений, возникающих из-за правовых основ подачи ОКУ исков и ведения судебных разбирательств для обеспечения выплат в рамках ПДП, были предусмотрены конкретные законодательные нормы в этой области. Примерами таких государств являются Австралия и Новая Зеландия (см. таблицу 26 ниже). В законодательстве Австралии также предусмотрен ряд доказательных презумпций, которые могут оказаться полезными в таких судебных разбирательствах. Во Франции право ОКУ обращаться в суд для защиты прав членов, за которых она несет ответственность согласно полученным от них полномочиям, отдельно подтверждено законом Франции об ИС (см. таблицу 26 ниже). Такие полномочия упоминаются и в уставе одной из ведущих французских ОКУ (ADAGP).
69. Еще одним возможным вариантом является наделение ОКУ в национальном законодательстве правами более общего характера – отслеживать и контролировать потенциальные случаи нарушения авторского права, в том числе ПДП. Именно такова ситуация в Италии (см. таблицу 26 ниже). SIAE описала осуществление этих прав на практике в контексте ПДП следующим образом:

В таких случаях SIAE и налоговая полиция совместно проводят проверки на всей территории, что часто приводит к изъятию документации, касающейся сделок с произведениями искусства, и иной финансовой документации (в частности, выполняется проверка налоговых данных продавцов или покупателей).

Расследование может также затрагивать онлайн-платформы и эфирное вещание телеканалов, где проводится продажа по телевизору произведений искусства, рекламируемых проверяемой галерей или аукционным домом.

SIAE не имеет права допрашивать продавцов или иных специалистов, но налоговая полиция и/или государственный прокурор, безусловно, имеют право делать это на стадии расследования.⁹¹

ТАБЛИЦА 26 – ОБЕСПЕЧЕНИЕ СОБЛЮДЕНИЯ ПДП

Страна	Законодательные и иные нормы	Комментарии
Испания ⁹²	15. После направления уведомления, упомянутого в пункте а) раздела 14, профессиональные участники рынка произведений искусства перечисляют вознаграждение в рамках права на долю от перепродажи соответствующей управляющей организации в течение не более чем двух месяцев.	Требование к ОКУ осуществить выплату в течение двух месяцев после получения уведомления.

⁹¹ Ответы на вопросы анкеты от SIAE, 9 января 2024 года.

⁹² Испания, статья 24.15 закона №1/1996 от 12 апреля с поправками (королевский законодательный декрет) «Об интеллектуальной собственности».

Франция. ⁹³	I. - При получении запроса от бенефициара специалист, ответственный за выплату вознаграждения в рамках права на долю от перепродажи, перечисляет ему данную сумму в течение срока, не превышающего четырех месяцев с даты получения запроса, или, если такой запрос был получен до продажи, с даты продажи.	Выплата должна быть произведена в течение четырех месяцев.
Соединенное Королевство. ⁹⁴	(4) Лицо, которому направлен запрос, обязано приложить все усилия, чтобы предоставить запрошенную информацию в течение 90 дней после получения запроса. (5) В случае непредоставления такой информации в срок, указанный в пункте (4), направившее запрос лицо может, в соответствии с судебным регламентом, подать иск в суд страны и ходатайствовать о выпуске приказа, обязывающего лицо, которому был направлен запрос, предоставить данную информацию.	<ul style="list-style-type: none"> Запрашиваемая информация должна быть представлена в течение 90 дней с даты получения запроса. Предусмотрено принудительное исполнение в судебном порядке.
Австралия. ⁹⁵	<p>23 ...[Выдержка из текста положения в полном объеме приводится в таблице 19 выше]</p> <p>...</p> <p>(2) Общество по сбору авторского вознаграждения обязано приложить все возможные усилия для сбора роялти от перепродажи, подлежащего уплате согласно настоящему Закону, и при необходимости обеспечить соблюдение всех прав на роялти от перепродажи согласно настоящему Закону при коммерческой перепродаже произведения искусства от имени владельца или владельцев права на роялти от перепродажи.</p> <p>В данных процедурах действуют следующие презумпции:</p> <p>24. В ходе процедуры по обеспечению соблюдения права на роялти от коммерческой перепродажи произведения искусства обществом по сбору авторского вознаграждения:</p> <p>(а) достоверно предполагается наличие как минимум одного владельца права на роялти от перепродажи согласно настоящему Закону; и</p>	<ul style="list-style-type: none"> ОКУ наделена полномочиями по принудительному взысканию выплат в рамках ПДП. Презумпции достоверности доказательств, применяемые в исполнительном производстве.

⁹³ Франция, статья R122-10 Кодекса интеллектуальной собственности.

⁹⁴ Соединенное Королевство, правила 15(4) и (5) регламента 2006 года «О праве автора на долю от перепродажи».

⁹⁵ Австралия, закон 2009 года «О праве деятелей изобразительного искусства на роялти от перепродажи», разделы 23(2), (3) и 24 (презумпции).

	(b) предполагается, что общество по сбору авторского вознаграждения действует от имени владельца или владельцев права на роялти от перепродажи, если не доказано, что обществу по сбору авторского вознаграждения в соответствии с подразделом 23(1) было направлено уведомление относительно данной коммерческой перепродажи [в котором правообладатель заранее указал, что ОКУ не следует обеспечивать соблюдение данного права].	
Новая Зеландия. ⁹⁶	<p>26. Обеспечение соблюдения права (1) Агентство по сбору вознаграждения может обратиться в суд надлежащей юрисдикции и запросить приказы согласно разделу 27 в случае:</p> <p>(а) непредоставления информации в соответствии с разделом 21;</p> <p>(б) невыплаты роялти от перепродажи лицом, ответственным за его выплату, согласно разделу 17;</p> <p>(с) несоблюдения любого другого требования настоящего Закона в соответствии с положениями настоящего Закона.</p> <p>(2) Данный раздел не ограничивает иные судебные иски, которые может подавать агентство по сбору вознаграждения, правообладатель или любое иное лицо.</p> <p>27. Средства правовой защиты (1) В ходе судебных разбирательств, инициированных согласно разделу 26, суд может предоставить судебную защиту, издав приказ о:</p> <p>(а) предоставлении необходимой информации в соответствии с требованиями в разделе 21;</p> <p>(б) уплате причитающегося роялти от перепродажи в соответствии с разделом 17;</p> <p>(с) принятии надлежащих мер в связи с нарушением права собственности.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Предусматривает право ОКУ на обращение в суд для принудительного исполнения обязательств. • Устанавливает средства правовой защиты, которые могут быть предоставлены судом.
Алжир. ⁹⁷	<p>Статья 6. Аукционист обязан направить ONDA всю информацию, необходимую для осуществления права на долю от перепродажи, не позднее чем за 5 дней до момента продажи</p> <p>Статья 7. ONDA, как и автор произведения или его/ее наследники, имеет право посетить продажу. Эти лица также имеют право знакомиться с любыми документами и запрашивать любую информацию, необходимую для проверки деклараций</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Здесь установлены правила и условия осуществления права на долю от перепродажи автором произведения изобразительного искусства, в частности обязательства аукционистов и профессиональных

⁹⁶ Новая Зеландия, разделы 26 и 27 закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи».

⁹⁷ Алжир, постановление № 05-358 от 21 сентября 2005 года.

	<p>Статья 11. Аукционисты, а также профессиональные участники рынка произведений искусства обязаны вести реестр с подписью и инициалами клерка суда соответствующей территории, где фиксируются все продажи произведений пластического искусства с их описанием и указанием автора. Автор или ONDA имеет право проверять этот реестр в любой момент.</p>	<p>участников рынка произведений искусства.</p> <ul style="list-style-type: none"> Включает полномочия по осуществлению проверки ОКУ и/или автором в отношении перепродаваемого произведения.
Франция. ⁹⁸	<p>Статья L321-2. Надлежащим образом учрежденные организации коллективного управления имеют право обращаться в суд с целью защиты прав, за которые они несут установленную законом ответственность, и защищать материальные и моральные интересы своих членов, особенно в рамках касающихся их профессиональных соглашений.</p> <p>Здесь также актуальна ст. 9 устава ADAGP</p> <p>Цель Компании заключается в следующем: (1) осуществление и администрирование во всех странах всех прав, касающихся использования произведений, в том числе экономических прав, которыми авторы наделены в соответствии с Кодексом об интеллектуальной собственности Франции, а также сбор и распределение роялти или любого иного вознаграждения, возникающего в связи с осуществлением вышеуказанных прав и в целом всех сумм любого рода, подлежащих уплате третьими сторонами в результате законного или незаконного использования упомянутых произведений; [...] 4) защита прав своих членов от посягательств любых третьих сторон; [...]. Компания имеет право: - обращаться в суд для защиты индивидуальных прав своих членов, а также интересов и прав всех своих членов; - подавать любые иски ради общественного блага, в том числе для охраны и защиты авторов и их бенефициаров; [...]</p>	<ul style="list-style-type: none"> В данном тексте представлены как законодательные полномочия по обеспечению соблюдения ПДП, предоставленные французским ОКУ, так и соответствующие полномочия, закрепленные в учредительном документе ADAGP.

⁹⁸ Статья L321-2 Кодекса интеллектуальной собственности (с поправками).

Италия ⁹⁹	Ст. 182bis. Ведомство коммуникационных гарантий и Итальянское общество авторов и издателей (SIAE) в рамках своих компетенций, установленных законом, и в целях предотвращения и установления случаев нарушения данного закона наделяются полномочиями осуществлять надзор за: ... d-ter) аукционными домами, галереями и в целом любыми лицами, профессионально занимающимися торговлей произведениями искусства или рукописями.	<ul style="list-style-type: none">• Общие законодательные полномочия, предоставленные SIAE в целях предотвращения нарушений законодательства профессиональными участниками рынка произведений искусства.
----------------------	--	--

АДМИНИСТРАТИВНЫЕ РАСХОДЫ И ИНЫЕ УДЕРЖАНИЯ

70. В ОКУ, как правило, существуют верхние пределы административных расходов, предусмотренные внутренними или внешними нормативно-правовыми актами¹⁰⁰. Важным контролирующим фактором в этой области является то, что ОКУ действуют от имени своих членов и в целом создаются как некоммерческие организации. Соответственно, допустимы удержания в целях содействия культурному и социальному развитию, однако обычно речь идет о небольших суммах: все зависит от внутренних правил ОКУ. Ряд общих принципов, применяющихся в этой ситуации, прекрасно изложен в статье 12 Директивы ЕС о коллективном управлении, где также указано, что допускается производить удержания за оказанные ОКУ социальные, культурные или образовательные услуги при условии, что это делается по «справедливым критериям». На практике это делает весьма небольшое число ОКУ: одним из таких примеров является Германия, а другим – Уругвай, где действует одно из старейших ОКУ в этой области.

71. См. дополнительную информацию в таблице 27 ниже, где также приведены примеры внутренних пределов административных расходов, установленные отдельными ОКУ в странах, входящих и не входящих в ЕС.

ТАБЛИЦА 27 – АДМИНИСТРАТИВНЫЕ РАСХОДЫ ОКУ И ИНЫЕ УДЕРЖАНИЯ

Страна или регион	Законодательные и иные нормы	Комментарии
ЕС ¹⁰¹	Статья 12. Удержания 1. Государства-члены должны гарантировать, что в случае, когда правообладатель уполномочивает организацию коллективного управления управлять своими правами, ОКУ уведомляет правообладателя о плате за	<ul style="list-style-type: none">• Общие принципы определения вычетов на административные расходы.• Рабочее определение понятия

⁹⁹ Статья 182bis закона 1942 года (с поправками).

¹⁰⁰ Редкий пример верхнего предела расходов, установленного внешними рамками, можно найти в недавно принятом законодательстве Новой Зеландии: см. раздел 20(2) закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи» и правиле 9 Постановления 2024 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи» (20%).

¹⁰¹ Директива ЕС 2014/26/EU от 26 февраля 2014 года «О коллективном управлении авторским правом и смежными правами и мультитерриториальном лицензировании прав на музыкальные произведения в целях онлайн-использования на внутреннем рынке», статья 12.

	<p>управление и иных удержаниях из дохода от использования прав, а также из любой прибыли от инвестирования такого дохода до получения его согласия на управление своими правами.</p> <p>2. Удержания должны быть разумными в соотношении с услугами, предоставляемыми организацией коллективного управления правообладателям, включая, в соответствующих случаях, услуги, указанные в пункте 4, и устанавливаться на основе объективных критериев.</p> <p>3. Плата за управление не должна превышать обоснованные и документально подтвержденные затраты, понесенные организацией коллективного управления при осуществлении управления авторскими и смежными правами.</p> <p>Государства-члены должны обеспечить, чтобы требования, применимые к использованию и прозрачности использования сумм, удерживаемых или взаимозачитываемых в счет платы за управление, применялись к любым другим удержаниям, производимым для покрытия расходов на управление авторским правом и смежными правами.</p> <p>4. Если организация коллективного управления финансирует расходы на социальные, культурные или образовательные услуги за счет вычетов из дохода от использования прав, а также из любой прибыли от инвестирования такого дохода, такие услуги должны предоставляться на основе справедливых критериев, в частности, в отношении доступа к этим услугам и их объема.</p> <p><i>Статья 3(i):</i> ... под «членскими взносами» понимаются суммы, которые организация коллективного управления взимает, вычитает или покрывает из дохода от использования прав или любого иного источника прибыли, связанного с инвестированием дохода от использования прав, с целью покрытия расходов на управление авторским или смежными правами.</p>	«плата за управление».
Примеры внутренних пределов административных расходов, установленные отдельными ОКУ в государствах, входящих и не	<ul style="list-style-type: none"> • 20% в Дании; ежегодно определяется на общем собрании VISDA; удержания на общие социальные, культурные или образовательные цели не производятся • ADAGP: во Франции нормами не установлен верхний предел. Процент членских взносов ежегодно устанавливается советом. Это правило закреплено в уставе ADAGP в статье 32. В 2024 году доля проголосовавших достигла 13% при установленном максимальном пороге в 15% 	

<p>входящих в состав ЕС¹⁰²</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Венгрия: 25% в HUNGART • Соединенное Королевство: удержания должны быть «разумными» (согласно Регламенту об ОКУ): 15% для аукционных домов, арт-дилеров и галерей в Соединенном Королевстве; 5% для зарубежных обществ. Удержания на общие, социальные, культурные или образовательные цели не производятся • Латвия: 24%, установленные внутренними правилами ОКУ АКК (статья 2.3.1): не более 25% от собранного дохода от прав¹⁰³. • Эстония: общим собранием EAU установлен предел в 10% • Норвегия: около 33% • Австралия: до 15% плюс начисляемый на взносы налог на товары и услуги (потребительский налог) по согласованию с правительством; удержания на культурные цели не производятся • Швеция: удержания на административные цели устанавливаются на ежегодной основе. В течение 2023 года на административные цели удерживалось 20%. Сумма удержания определяется Советом директоров в пределах, установленных общим собранием. • Германия: взимается 15% на административные расходы, 4% на культурные и 3% на социальные цели • Италия: определяется Министерством культуры и обновляется раз в три года; в настоящее время составляет 19,50%. • Бельгия: 15% на административные расходы • Австрия: около 10% собранных в рамках ПДП средств используется для покрытия административных расходов; удержания на общие социальные, культурные и образовательные цели не производится • Уругвай: 15% на административные расходы и 10% на социальные и культурные цели, касающиеся членов AGADU¹⁰⁴ 	
---	--	--

НЕРАСПРЕДЕЛЕННЫЕ ВЫПЛАТЫ В РАМКАХ ПДП

72. Перед ОКУ в странах с обязательными или расширенными схемами коллективного управления всегда стоит данная проблема. В принципе, в случае добровольного коллективного управления серьезных затруднений возникать не должно, поскольку все платежи в рамках ПДП распределяются только между существующими членами ОКУ,

¹⁰² На основе данных, представленных в опросниках от ОКУ, которые перечислены в следующем столбце.

¹⁰³ Общие правила, утвержденные общим собранием членов и советом, опубликованы по адресу <https://w.ww.akka-laa.lv/en/about-akka-laa/documents/general-regulations> (дата обращения 9 января 2025 года).

¹⁰⁴ Информация получена из предоставленных автору ответов на вопросы в анкетах.

которых, соответственно, легко идентифицировать; однако возможны ситуации, когда установить правообладателей и произвести соответствующие выплаты не представляется возможным. Хотя ОКУ могут быть обязаны по возможности идентифицировать соответствующих критериям правообладателей и перечислять им платежи (см., например, Директиву ЕС об ОКУ, статья 13(1)), на счетах ОКУ неизбежно остаются нераспределенные средства, если после усердного поиска и направления запросов установить связь с правообладателями так и не удастся. Что ОКУ следует делать с этими средствами, если не хранить их до бесконечности в, вероятнее всего, бесплодном ожидании, что соответствующий критериям правообладатель наконец даст о себе знать?

73. Частичным решением этой проблемы может стать общий законодательный принцип, ограничивающий возможность истребования средств по прошествии определенного времени: срок давности фигурирует во многих национальных законах и опирается на базовое представление о том, что право требования должно быть ограничено по времени, а не действовать бесконечно. Хотя в случае ПДП такое условие может исключить возможность в любое время требовать платы с ОКУ, хранящей нераспределенные средства, оно не решает другую проблему: как ОКУ распорядиться этими средствами. Одним из возможных вариантов является распределение средств между членами ОКУ, но это явно приведет к неожиданному (и, возможно, незаслуженному) поступлению средств, поскольку эти члены никак не связаны с исходной перепродажей произведения, на которую распространяется ПДП. Кроме того, это было бы дискриминацией тех, кто не является членами ОКУ, но в равной степени может претендовать на охрану в рамках режимов расширенного или обязательного коллективного управления. Альтернативным решением является возврат уплаченных средств профессиональным участникам рынка произведений искусства, участвовавшим в перепродаже, которые сходным образом уже не будут нести ответственность за просроченные требования уплаты со стороны долго не заявлявших о себе истцов в связи с ограничением исковой давности (такие профессионалы рынка по определению действовали в соответствии со схемой ПДП, поскольку изначально отчитались о перепродаже и перечислили необходимую сумму). В качестве еще одного варианта можно предусмотреть направление средств на подходящие социальные, культурные или образовательные цели, предпочтительно имеющие отношение к изобразительному искусству и его деятелям.
74. В национальных законодательствах действуют разные нормы относительно этого вопроса, но с общей для государств – членов ЕС структурой можно ознакомиться в Директиве ЕС об ОКУ: см. ст. 13 в таблице 28 ниже. Общее требование для стран ЕС – после принятия ОКУ активных мер по идентификации соответствующих критериям правообладателей нераспределенные средства хранятся на отдельных счетах до трех лет, после чего члены общества на общем собрании решают, как использовать эти средства в соответствии с нормами национального законодательства; это позволяет обеспечить, что такие суммы будут использоваться «отдельным и независимым образом с целью финансирования социальной, культурной и образовательной деятельности на благо правообладателей».
75. ОКУ в странах ЕС, действуя в рамках этой общей структуры, судя по всему, применяют разные подходы к итоговому распределению нераспределенных средств¹⁰⁵:
- Венгрия: если средства никем не затребованы в течение 3 лет, 90% удержанного роялти перечисляется в Национальный культурный фонд в целях поддержки культуры, в частности деятелей графического, прикладного и фотографического искусства.

¹⁰⁵ Информация получена из ответов на вопросы в анкетах ОКУ, указанных в списке выше.

- В Дании предусмотрен аналогичный трехлетний срок, по истечении которого решение об использовании не востребовавшихся средств принимает Совет директоров, уполномоченный общим собранием. Согласно законодательству, эти средства можно легально направить на (1) общие социальные, образовательные или культурные цели для поддержки деятелей искусства или (2) финансирование администрирования ПДП уполномоченной ОКУ. В текущем отчетном периоде Совет постановил направить доступные средства на несколько проектов в сфере культуры, оказывающих поддержку деятелям искусства.
- Германия: по истечении 3 лет все средства распределяются между членами (в стране отсутствует обязательное коллективное управление).
- Испания: ограничения действуют в течение 3 лет, после чего средства направляются в Фонд поддержки изобразительных искусств, администрированием которого занимается комиссия при Министерстве культуры и спорта. На данный момент средства Фонда предназначены для грантов на создание произведений искусства. Фонд находится под управлением региональных администраций и координируется Министерством культуры и спорта при центральном правительстве.
- Италия: средства хранятся в течение 5 лет; если за этот период никто не предъявляет на них требований, эти суммы перечисляются в Национальный институт помощи и содействия художникам и скульптурам, музыкантам, писателям и драматургам (ENAP), однако SIAE рекомендует ликвидировать этот орган, и в настоящее время данные средства перечисляются в фонд, созданный при Национальном ведомстве социального страхования.
- Нидерланды: этот вопрос обычно не возникает, поскольку в отношении ПДП действует добровольное коллективное управление; Pictoright собирает платежи в рамках ПДП, только если у правообладателей заключено соглашение с этой организацией (или одной из подобных организаций). В «редких случаях», когда суммы в рамках ПДП не удается распределить, они направляются на общие социальные и культурные цели.
- Во Франции нераспределенные выплаты в рамках ПДП из наследства авторов без известных наследников («вакантное наследство») передаются государственной организации, управляющей пенсионным фондом деятелей искусства (IRCEC). При этом ADAGP обязана хранить данные средства в течение пяти лет до момента передачи.¹⁰⁶

76. За пределами Европейского союза применяются следующие подходы.¹⁰⁷:

- Соединенное Королевство: в случае DACS средства хранятся в течение 6 лет, после чего члены DACS с правом голоса распоряжаются ими на ежегодном общем собрании; в 2023 году члены проголосовали за возвращение средств профессиональным участникам рынка произведений искусства, изначально внесшим эти платежи в DACS.
- Норвегия: средства хранятся в течение 3 лет, после чего могут быть использованы в других целях, например в социальных, культурных или образовательных.
- Австралия: в законодательстве предусмотрена необходимая последовательность шагов (см. таблицу ниже), однако в конечном итоге сумма используется для сбора и распределения роялти от перепродажи и обеспечения соблюдения прав.
- Уругвай: средства переносятся на последующие периоды и хранятся в течение двух лет, после чего расходуются на культурную и социальную поддержку членов организации.

В таблице ниже приведены примеры национальных норм.

¹⁰⁶ В дополнительном уведомлении ADAGP указывается, что Министерство культуры Франции получило общее разрешение управлять правами на вакантное наследство при условии судебного подтверждения.

¹⁰⁷ Информация получена из ответов на вопросы в анкетах от ОКУ, указанных в списке выше.

ТАБЛИЦА 28 – НЕРАСПРЕДЕЛЕННЫЕ ВЫПЛАТЫ В РАМКАХ ПДП

Регион или страна	Законодательные и иные нормы	Комментарии
ЕС ¹⁰⁸	<p>4. Если причитающиеся правообладателям суммы не удастся распределить по истечении трех лет после окончания финансового года, в котором был получен доход от использования прав, и при условии что организация коллективного управления приняла все необходимые меры для идентификации правообладателей, упомянутых в пункте 3, и установления связи с ними, эти суммы считаются нераспределенными.</p> <p>5. На общем собрании членов организации коллективного управления выносится решение об использовании нераспределенных сумм в соответствии с пунктом (b) статьи 8(5) без ущерба для права правообладателей требовать эти суммы у организации коллективного управления в соответствии с законодательством государств-членов о сроке давности.</p> <p>6. Государства-члены могут ограничивать или устанавливать допустимые способы использования нераспределенных сумм, в том числе предусматривать, что такие суммы должны использоваться отдельным и независимым образом с целью финансирования социальной, культурной и образовательной деятельности на благо правообладателей.</p>	<ul style="list-style-type: none"> Общие рекомендации предусматривают, что члены ОКУ самостоятельно определяют назначение нераспределенных сумм в рамках ПДП по истечении установленного срока, при условии соблюдения требований национального законодательства, которое может также регламентировать порядок и цели использования данных средств. В рамках этих рекомендаций различные государства – члены ЕС, перечисленные ниже, применяют разные подходы: Венгрия, Франция, Испания и, ранее, Соединенное Королевство.
Венгрия ¹⁰⁹	Статья 42(1). Способ использования нераспределенных средств определяет Совет директоров, уполномоченный общим собранием. Согласно законодательству, эти средства можно легально направить на 1) общие социальные, образовательные или культурные цели для поддержки деятелей	<ul style="list-style-type: none"> Позволяет совету ОКУ принимать решения об использовании средств (на поддержку деятелей искусства).

¹⁰⁸ Директива 2014/26/EU Европейского Парламента и Совета от 26 февраля 2014 года «О коллективном управлении авторским правом и смежными правами и мультитерриториальном лицензировании прав на музыкальные произведения в целях онлайн-использования на внутреннем рынке», статья 13 о нераспределенных средствах.

¹⁰⁹ Венгрия, статья 42(1) закона № XCIII 2016 года «О коллективном управлении авторским правом и смежными правами».

	искусства или 2) финансирование администрирования ПДП уполномоченной ОКУ. В текущем отчетном периоде Совет постановил направить доступные средства на несколько проектов в сфере культуры, оказывающих поддержку деятелям искусства.	
Австралия. ¹¹⁰	<p>31. Возврат невостребованных роялти от перепродажи</p> <p>(1) Если:</p> <p>(а) роялти от перепродажи уплачено обществу по сбору авторского вознаграждения за коммерческую перепродажу произведения искусства; и</p> <p>(b) несмотря на все приложенные усилия, общество по сбору авторского вознаграждения оказалось не в состоянии установить владельца права на роялти от перепродажи после коммерческой перепродажи или заинтересованность в этом праве в течение 6 лет с момента коммерческой перепродажи; общество по сбору авторского вознаграждения обязано распорядиться долей владельца роялти от перепродажи и процентами, начисленными на его долю, за вычетом административного сбора общества по сбору авторского вознаграждения в соответствии с подпунктом (2).</p> <p>(2) Общество по сбору авторского вознаграждения обязано:</p> <p>(а) распределить сумму в равных долях между оставшимися владельцами права на роялти от перепродажи, связь с которыми удалось установить; или</p> <p>(b) если не удалось установить связь с таким лицом, распределить сумму в равных долях среди лиц, заплативших роялти от перепродажи, связь с которыми установить удалось; или</p> <p>(с) если не удалось установить связь с таким лицом, сохранить эту сумму для использования при сборе и распределении роялти от перепродажи и защите прав на роялти от перепродажи.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Требуется приложить все возможные усилия для установления правообладателя. • В случае если правообладатель не установлен, по истечении шестилетнего срока средства должны быть использованы исключительно для реализации ПДП со стороны ОКУ.

¹¹⁰ Австралия, раздел 31 закона 2009 года «О праве деятелей изобразительного искусства на роялти от перепродажи».

Испания ¹¹¹	<p>20. Администрированием Фонда содействия изобразительному искусству занимается комиссия при Министерстве культуры и спорта без ущерба для функциональной независимости Фонда. Председателем комиссии является министр культуры и спорта либо назначенное им лицо; в состав комиссии входят представители автономных сообществ, ответственные лица и организации, которые управляют правом долевого участия способом, установленным нормативно-правовыми актами.</p> <p>21. Суммы, полученные управляющими организациями за права долевого участия, не распределенные между владельцами в течение срока, установленного в разделе 12, в связи с невозможностью их идентификации и никем не затребованные, направляются в Фонд содействия изобразительному искусству в течение не более чем одного года.</p> <p>22. Управляющие организации обязаны в первом квартале каждого года уведомлять административную комиссию Фонда содействия изобразительному искусству о перечне сумм, полученных за право долевого участия, и их распределении, а также о причинах, по которым оказалось невозможно распределить часть поступивших в Фонд сумм.</p> <p>23. Административная комиссия Фонда на ежегодной основе публикует отчет о применении права долевого участия.</p> <p>24. Автономные сообщества, в соответствии со своей исключительной компетенцией в этой области, осуществляют непосредственное и полноценное управление ресурсами Фонда содействия изобразительному искусству на своих территориях. Критерии и механизмы распределения, в свою очередь, должны быть согласованы с автономными сообществами.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Предусматривает создание специального фонда для распределения нераспределенных роялти во взаимодействии с автономными сообществами. • Примечание: данная функция не входит в компетенцию ОКУ.
------------------------	--	--

¹¹¹ Испания, статьи 24.20–24.4 постановления 1996 года.

<p>Соединенное Королевство¹¹²</p>	<p>7.—(1) Организация коллективного управления обязана обеспечить:</p> <p>...</p> <p>(d) в соответствии с правилом 10 («Доход от использования прав»), 11 («Удержания») и 12 («Распределение») и согласно пункту (2), общее собрание членов принимает решение как минимум по следующим вопросам:</p> <p>(i) общая политика распределения сумм, причитающихся правообладателям;</p> <p>(ii) общая политика использования нераспределенных сумм;</p> <p>(iii) использование нераспределенных сумм;</p> <p>...</p> <p>12....</p> <p>(9) Причитающиеся правообладателям суммы считаются нераспределенными в целях настоящего Постановления, если:</p> <p>(a) их оказалось невозможно распределить до истечения трехлетнего периода после окончания финансового года, в который был получен доход от использования прав; и</p> <p>(b) организация коллективного управления приняла все необходимые меры для идентификации правообладателей, упомянутых в пункте (6), и установления связи с ними.</p> <p>(1) Решение об использовании нераспределенных сумм, упомянутых в правиле 7(1)(d), не ограничивает право правообладателя требовать уплаты этих сумм у организации коллективного управления в соответствии с законом, предусматривающим срок давности, применимый к подаче иска.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Устанавливает общие обязательства ОКУ Соединенного Королевства в отношении распоряжения доходами, включая нераспределяемые суммы. • Окончательное решение об использовании нераспределенных средств принимается членами на общем собрании, при этом не указываются иные цели, кроме тех, которые определяют члены организации.
<p>Франция¹¹³</p>	<p>Статья R123-7 II:</p> <p>В отсутствие известного правообладателя или в случае вакансии или выморочного и конфискованного имущества суд может доверить доходы от права на</p>	<ul style="list-style-type: none"> • ОКУ может принимать решения при условии судебного надзора и консультаций с министром, ответственным за вопросы культуры.

¹¹² Соединенное Королевство, статьи 7(d) и 12(9) постановления 2016 года «О коллективном управлении авторскими правами (Директива ЕС)».

¹¹³ Франция, статья R123-7 II Кодекса интеллектуальной собственности.

	<p>долю от перепродажи организации коллективного управления в соответствии с разделом II тома III данной части, что утверждается приказом министра культуры. В суд может обратиться министр культуры или утвержденная организация.</p> <p>Суммы, полученные утвержденной организацией, направляются на покрытие части взносов, подлежащих уплате деятелями графического и пластического искусства в рамках механизмов дополнительной пенсии.</p> <p>Управление правом на долю от перепродажи, предусмотренное в первом пункте, завершается, когда правообладатель, способный представить доказательства своего статуса, заявляет о себе утвержденной организации.</p>	<ul style="list-style-type: none"> Средства преимущественно направляются на поддержку пенсионных фондов деятелей искусства.
Новая Зеландия ¹¹⁴	<p>14. Порядок использования отклоненных и невостребованных роялти от перепродажи</p> <p>(1) В настоящем правиле изложен порядок действий агентства по сбору авторского вознаграждения в отношении денежной суммы от роялти от перепродажи, отклоненного в соответствии с разделом 19(1) Закона или не выплаченного правообладателю несмотря на все возможные усилия агентства (см. раздел 18(3)(b) Закона).</p> <p>(2) Агентство по сбору авторского вознаграждения обязано:</p> <p>(а) перечислить эту денежную сумму в культурный фонд; или</p> <p>(б) в отсутствие культурного фонда – возратить денежную сумму лицу, выплатившему роялти от перепродажи в соответствии с разделом 17 Закона; или</p> <p>(с) в отсутствие культурного фонда и в случае невозможности установить лицо, выплатившее роялти от перепродажи, – использовать эту денежную сумму для финансирования деятельности агентства по сбору авторского вознаграждения в соответствии с Законом.</p>	<ul style="list-style-type: none"> Предусматривает перечисление средств в культурный фонд (подлежит назначению) на поддержку «долгосрочных профессиональных перспектив деятелей изобразительного искусства» В отсутствие культурного фонда средства направляются на поддержку деятельности ОКУ Распространяется на отклоненные выплаты в рамках ПДП и нераспределенные средства

¹¹⁴ Новая Зеландия, правило 15 постановления 2024 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи».

	<p>15. Агентство по сбору авторского вознаграждения вправе создать культурный фонд и распоряжаться им</p> <p>(1) Агентство по сбору авторского вознаграждения вправе создать культурный фонд и распоряжаться им для поддержки долгосрочных профессиональных перспектив деятелей изобразительного искусства.</p> <p>(2) Агентство по сбору авторского вознаграждения обязано определить:</p> <p>(а) порядок использования этого фонда для поддержки долгосрочных профессиональных перспектив деятелей изобразительного искусства; и</p> <p>(b) структуру фонда.</p> <p>(3) Прежде чем будет определен порядок использования и структура фонда, агентство по сбору авторского вознаграждения обязано по мере возможности проконсультироваться со следующими субъектами:</p> <p>(а) правообладателями;</p> <p>(b) профессиональными участниками рынка произведений искусства;</p> <p>(c) художественными галереями, финансируемыми государством;</p> <p>(d) музеями, библиотеками и архивами, финансируемыми государством, которые занимаются коллекционированием и демонстрацией произведений искусства;</p> <p>(e) любым другим субъектом, который, по мнению агентства по сбору авторского вознаграждения, может иметь обоснованный интерес к тому, как используется фонд и какую структуру он имеет.</p>	
--	--	--

РЯД ДОПОЛНИТЕЛЬНЫХ ПРАКТИЧЕСКИХ И ПРАВОВЫХ АСПЕКТОВ РАБОТЫ ОКУ

77. В ходе функционирования схемы ПДП с участием ОКУ может возникнуть ряд дополнительных практических вопросов. С ними неизбежно связаны и правовые вопросы, не всегда легко разрешимые.

УПЛАТА ПРОФЕССИОНАЛЬНЫМ УЧАСТНИКОМ РЫНКА ПРОИЗВЕДЕНИЙ ИСКУССТВА АВАНСА ДЕЯТЕЛЮ ИСКУССТВА В СЧЕТ БУДУЩЕЙ ПРОДАЖИ

78. Нередко происходит так, что профессиональный участник рынка произведений искусства, например галерея, выставляет произведение на обозрение в течение некоторого времени. Теоретически ПДП не применяется, если художник не совершил продажу профессиональному участнику рынка произведений искусства. ПДП также не должно распространяться на ситуации, когда художник продает свою работу такому участнику рынка, но затем в рамках ПДП возникает необходимость заплатить нужную сумму после продажи этого произведения участником рынка, поскольку данная перепродажа соответствует критериям. Однако в национальном и/или региональном законодательстве могут быть установлены пределы ответственности по платежам в рамках ПДП, если перепродажа происходит в течение определенного времени или цена не достигает установленного минимума.¹¹⁵ С практической точки зрения не всегда может оказаться просто установить, на основании чего профессиональный участник рынка произведений искусства, например галерея, выставляет некое произведение на продажу: заплатил ли этот участник аванс художнику в счет будущей продажи или стал собственником произведения, которое теперь перепродает, в случае чего установленные национальным законодательством ограничения по сроку и цене становятся неприменимы. Это проблема прозрачности, по поводу которой ADAGP высказалась следующим образом:

Информация о сделках галерей крайне непрозрачна. Нам трудно понять, как происходят продажи в галереях. Осуществление ПДП может быть затруднено, когда нужно определить, был ли заплачен аванс за продажу, или же галерея приобрела произведение и впоследствии перепродала его.¹¹⁶

Bild Kunst тоже отметила, что только по непосредственной просьбе художника собирает платежи в рамках ПДП в случаях, когда первоначальная галерея или профессиональный участник рынка произведений искусства приобрел произведение и затем перепродал его.¹¹⁷

ВОЗВРАТ ПРОИЗВЕДЕНИЙ ИСКУССТВА И АННУЛИРОВАНИЕ СДЕЛОК

79. В данной ситуации вопрос будет заключаться в том, перешло ли право собственности на произведение к покупателю, например, если между профессиональным участником рынка произведений искусства и покупателем была договоренность о том, что право собственности перейдет после пробного периода, в течение которого покупатель физически владел произведением, но не имел на него права собственности. Если право собственности не перешло, но ОКУ получила выплаты в рамках ПДП, эта сумма подлежит возврату профессиональному участнику рынка произведений искусства. ADAGP в таких случаях рекомендует выпускать кредитное авизо после возвращения произведения.¹¹⁸ В случае, когда право собственности перешло к покупателю и

¹¹⁵ См., например, статью 1.3 Директивы ЕС и статью L 122-8 Кодекса интеллектуальной собственности Франции.

¹¹⁶ Сообщение автору от ADAGP от 16 февраля 2024 года.

¹¹⁷ Из ответов на вопросник Bild-Kunst 7 декабря 2023 года. В Австралии CA дает деятелям искусства следующую рекомендацию: «Если деятель искусства сохраняет право собственности на произведение в момент его продажи профессиональным участником рынка произведений искусства и при продаже право собственности на произведение переходит непосредственно от деятеля искусства к покупателю, такая сделка не является коммерческой перепродажей. Данное соглашение должно быть отражено в вашей документации». CA, *Resale Royalty, Guide to the artists' resale royalty scheme*, June 2015, p. 7.

¹¹⁸ Сообщение автору от ADAGP от 16 февраля 2024 года.

переходит обратно к профессиональному участнику рынка произведений искусства при возврате произведения, возникает перепродажа с возможным правом авторов на долю от перепродажи, когда покупатель получает возврат средств от профессионального участника рынка произведений искусства¹¹⁹. Более проблематичной, однако, может быть ситуация, когда покупатель получает в обмен другое произведение. Ответ на вопрос, является ли это соответствующей критериям перепродажей первоначального произведения, зависит от того, требует ли национальное законодательство осуществления сделки исключительно за денежное вознаграждение¹²⁰.

АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ СПОСОБЫ ВЫПЛАТ ЗА ПОСЛЕДУЮЩИЕ ПРОДАЖИ

80. Технологии открывают новые горизонты для управления правами, включая ПДП, на фоне последовательной цифровизации художественной практики и рынка произведений искусства. Этот процесс принимает разные формы: создание цифровых произведений искусства, развитие торговли невзаимозаменяемыми токенами (NFT) в сфере искусства¹²¹ при поддержке блокчейна и смарт-контрактов, а также онлайн-маркетинг традиционных произведений искусства на материальных носителях. На перепродажу NFT на произведения искусства, в частности, мог бы распространяться режим ПДП, если она осуществляется в юрисдикции, где ПДП признается и где национальное законодательство предусматривает или допускает охрану таких NFT в качестве оригинальных произведений искусства.
81. Более того, сегодня существуют сервисы, позволяющие выплачивать роялти создателям произведений искусства NFT в связи с последующим использованием их произведений на основе договора, даже при отсутствии национального законодательства, которое бы признавало ПДП. Примером таких сервисов может служить OpenSea в США¹²². Однако OpenSea перестал использовать договорной механизм в связи с тем, что другие участники рынка уже предлагают соответствующие услуги без выплат¹²³.

¹¹⁹ См. подробнее различные сценарии для Австралии: CA, *Resale Royalty, Guide to the artists' resale royalty scheme*, June 2015, p. 7.

¹²⁰ В Австралии данный подход закреплен в разделе 8(1)(a) закона 2009 года «О праве деятелей изобразительного искусства на роялти от перепродажи» (коммерческая перепродажа произведения искусства предполагает его передачу от одного лица другому «за денежное вознаграждение»). Статья 14ter Бернской конвенции не дает четких указаний по этому вопросу, учитывая ссылку на «правомочие» в пункте (1). При этом ссылка в пункте (3) на «суммы», которые должны быть собраны, может свидетельствовать о том, что речь должна идти о денежной сумме, и именно такой подход используется в ряде стран с системами ПДП, например в Германии – статья 26(1) закона «Об авторском праве» 1965 года – и в Соединенном Королевстве – статья 12(3)(b) регламента 2006 года «О праве автора на долю от перепродажи».

¹²¹ Появление этого нового рынка было озаглавлено продажей работы Beeple под названием *Everydays: The First 5000 Days* (2021 год) за 69,3 млн долларов США. Это стало первой продажей NFT на аукционе классического аукционного дома («Кристис») и первым подобным публичным аукционом произведения нефизического искусства: см. J Kastrenakes. Beeple sold an NFT for \$69 million, Through a first-of-its-kind auction at Christie's (ПДП в действии: Beeple продал NFT за 69 млн долларов на первом в своем роде аукционе «Кристис»). 12 марта 2021 г. The Verge. См. <https://www.theverge.com/2021/3/11/22325054/beeple-christies-nft-sale-cost-everydays-69-million>

¹²² См. <https://opensea.io> (дата обращения 2 февраля 2025 года).

¹²³ См. Maria Gracia Santillano Linares. Requiem for Royalties: NFT Exchanges Abandon Recurring Compensation for Artists (Реквием по роялти: биржи NFT отказываются от ПДП для художников). Forbes, 17 сентября 2023 года; см. также письменное обращение DACS в комитет Палаты общин Соединенного Королевства, указанное выше и доступное по ссылке: <https://committees.parliament.uk/writtenevidence/114737/html/> (дата обращения 2 февраля 2025 года). О том, как NFT и технологии блокчейн могут работать в этой области, см. Jenny B Ge. How do NFT Royalties Work? (In Depth Guide (Как работают роялти NFT? (подробное руководство)), размещено по адресу: <https://rally.fan/blog/nft-royalties-what-are-they-and-how-do-they-work> (дата обращения 31 января 2025 года); и NFT Evening Team. What are NFT Royalties and How Do They Work? (Что такое роялти от NFT и как они работают?), 25 января 2025 года, размещено по адресу: <https://rally.fan/blog/nft-royalties-what-are-they-and-how-do-they-work> (дата обращения 31 января 2025 года).

82. Другой пример – блокчейн-инфраструктура Startrail, предоставляемая японской компанией Startbahn, Inc.¹²⁴ и позволяющая деятелям искусства получать выплаты за несанкционированное использование их произведений, причем это может включать компонент, эквивалентный ПДП, в случае перепродажи. Однако пример OpenSea показывает, что выплаты в виде роялти, опирающиеся на одни лишь договорные обязательства, подвержены изменениям под влиянием рыночных процессов и могут не обеспечивать ту же определенность и правовую гарантию, что ПДП, предписанное законом.
83. При этом нужно отметить, что технические решения не вступают в конфликт с ПДП, и ОКУ, в управлении которых находится это право, пользуются новыми возможностями, которые открывают им технологии. Например, ADAGP во Франции сообщила, что собирает отчисления в рамках ПДП за перепродажи NFT, отметив при этом, что подобные сделки «крайне редки».¹²⁵ Другие ОКУ не сообщили о случаях использования NFT в их юрисдикциях.
84. В целом в этом контексте важно отметить, что NFT при использовании соответствующих технологий блокчейн и смарт-контрактов могут обеспечивать инструмент для перечисления выплат в рамках ПДП автору произведения. Теоретически выплаты в рамках ПДП могут осуществляться и в отношении материальных произведений искусства, которые зарегистрированы как NFT или связаны с NFT, даже при отсутствии официального признания ПДП в законодательстве соответствующей страны.¹²⁶

ТЕРРИТОРИАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

85. Если профессиональный участник рынка произведений искусства, например галерея, выставляет на продажу зарубежные произведения искусства в юрисдикции ОКУ, это может создать серьезные трудности для организации. Если в стране происхождения произведения признается ПДП и существует соответствующая ОКУ, ответственность за платежи в рамках ПДП и их перечисление реализуется в рамках взаимных соглашений между двумя ОКУ (см. подробности ниже). Однако если произведение происходит из страны, где не существует ПДП и соответствующей ОКУ, не будет оснований для истребования выплаты или самой выплаты в рамках ПДП в стране, где происходит перепродажа, даже несмотря на то, что национальный автор или автор – резидент этой страны имел бы на это право, как и автор из страны с взаимным признанием ПДП. Таким образом, деятель искусства из Канады или Китая не может получать выплаты в рамках ПДП при перепродаже своих произведений в Австралии или странах Европейского союза. О праве деятелей искусства из третьих стран на получение выплат в рамках ПДП см. пункты 56–58 части I, а также таблицу 13 настоящего Пособия.

¹²⁴ Startbahn, Inc. См. дополнительную информацию по адресу: <https://startbahn.io/startrai> (дата обращения 31 января 2025 года).

¹²⁵ Из ответов на вопросник от ADAGP 16 февраля 2024 года.

¹²⁶ Для дальнейшего рассмотрения данных вопросов и возможностей применения технологий в этой сфере обратитесь к материалам доклада Комитета по культуре, СМИ и спорту Палаты общин Соединенного Королевства «NFT и блокчейн: риски для спорта и культуры» (четырнадцатый доклад сессии 2022–2023 годов), включая официальные протоколы, представленные по распоряжению Палаты общин от 19 сентября 2023 года, глава 1, а также к письменным свидетельствам DACS, предоставленным Комитету и доступным по адресу: <https://committees.parliament.uk/writtenevidence/114737/html/> (дата обращения 2 февраля 2025 года).

КАТЕГОРИИ ПРОИЗВЕДЕНИЙ ИСКУССТВА, НА КОТОРЫЕ РАСПРОСТРАНЯЕТСЯ ПДП

86. Данный вопрос и правового, и практического характера связан с тем, каким образом ОКУ (а также профессиональные участники рынка произведений искусства и лица, осуществляющие перепродажу) устанавливают, соответствуют ли определенные категории изобразительного искусства критериям применимости ПДП. При подготовке данной части Пособия конкретные рекомендации ОКУ по этому вопросу не собирались, однако этот аспект способен создать трудности в повседневном управлении схемой ПДП. В настоящий момент можно лишь зафиксировать несколько вопросов, которые могут возникнуть в этой связи, и упомянуть возможные подходы:

- a. *Произведения, созданные в ограниченном числе экземпляров.* Это могут быть скульптуры, фотографии, гобелены, изделия, созданные в технике эмали или батика, и иные изделия, созданные с помощью оттиска, аудиовизуальные работы или иные произведения цифрового искусства. Теоретически ПДП должно распространяться на каждый экземпляр, если он был создан деятелем искусства или под его/ее непосредственным руководством или наблюдением, однако может оказаться полезным некое предписание относительно того, как доказывается участие художника в создании произведения (например, подписью на каждом экземпляре). Установление предельно допустимого числа экземпляров некоторых категорий произведений также может быть полезно для работы ОКУ и профессиональных участников рынка произведений искусства. Как видно на примере норм, приведенных в таблице ниже, в Директиве ЕС содержатся общие рекомендации по данному вопросу, тогда как законы некоторых стран, например Франции, содержат больше предписаний и касаются конкретных категорий работ.
- b. *«Произведения изобразительного искусства» и «произведения прикладного искусства».* С проблемой произведений, созданных в ограниченном числе экземпляров, пересекается вопрос различия, которое иногда проводится между «произведениями изобразительного искусства» и «произведениями прикладного искусства», у которых может быть еще и функциональное назначение и которые, как правило, тоже создаются в нескольких экземплярах. Однако определение того, на какие произведения прикладного искусства распространяется ПДП, представляет затруднения, например, для ОКУ и профессиональных участников рынка произведений искусства, на которых возложена обязанность по управлению этой схемой. В этой связи полезным будет конкретно перечислить такие произведения. Подход, заключающийся в составлении списков, в той или иной степени применяется во многих национальных законах о ПДП; в некоторых странах, таких как Австралия, эти перечни весьма подробны (см. таблицу 3, часть 1). Здесь тоже могут оказаться полезными количественные пределы (как в пункте (а) выше), однако вопросы определения по-прежнему могут возникать в отношении категорий, по которым четкие законодательные нормы не прописаны (например, ювелирных изделий, стеклянных изделий, мебели и предметов высокой моды). В этой связи ОКУ и профессиональным участникам рынка произведений искусства, возможно, полезно будет договориться о протоколах и руководящих указаниях относительно классификации конкретных объектов, в том числе установить такие критерии, как предельное количество, наличие подписи автора и т.д. (как сообщает EVA, в Европе в настоящее время заключаются подобные соглашения¹²⁷).

¹²⁷ Сообщение автору по электронной почте от г-жи К. Штройль, организация European Visual Artists (EVA), от 18 марта 2024 года.

- с. *Иные категории произведений искусства*. Протоколы и согласованные руководящие указания могут быть важны для работы с новыми сферами развивающейся художественной практики в целях ПДП, например с цифровыми и мультимедийными произведениями и NFT. Согласованные протоколы пригодятся и для произведений, воплощающих традиционные выражения культуры; здесь примечательно включение таких предметов в недавно принятые в Новой Зеландии законы.¹²⁸

¹²⁸ Новая Зеландия, раздел 8 закона от 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи» цитируется в таблице 29 выше. В Австралии использование протоколов с учетом культурных особенностей в отношении произведений аборигенов и жителей островов Торрессова пролива было впервые предложено доктором Терри Джанке, о чем говорится в ее недавней книге: T Janke, *True Tracks: Respecting Indigenous knowledge and culture*, UNSW Press, 2022; конкретные примеры протоколов, разработанных д-ром Джанке и ее коллегами, см. подробнее на сайте <https://www.terrijanke.com.au/indigenous-cultural-protocols-and-arts> (10 января 2025 года).

ТАБЛИЦА 29 – УСТАНОВЛЕНИЕ СООТВЕТСТВУЮЩИХ КРИТЕРИЯМ ПРОИЗВЕДЕНИЙ
В ОПРЕДЕЛЕННЫХ СЛУЧАЯХ

Страна или регион	Норма	Комментарий
ЕС ¹²⁹	<p>1. В целях настоящей Директивы «оригинальными произведениями искусства» считаются произведения графического или пластического искусства, такие как рисунки, коллажи, живописные и графические произведения, гравировки, гравюры, литографии, скульптуры, гобелены, керамические и стеклянные изделия и фотографии, при условии что они созданы самим художником или являются экземплярами, считающимися оригинальными произведениями искусства.</p> <p>2. Экземпляры произведений искусства, рассматриваемые в настоящей Директиве, которые были созданы в ограниченном количестве самим художником или под его руководством, считаются оригинальными произведениями искусства в целях настоящей Директивы. Такие экземпляры, как правило, существуют в ограниченном количестве и являются подписанными или заверенными художником иным надлежащим образом.</p>	<ul style="list-style-type: none"> Здесь представлен обширный перечень соответствующих критериям произведений искусства, в том числе некоторых произведений прикладного искусства, например керамических и стеклянных изделий. В Директиве отмечена необходимость того, чтобы данные произведения были созданы самим художником, и предусмотрено требование ограниченного числа экземпляров, надлежащим образом подписанных или удостоверенных художником.
Франция. ¹³⁰	<p>Под упомянутыми в статье R. 122-2 произведениями понимаются оригинальные графические или пластические произведения, созданные самим автором, такие как рисунки, коллажи, живописные и графические произведения, гравировки, гравюры, литографии, скульптуры, гобелены, керамические и стеклянные изделия, фотографии и произведения пластического искусства на аудиовизуальных или цифровых носителях.</p>	<ul style="list-style-type: none"> Помимо ограниченного числа здесь предусмотрено требование о нумерации экземпляров и подписи экземпляров художником. Как отмечает ADAGP, данный перечень не является исчерпывающим: «... ПДП также может распространяться на определенные категории, такие как произведения прикладного искусства, иллюстрированные книги или изделия высокой моды, при условии что это оригинальное

¹²⁹ Директива ЕС, статья 2.

¹³⁰ Франция, статья R122-3 Кодекса интеллектуальной собственности с поправками, внесенными постановлением от 23 июня 2022 года № 2022-928, статья 10.

	<p>Произведения, созданные в ограниченном числе экземпляров и под руководством автора, считаются оригинальными произведениями искусства в целях предыдущего пункта, если их число ограничено или они подписаны либо иным надлежащим образом заверены автором. В частности, такими произведениями считаются:</p> <p>а) Оригинальные гравировки, гравюры и литографии, созданные в ограниченном числе оттисков с одной или более форм;</p> <p>б) Скульптуры числом не более двенадцати экземпляров (нумерованных экземпляров и слепков художника в сумме);</p> <p>с) Гобелены и произведения из ткани, созданные вручную по оригинальным моделям, которые были предоставлены художником, числом не более восьми экземпляров;</p> <p>д) Произведения в технике эмали, выполненные полностью вручную и подписанные художником, числом не более восьми пронумерованных экземпляров и четырех моделей художника;</p> <p>е) Подписанные фотографические произведения числом не более 30 экземпляров вне зависимости от формата и оформления;</p> <p>ф) Произведения пластического искусства на аудиовизуальных или цифровых носителях числом не более двенадцати экземпляров.</p>	<p>произведение искусства, т.е. пронумерованное или подписанное, либо иным образом заверенное художником (ст. R 122-3 Кодекса об интеллектуальной собственности). За определение того, считается ли конкретное произведение искусства оригиналом в целях настоящей статьи, отвечает отдел ПДП, который опирается на профессиональное мнение профессиональные участники рынка произведений искусства, собственные исследования по конкретной работе художника и помощь художника или правообладателей».</p>
Греция ¹³¹	<p>2. «Оригинальными произведениями искусства» считаются произведения пластических искусств, такие как рисунки, коллажи, живописные и графические произведения, гравировки, гравюры, литографии, скульптуры, гобелены, керамические и стеклянные</p>	<ul style="list-style-type: none"> В соответствии с положениями Директивы ЕС

¹³¹ Греция, статья 5 закона № 2121/1993.

	изделия, фотографии, при условии что они созданы самим деятелем искусства или являются экземплярами, считающимися оригинальными произведениями искусства. Экземпляры произведений искусства, которые были созданы в ограниченном количестве самим деятелем искусства или под его руководством, должны считаться оригинальными произведениями искусства для права на долю от перепродажи. Таким экземплярам, как правило, присвоен номер, либо они подписаны или заверены создателем иным надлежащим образом.	
Соединенное Королевство ¹³²	4.—(1) В целях настоящего Регламента под «произведением» понимается любое произведение графического или пластического искусства, такое как рисунок, коллаж, живописное или графическое произведение, гравировка, гравюра, литография, скульптура, гобелен, керамическое или стеклянное изделие или фотография. (2) При этом экземпляр произведения считается произведением, только если ограниченное число экземпляров было создано самим автором или под его руководством.	<ul style="list-style-type: none"> • Это соответствует положениям Директивы ЕС и включает обширный перечень произведений, на которые распространяется ПДП, в том числе нескольких категорий, относящихся к прикладному искусству (гобелены, керамические и стеклянные изделия). • Как и в Директиве ЕС, здесь не установлено максимальное число экземпляров (в отличие от Франции), помимо общего требования о том, что их должно быть «ограниченное количество».
Новая Зеландия ¹³³	8. Определение оригинального произведения изобразительного искусства (1) Произведение искусства считается оригинальным произведением изобразительного искусства, если оно является: (a) произведением изобразительного искусства, созданным художником или под его/ее руководством; или (b) одним из ограниченного тиража экземпляров	<ul style="list-style-type: none"> • Это весьма обширный перечень соответствующих критериям произведений (аналогичный перечню, действующему в Австралии, – см. в таблице 3). • Здесь не установлено предельное число экземпляров. • В перечень входят различные формы выражений культуры ((2)(ii)–(iv).

¹³² Соединенное Королевство, правило 4 регламента 2006 года «О праве автора на долю от перепродажи».

¹³³ Раздел 8 закона 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи».

	<p>произведения изобразительного искусства, созданного этим автором или под его руководством.</p> <p>(2) В целях настоящего Закона под произведением изобразительного искусства понимается:</p> <p>(а) произведение изобразительного искусства одного или нескольких следующих типов:</p> <p>(i) выражение культуры маори; (ii) выражение культуры народов Тихоокеанского региона; (iii) произведение этнического искусства или культурный объект, являющийся разновидностью типа произведений, описанных в любом из подпунктов с (iv) по (ix):</p> <p>(iv) живописное или графическое произведение, резьба, гравировка, травление, литография, резьба по дереву или печать (в том числе книги с гравюрами); (v) скульптура, коллаж или модель; (vi) произведение народных промыслов, керамическое или стеклянное изделие, ювелирное изделие, изделие из ткани, ткацкое изделие, металлическое изделие или мебель; (vii) фотографическое или видеопроизведение; (viii) мультимедийное произведение искусства; (ix) произведение искусства, созданное с помощью компьютеров или иных электронных устройств;</p>	
--	--	--

ПЕРСОНАЛ ОКУ

87. Для администрирования ПДП в ОКУ, очевидно, необходим компетентный персонал и надлежащие ресурсы в сфере информационных технологий. Сотрудники должны обладать следующими категориями компетенций: правовые – уметь быстро и точно применять критерии соответствия, а также обладать знанием фактов и опытом работы на рынке произведений искусства в конкретной стране, быть в курсе различной практики в мире искусства, существующей на рынке, иметь связи с соответствующими группами деятелей искусства в данной стране. Также необходимы навыки проведения исследований высокого уровня, например, в бумажных документах и на онлайн-овых

ресурсах, таких как веб-сайты и социальные сети. Пригодятся и развитые навыки коммуникаций для популяризации ПДП на уровне страны и за рубежом, в том числе для налаживания связей с аналогичными ОКУ в других странах и с другими международными организациями, такими как CISAC и ВОИС. Наконец, для обработки и распределения выплат в рамках ПДП потребуются соответствующие ИТ-компетенции.

СОГЛАШЕНИЯ О ВЗАИМНОМ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ

88. Соглашения о взаимном представительстве, заключенные между ОКУ, лучше всего развиты в ЕС, где существуют рамочные директивы как о ПДП, так и об ОКУ. Вне зависимости от законодательных норм, необходимых для сбора выплат в рамках ПДП для иностранных лиц, заявляющих свои требования, местным ОКУ будет необходимо заключать соглашения о представительстве с аналогичными зарубежными ОКУ. Как правило, в таких документах предусмотрено удержание локальной ОКУ небольшого административного сбора и установлены иные требования относительно сроков платежей, обмена информацией и прозрачности.
89. Образцом в этом отношении является ADAGP во Франции, заключившая взаимные и односторонние соглашения с другими подобными обществами. Это позволяет ADAGP собирать платежи в рамках ПДП для членов других таких обществ на территории Франции. Это также дает деятелям искусства, представителем которых выступает ADAGP, возможность получать платежи в рамках ПДП, собранные другими обществами в своих странах и переведенные ADAGP¹³⁴.

ПОДДЕРЖКА, НЕОБХОДИМАЯ НОВЫМ ОКУ

90. Если рассматривать действующих членов Бернского союза, ПДП по-прежнему признано в чуть более чем половине этих стран: см. более подробную информацию в пункте 8 части 1 Пособия. При этом реализация ПДП через специальные ОКУ предусмотрена менее чем в половине этих стран. В странах без ОКУ обеспечение соблюдения ПДП остается в значительной степени номинальным или весьма ограниченным, хотя при подготовке данного Пособия не было возможности провести эмпирическое исследование на местах в странах, где действует ПДП, но нет ОКУ, чтобы определить, в какой степени выплаты в рамках ПДП взимаются правообладателями на индивидуальной основе¹³⁵. Существует также несколько крупных и активных рынков перепродажи произведений искусства, где ПДП отсутствует полностью, в частности в

¹³⁴ «Ориентировочный» список стран как в ЕС, так и за его пределами, с которыми заключены подобные соглашения, размещен по адресу: <https://res.cloudinary.com/void-sarl/raw/upload/v1656491807/2022-06/LISTE%20INDICATIVE%20DES%20PAYS%20Droit%20de%20suite.pdf> (дата обращения 10 января 2025 года). В Соединенном Королевстве на веб-сайте ACS представлен список родственных обществ зарубежных стран, с которыми ACS заключило соглашения о сборе авторских отчислений, размещено по адресу: <https://artistscollectingsociety.org/collecting-societies/> (дата обращения 10 января 2025 года); применительно к Австралии см.: <https://www.resaleroyalty.org.au/About.aspx> (дата обращения 10 января 2025 года); применительно к Германии см. соглашения Bild-Kunst с DACS, ADAGP и VEGAP, размещенные по адресу: https://www.bildkunst.de/ueber_uns/dokumentencenter/

¹³⁵ Такое исследование могло бы быть полезным, но потребовало бы значительных ресурсов для опроса отдельных участников, таких как деятели искусства, галереи и другие профессиональные участники рынка произведений искусства в этих странах, чтобы выяснить, в какой степени запрашиваются и взимаются платежи в рамках ПДП. Некоторые ОКУ (в Ботсване, Бразилии, Южной Африке), которые еще не собирают выплаты в рамках ПДП в странах, где ПДП признаны, но где в настоящее время отсутствует положение о коллективном управлении, в ответах на вопросники ОКУ указали, что законодательное закрепление этого права желательно для управления ПДП. В странах, где в ходе подготовки Пособия проводились консультации с ОКУ, каждая приняла дополнительные законодательные меры по внедрению или санкционированию, в той или иной форме, коллективного управления, помимо простого законодательного признания этого права.

Северной Америке и в большей части Африки и Азии.¹³⁶ Предварительный вывод, который можно сделать из рассмотренных в предыдущих абзацах национальных примеров, заключается в том, что если страна – член Бернской конвенции решила ввести механизм ПДП, то целесообразно рассмотреть возможность использования той или иной формы коллективного управления, хотя в этом случае потребуются принять принципиальные решения относительно того, (а) будет ли это осуществляться на добровольной основе или по какой-либо обязательной или расширенной схеме, и (b) какие дополнительные полномочия потребуются ОКУ, работающей по такой схеме (как правило, их получают посредством конкретного законодательного положения).

91. Как было отмечено в самом начале, согласно условиям статьи 14ter Бернской конвенции, эти решения в сфере политики и законодательства остаются на усмотрение государств-членов. На этот вопрос не существует однозначно верного или неверного ответа; то, что хорошо работает в одном комплексе экономических, правовых и культурных условий, может не сработать в другом. Размер рынка перепродажи произведений искусства в стране может быть общим показателем того, какая схема будет предпочтительнее, обязательная или добровольная: например, как уже отмечалось, механизмы обязательного управления чаще применяются в странах с небольшими рынками, например во многих странах ЕС; однако такие государства, как Соединенное Королевство и Испания, вряд ли можно назвать «небольшими» в этом отношении.¹³⁷ Обязательные схемы могут быть эффективны для оптимизации выплат всем правообладателям внутри страны, но существуют и яркие примеры успешного внедрения добровольных механизмов в странах с крупными рынками перепродажи произведений искусства, таких как Франция и Германия. Соответственно, многое будет зависеть от компетентности и энтузиазма тех, кто управляет схемами ПДП, обязательными или нет.
92. В свете этого представляется целесообразным, чтобы любая страна, рассматривая возможность внедрения схемы ПДП с той или иной формой коллективного управления, задавала себе вопрос, будут ли расходы на создание такого механизма значительно меньше расходов на ее обслуживание или же они будут превышать их. А также будет ли эта мера, хорошо зарекомендовавшая себя в стране с крупным рынком перепродажи произведений искусства, столь же эффективна в стране с более скромным аналогичным рынком? Не потребует ли внедрение ПДП перекрестного субсидирования из других источников дохода деятелей изобразительного искусства и не подорвет ли это цель всей схемы? Информация об административных расходах в таблице 27 свидетельствует о том, что большинство ОКУ, осуществляющих управление ПДП, объединяет стремление удерживать расходы в установленных пределах, однако это необязательно дает однозначный ответ на вопрос, насколько расходы на схемы ПДП могут снизить ожидаемые доходы деятелей изобразительного искусства или потребовать отчислений из других источников дохода: это могут быть желаемые цели

¹³⁶ Несмотря на то что в США не предусмотрено ПДП, следует отметить, что на протяжении многих лет в Калифорнии действовала собственная схема на уровне штата: Калифорния, закон 1976 года «О роялти за перепродажу» (Гражданский кодекс Калифорнии, р. 986). Дополнительную информацию об этом законе см. Michael B. Reddy, 'The Droit de Suite: Why American Fine Artists Should Have a Right to a Resale Royalty' (1995) 15 Loyola Los Angeles Entertainment Law Review 509 (1995). <https://digitalcommons.lmu.edu/elr/vol15/iss3/2>. Однако 2 мая 2015 года Апелляционный суд США по девятому федеральному округу признал этот закон неконституционным, поскольку он превалирует над федеральным законом (р. 301 закона 1976 года «Об авторском праве»); ходатайство об истребовании дела вышестоящим судом из производства нижестоящего, поданное в Верховный суд США, отклонено 11 января 2016 года. См. дополнительную информацию по адресу <https://www.supremecourt.gov/search.aspx?filename=/docketfiles/15-280.htm>.

¹³⁷ Вопрос о том, является ли рынок перепродажи произведений искусства крупным, небольшим или средним, не является определяющим, поскольку приведенные выше примеры демонстрируют отсутствие прямой связи между размером рынка и выбранной формой коллективного управления. Каждая страна по сути самостоятельно определяет, какая система оптимально соответствует ее конкретным рыночным условиям.

или устремления, но не то, что может быть реализовано на практике. Однако дополнительная информация, полученная от ряда как крупных, так и мелких ОКУ, указывает на то, что такие расходы можно удерживать в приемлемых пределах при условии выверенного управления ресурсами и по ним можно судить о деятельности ОКУ, осуществляющих управление ПДП.¹³⁸

Французская ADAGP сообщила, что в 2023 году получила 18 604 032 евро в рамках ПДП, включая 13 228 463 евро от прямых сборов на французском рынке; в ADAGP управлением ПДП занимаются пять сотрудников на условиях полной занятости, общий размер административных расходов, относимых к управлению ПДП, составил 2 621 294 евро, других источников для финансирования административных расходов в связи с ПДП помимо отчислений от платежей, получаемых в рамках ПДП, нет. Вычеты на административные расходы составили 12,2% в 2023 году и 12,2% в 2022 году.¹³⁹

Шведская Bildupphovsrätt указала, что в 2023 году получила 24 125 000 шведских крон (SEK) в рамках ПДП; управлением этого права в организации занимается один сотрудник на условиях полной занятости (при незначительном содействии со стороны юрисконсульта в отдельных случаях для разрешения конкретных вопросов), общий размер административных расходов в связи с ПДП в 2023 году составил 1,2 млн SEK. Вычет на административные расходы в 2023 году составил 20%, в 2024 и 2025 годах – 13%.¹⁴⁰

Союз **GESTOR в Чешской Республике** сообщил, что в 2023 году получил 1 453 439 евро в рамках ПДП; вопросом управления ПДП в организации занимаются 3 сотрудника на условиях полной занятости; общий размер административных расходов составил 286 775 евро; все административные расходы покрываются за счет взимаемой платы за управленческие услуги (20%). Используются и другие источники финансирования, в частности инвестирование средств в резервный фонд, фонд развития и фонд поддержки.¹⁴¹

В **Бельгии** организация **SOFAM**, которая управляет ПДП от имени авторов – членов **SOFAM**, а также членов **SCAM**, **SACD**, **SAIF** и **de Auteurs**, с помощью уникальной платформы, созданной этими обществами для сбора роялти за перепродажу, сообщила, что в 2023 году получила в общей сложности 39 255,58 евро с учетом удержания 15% в качестве платы за управленческие услуги (12,4% в пользу **SABAM** и 2,6% в пользу **SOFAM**); **SOFAM** получила от платформы 34 387 евро чистых выплат (100-12,4%) и выплатила авторам – членам **SOFAM** 33 367,24 евро (за вычетом 2,6% в качестве платы за управленческие услуги); для всех упомянутых операций **SOFAM** потребовался один сотрудник, работающий на полставки, без привлечения

¹³⁸ Эта информация была почерпнута из ответов на короткий вопросник, распространенный рабочей группой **CISAC** 6 февраля 2025 года среди ОКУ, занимающихся управлением ПДП. Были поставлены следующие вопросы:

1. Какую сумму в качестве роялти за перепродажу вы получили в 2023 году?
2. Сколько сотрудников вашей ОКУ занимаются вопросом роялти за перепродажу (на условиях полной занятости)?
3. Каков ваш общий размер административных расходов в связи с роялти за перепродажу?
4. Какой процент взимается с роялти за перепродажи в качестве платы за управленческие услуги? Менялся ли этот процент на протяжении последних пяти лет? Если да, просьба указать.
5. Существует ли другой источник финансирования административных расходов в связи с роялти за перепродажу помимо отчислений от самого роялти? Если да, просьба указать.
6. Другая информация или полезные соображения приветствуются.

В некоторых случаях определить точный размер административных расходов, которые относят к сбору и распределению средств в рамках ПДП, невозможно, поскольку они фиксируются как часть общих административных расходов.

¹³⁹ Письмо **ADAGP** от 5 февраля 2025 года. Дополнительную информацию см. в публичном отчете по адресу <https://www.adagp.fr/fr/role-et-missions-de-ladagp/presentation-generale-de-ladagp/les-statuts-et-rapports>

¹⁴⁰ Письмо **Bildupphovsrätt** от 6 февраля 2025 года.

¹⁴¹ Письмо **GESTOR** от 7 февраля 2025 года.

дополнительных источников финансирования. Что касается валовых выплат в связи с ПДП, получаемых из-за рубежа, в 2023 году SOFAM получила 23 765,20 евро, выплатила своим авторам 21 388,68 евро (после вычета 10% в качестве платы за управленческие услуги). При этом общий размер административных расходов в связи с ПДП не рассчитывался.¹⁴²

По сообщениям **эстонского** общества EAU, в 2023 году им было получено 107 528 евро в рамках ПДП, а общий размер административных расходов в связи с изобразительным искусством составил 25 540 евро на заработную плату одного сотрудника и другие расходы, с тем пониманием, что данный сотрудник, помимо ПДП, занимается управлением и другими правами в сегменте изобразительного искусства. Вычет из выплат, получаемых в рамках ПДП, в качестве платы за сбор соответствующих роялти, составляет 10%, других источников финансирования работы по сбору роялти за перепродажу нет. EAU также сообщило, что является многорепертуарным обществом, занимающимся правами на музыку, результаты труда хореографов, издателей и художников, и сбор роялти в рамках ПДП – лишь малая часть его работы. Кроме того, Эстония – небольшая страна с населением 1,3 млн человек и относительно небольшим рынком произведений искусства, причем большинство произведений, которые перепродаются на аукционах, созданы эстонскими художниками; продажи работ иностранных художников «крайне редки».¹⁴³

Португальское общество SPAUTORES указало, что в 2023 году получило в общей сложности 42 930 евро в рамках ПДП и для этой работы ему понадобился один сотрудник на условиях полной занятости. Общий размер административных расходов в связи с ПДП еще не рассчитан; более того, было отмечено, что размер взимаемой комиссии составляет 10%, и других источников финансирования административных расходов помимо отчислений от самого роялти нет. Далее было указано, что Португалия является небольшим рынком и сбор роялти в рамках ПДП – задача не из простых, поскольку против аукционных домов было подано несколько судебных исков.¹⁴⁴

В **Соединенном Королевстве** DACS, согласно сообщению этого общества, в 2023 году получило 11 975 543 фунта стерлингов в рамках ПДП; соответствующей работой занимаются три сотрудника на условиях полной занятости, общий размер административных расходов в связи с ПДП составил 1 590 240 фунтов стерлингов. Плата за управленческие услуги составляет 15%, и эта цифра остается неизменной на протяжении пяти последних лет. Было также отмечено, что соответствующая доля банковских процентов, полученных на средства в виде роялти от перепродажи, подлежащих распределению, была направлена на покрытие административных расходов 2023 года в размере 142 993 фунтов стерлингов.¹⁴⁵

Общество Pictotright в **Нидерландах** указало, что в 2023 году получило 818 918 евро в рамках ПДП; работой по управлению этим правом занимаются два сотрудника, включая все остальные, причастные к соответствующей деятельности отделы, например бухгалтерия, общее административное руководство и т. д., но в отделе, целенаправленно занимающемся правом на перепродажу, занято 1,2 сотрудника на полной ставке. Общий размер административных расходов в связи с ПДП составил 123 932 евро, что соответствует установленной процентной доле для ПДП от общих

¹⁴² Письмо SOFAM от 10 февраля 2025 года. Цифры без учета общего размера административных расходов в связи с роялти за перепродажу.

¹⁴³ Письмо EVA от 10 февраля 2025 года.

¹⁴⁴ Письмо SAAUTORES от 12 февраля 2025 года.

¹⁴⁵ Письмо DACS от 10 февраля 2025 года. Дополнительную информацию о DACS см. в годовом публичном отчете за 2023 год по адресу <https://cdn.dacs.org.uk/uploads/documents/Annual-Reports/Transparency-reports-Audited-accounts/DACS-Signed-Transparency-Report-2023.pdf?v=1725362108> (дата обращения 12 февраля 2025 года).

расходов Pictoright; вычет в качестве платы за управленческие услуги в связи с ПДП колеблется в пределах 5–15% на протяжении пяти последних лет.¹⁴⁶

Венгерское общество **HUNGART** сообщило, что в 2023 году получило 442 299 евро в рамках ПДП.¹⁴⁷, причем большая часть работы по управлению этим правом передается на подряд сторонней компании, поэтому в организации нет специальных сотрудников на условиях полной занятости. Точных данных об общих административных расходах в связи с ПДП нет, однако сторонняя компания взимает 5% за оказываемые услуги, и общий вычет, производимый HUNGART, ранее составлял 22%, а сейчас увеличился до 25%; других источников финансирования работы по управлению ПДП нет.¹⁴⁸

93. Государству, которое задумывается о создании схемы коллективного управления ПДП, что в настоящее время происходит в нескольких странах Северной и Южной Америки, Африки и Азии, необходимо принять ряд важных мер. Первые шаги делаются на политическом уровне: это лоббирование и принятие необходимых законодательных актов о признании ПДП, в том числе предусматривающих полномочия для коллективной реализации такой схемы (даже если это делается на добровольной основе).¹⁴⁹ В предшествующих разделах этой части Пособия была предпринята попытка представить категории вопросов, требующих внимания в этой связи, в том числе о необходимых средствах формирования ОКУ с надлежащими процедурами согласования и непрерывного официального надзора, которые будут обеспечивать прозрачность и подотчетность перед членами, надлежащие правовые полномочия для обеспечения соблюдения этой схемы и надлежащие процедуры внутри ОКУ для сбора и распределения платежей в рамках ПДП. В некоторых странах попытки добиться признания ПДП, не говоря уже о его осуществлении через ОКУ, на долгое время прерывались, как в Аргентине и Бразилии, либо только начинаются, как в Мексике и Корее (на момент составления Пособия). В других странах, таких как Канада и Япония, до сих пор ведется работа по принятию ПДП, хотя в обоих государствах существуют ОКУ для деятелей изобразительного искусства (JASPAR и CARFARC соответственно), активно поддерживающие эту инициативу и готовые взять на себя администрирование схемы ПДП, если она будет введена. В США Общество прав авторов (Artists Rights Society, ARS) активно продвигает внедрение ПДП, однако это право до настоящего времени не закреплено в американском законодательстве.

¹⁴⁶ Письмо Pictoright от 13 февраля 2025 года.

¹⁴⁷ 169 303 венгерских форинта по курсу на 29 декабря 2023 года.

¹⁴⁸ Письмо HUNGART от 14 февраля 2025 года.

¹⁴⁹ Например, в Австралии прошло определенное время, прежде чем в 2009 году было принято соответствующее законодательство: начало процессу положил авторитетный доклад, опубликованный Австралийским советом в 1980 году, в котором содержался призыв ввести это право. Еще одним важным стимулом послужило растущее коммерческое значение рынка произведений искусства аборигенов и жителей островов Торресова пролива, как отмечается в фундаментальном труде Терри Джанке *Our Culture: Our Future: Cultural and Intellectual Property Rights*, 1998, pp 208ff: https://www.terrijanke.com.au/files/ugd/7bf9b4_2740d8cff7d24320b70f8a34015f9a53.pdf (дата обращения 10 февраля 2025 года). Впоследствии этот вопрос был включен в предвыборную платформу лейбористской партии на федеральных выборах 2007 года, а правительство даже поставило вопрос получения выгоды художниками из племен аборигенов и из числа жителей островов Торресова пролива ребром, выступая с законодательной инициативой в отношении ПДП в 2008 году: см. часть I, примечание 28. Еще одним важным событием стало создание в середине 90-х годов XX века общества по сбору роялти в пользу деятелей изобразительного искусства (VISCOPY), которое позднее вошло в состав СА и стало отстаивать интересы художников, включая ПДП. Среди других авторитетных организаций, занимающихся пропагандой прав деятелей изобразительного искусства, включая ПДП и права художников из числа коренных народов, нужно назвать Arts Law (см. <https://www.artslaw.com.au/>, дата обращения 11 февраля 2025 года) и Национальную ассоциацию в поддержку изобразительного искусства (NAVA) (см. <https://visualarts.net.au/>, дата обращения 11 февраля 2025 года).

94. Законодательные нормы и официальная поддержка органов власти – это одно, и следует признать, что во многих странах права деятелей изобразительного искусства не являются приоритетом политической повестки дня. Однако следует отметить и то, что некоторые группы, которых это может коснуться, способны оказывать упорное сопротивление или проявлять нежелание участвовать в национальной схеме ПДП (об этом упоминалось в ответах, полученных от нескольких ОКУ, например в Южной Африке и Ботсване, где в настоящее время вынесены на рассмотрение законодательные акты о ПДП). Конкретные затруднения на законодательном уровне возникают, например, в Бразилии из-за ныне существующего в бразильском праве требования, согласно которому ПДП составляет долю от разницы в цене при перепродаже, которую иногда трудно установить; судя по всему, некоторые галереи пользуются этим, чтобы избежать уплаты причитающихся сумм.¹⁵⁰ В Мексике, где сейчас вводится схема ПДП на основе уже существующей ОКУ в сфере изобразительного искусства (SOMAAP), отмечается сопротивление со стороны галерей и аукционистов; особо подчеркивается необходимость более строгих штрафных мер и более оперативного судопроизводства. В связи с этим могут быть необходимы общественные и информационно-просветительские кампании, чтобы изменить отношение к ПДП в лучшую сторону и добиться принятия действенной национальной схемы ПДП, о чем сообщает ONDA из Алжира. В ряде стран, таких как Австралия и Новая Зеландия, признание ПДП может рассматриваться в контексте более масштабной деятельности по примирению с непривилегированными слоями общества – аборигенами и жителями островов Торресова пролива (в Австралии) и маори (в Новой Зеландии).¹⁵¹

95. Недавно появившиеся национальные ОКУ также могут получить серьезную поддержку на операционном уровне из других стран:

- а. От других ОКУ, в настоящее время работающих по схемам ПДП. Часть информации легко можно найти в интернете: выше несколько раз отмечалось, что у большинства национальных ОКУ весьма информативные веб-сайты с подробными сведениями о применяющихся в данной стране схемах, полезными руководствами и иными материалами. Значительная часть этих материалов доступна на английском, французском и испанском языках, а также на языке соответствующей страны. Помимо всего прочего, это доказывает, что ОКУ необходимо иметь материалы наготове для соответствующих критериям правообладателей, профессиональных участников рынка произведений искусства и общественности. В дополнении 3 перечислены различные ОКУ, предоставившие информацию в ходе подготовки данной части Пособия, со ссылками на их веб-сайты. Выше уже говорилось о полезности таких сведений, например, ответов, полученных от организаций AUTVIS в Бразилии и ONDA в Алжире.

¹⁵⁰ В законах еще нескольких стран Латинской Америки, в том числе Чили и Эквадора, применяется принцип разницы в цене при перепродаже; можно ожидать, что там возникнут соответствующие затруднения при сборе платежей. В этой связи можно отметить, что в Уругвае в изначальный закон 1937 года, предусматривавший платеж в рамках ПДП в размере целых 25% от разницы в цене при перепродаже, законом от 2023 года были внесены поправки, снижающие платеж до 3% от цены перепродажи. Эту информацию автору документа предоставила Лаура Вильяррага Альбино, студент магистратуры в Лондонском Университете королевы Марии, которая также поделилась крайне полезными сведениями о ПДП в странах Латинской Америки в целом.

¹⁵¹ В отношении Австралии см. примечание 149 выше. В Новой Зеландии в недавно принятом законодательстве есть конкретная ссылка на художников маори (закон 2023 года «О праве деятелей изобразительного искусства на долю от перепродажи», раздел 3(1) (H3). Информацию о недавно принятом новозеландском законодательстве см. <https://www.mch.govt.nz/our-work/arts-sector/artist-resale-royalty-scheme#review-and-public-consultation> (дата обращения 11 февраля 2025 года).

- b. Существующие национальные ОКУ весьма активно занимаются популяризацией ПДП в целом на региональном и международном уровне. Так, VEGAP ведет такую деятельность в испаноговорящих странах Центральной и Южной Америки, ADAGP – во франкофонных странах Африки, а DACS – в англофонных странах Африки, Азии и Тихоокеанского региона.
- c. На более общем уровне «ведущие» организации, такие как CISAC и EVA, предлагают площадки, на которых национальные ОКУ могут регулярно встречаться и обмениваться опытом, а также предлагают программы наставничества и иные формы помощи для новых ОКУ, особенно в развивающихся странах. Среди таких инициатив могут быть учебные программы, практикумы и техническая помощь, направленная на укрепление операционного потенциала ОКУ в управлении правами и сборе роялти для творческих деятелей.
- d. ВОИС играет в этом важную роль: через такие официальные органы, как Постоянный комитет по авторскому праву и смежным правам, предоставляются рекомендации опытных должностных лиц Отдела управления авторским правом и советы по ИТ-решениям¹⁵². ВОИС обладает обширными возможностями и предоставляет учебные программы для сотрудников ОКУ, а также организует конференции с участием деятелей изобразительного искусства с целью повысить осведомленность о ПДП.

96. Наконец, существенным препятствием для более широкого признания схем ПДП на национальном уровне является их факультативный характер согласно Бернской конвенции. В нескольких полученных ответах говорится, что именно этот фактор является основной причиной нежелания применять ПДП в соответствующих странах: зачем в приоритетном режиме проводить реформу, которая не является международным обязательством? Среди ОКУ, с которыми проводились консультации при подготовке настоящего отчета, одна организация из Японии (JASPAR) отметила, что внедрение ПДП на национальном уровне средствами коллективного управления, вероятно, по-прежнему будет зависеть от решения каждой конкретной страны, однако требование в принципе признать ПДП – это важный шаг для активизации общественного обсуждения и принятия данной нормы.

¹⁵² См. WIPO Connect по адресу: https://www.wipo.int/global_ip/en/activities/wipo_connect/

ДОПОЛНЕНИЕ 1

[Вопросник, направленный ОКУ, которые уже собирают и распределяют платежи в рамках ПДП]

ВОПРОСНИК О ПРАКТИЧЕСКИХ АСПЕКТАХ СХЕМЫ ПДП (ДЛЯ ОКУ):

Сокращения, использованные в настоящем документе:

ПДП: право авторов на долю от перепродажи
ОКУ: организация коллективного управления (общество по сбору авторского вознаграждения)
АМР: профессиональный участник рынка произведений искусства, например арт-дилер, галерея, аукцион произведений искусства
ИТ: ИНФОРМАЦИОННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ
ИИ: ИСКУССТВЕННЫЙ ИНТЕЛЛЕКТ
NFT: НЕВЗАИМОЗАМЕНЯЕМЫЙ ТОКЕН

- 1- Каким образом учреждена ваша ОКУ? Она зарегистрирована в соответствии с законодательством или нормами общего права (например, касающимися юридических лиц или ассоциаций)? Существуют ли конкретные ограничения или исключения в отношении ее функционирования? Вы не могли бы представить соответствующие документы, например устав или учредительные документы и иные нормы, регулирующие функционирование вашей ОКУ?
- 2- Каким образом государство контролирует вашу ОКУ (на уровне правительства, государственных ведомств, судов или административных трибуналов и т.д.)?
- 3- В продолжение вопроса 2: существуют ли в вашей ОКУ внутренние контролирующие органы, например совет директоров, представительные органы членов и т.д.?
- 4- Является ли администрирование ПДП единственной обязанностью вашей ОКУ, или же оно осуществляется в рамках действующей ОКУ, администрирующей и другие права владельцев авторского права, например права на воспроизведение и передачу для деятелей изобразительного искусства или права на литературные произведения и произведения искусства в целом?
- 5- Каким образом вы получаете у деятелей искусства права для администрирования вашей схемы ПДП: например, путем передачи прав, или выдачи исключительной лицензии, или на основании агентских отношений? Или же в вашей схеме ПДП предусмотрено обязательное коллективное управление, т. е. прямая законодательная норма, предусматривающая администрирование данной схемы через (утвержденную) ОКУ?
- 6- Какова в целом нормативно-правовая база ваших отношений с деятелем искусства? Например, могут ли отдельные деятели искусства отказаться от членства в вашей ОКУ, и если да, то при каких обстоятельствах?
- 7- Получает ли ваша ОКУ законодательную и/или иную поддержку от государства? То есть признается ли и поддерживается ли деятельность ОКУ на законодательном уровне, и как это происходит?

8- Каким образом ваша ОКУ устанавливает деятелей искусства и произведения искусства, на которые может распространяться ПДП? Например:

- Может ли деятель искусства заранее зарегистрировать или зафиксировать свое имя, адрес и т. д. в вашей ОКУ? Или же существует общий механизм уведомления, позволяющий установить деятеля искусства, если и когда происходит соответствующая критериям перепродажа? Становятся ли при этом деятели искусства членами вашего ОКУ и какие последствия имеет это членство?
- Каким образом происходит данная регистрация или фиксация информации, т. е. существует ли законодательное требование регистрации для получения платежей в дальнейшем, или же художников просто поощряют регистрироваться с помощью рекламы и иных методов продвижения?
- Необходимо ли деятелям искусства заранее указывать конкретные произведения искусства, на которые может распространяться ПДП, или предоставлять сведения о своей технике исполнения (например, живопись, скульптура и т. д.)? Желательны ли заблаговременные уведомления в любом случае, и как можно обеспечить их актуальность?
- Применяет ли ваша ОКУ такие технологии, как система информации о заинтересованных сторонах (IPI) и Международный стандартный код содержания (ISCC), с помощью которых можно устанавливать деятелей искусства и произведения искусства? На более общем уровне, применяет ли ваша ОКУ технологию автоматизированного распознавания изображений (AIR) или рассматривает такую возможность?
- Возникают ли проблемы, связанные с конкретными категориями продаж, относительно которых может существовать неопределенность или затруднения в установлении их соответствия критериям, например, если в качестве продавца выступают два профессиональных участника рынка произведений искусства (таких как аукционный дом, арт-дилер или галерея) или если профессиональный участник рынка заплатил художнику аванс в счет будущей продажи? Возникают ли проблемы при возвращении произведений искусства или при покупке произведения профессиональным участником рынка (в таких ситуациях возможны и другие подобные проблемы)?
- Распространяется ли ПДП, согласно правилам вашей ОКУ, на последующие случаи перепродажи невзаимозаменяемых токенов, или NFT? Если да, то какую роль в применении ПДП играют смарт-контракты?

9- Каким образом ваша ОКУ получает информацию о перепродаже от продавцов и профессиональных участников рынка произведений искусства? Какие обязательства по отчетности о соответствующих критериях случаях перепродажи несут продавцы и профессиональные участники рынка произведений искусства? Как обеспечивается выполнение этих обязательств? Существуют ли конкретные законодательные или нормативные требования к информации о соответствующих критериях случаях перепродажи, которую стороны обязаны предоставлять ОКУ, и способе предоставления такой информации?

- 10- Как ваша ОКУ отдельно отслеживает случаи перепродажи? Имеет ли она полномочия опрашивать продавцов и профессиональных участников рынка произведений искусства, если, судя по всему, произошла соответствующая критериям перепродажа, отчета о которой не было? Какие дополнительные полномочия и возможности вы хотели бы иметь в этой связи?
- 11- Каким образом ваша ОКУ использует ИТ для расширения существующего объема данных, отслеживания случаев перепродажи, расчета роялти и упрощения онлайн-отчетности о продажах? Можно ли применить в этой области системы искусственного интеллекта (ИИ) и технологии блокчейна? (Вопросы в этом разделе могут пересекаться с вопросами, уже заданными и отвеченными в пункте 8 выше.)
- 12- Какие разъяснения относительно ПДП ваша ОКУ предоставляет деятелям искусства, продавцам и профессиональным участникам рынка произведений искусства, например, в виде информационных руководств, образцовых договоров, юридической помощи и т. д.?
- 13- Как ваша ОКУ устанавливает, что ПДП распространяется на включенные в отчеты случаи перепродажи и собирает причитающиеся средства? Существуют ли законодательно установленные полномочия, которые помогают или могут помочь ОКУ в этом процессе? Вы не могли бы оценить нынешний уровень соблюдения ПДП, с точки зрения вашей ОКУ, и указать, какие меры можно принять для его повышения?
- 14- Предусматривает ли ваша схема ПДП нижние и/или верхние пределы сумм в рамках ПДП, которые упрощают/затрудняют администрирование данной схемы? Дает ли административные преимущества требование об уплате фиксированного процента от цены перепродажи, или же существуют иные способы установления конкретной суммы в рамках ПДП, которые являются более справедливыми в отношении членов ОКУ и при этом не снижают эффективность ее работы?
- 15- Как и когда выплаты в рамках ПДП перечисляются деятелям искусства? Распределяет ли ваша ОКУ средства среди лиц, не являющихся ее членами? Какой процент вычитается до перечисления платежей в рамках ПДП на покрытие административных расходов ОКУ? Регулируется ли он законодательством или внутренними правилами вашей ОКУ? Производятся ли (разрешаются ли) удержания на общие социальные, культурные или образовательные цели, касающиеся членов ОКУ, т. е. связанные с поддержкой деятелей изобразительного искусства?
- 16- Как ваша ОКУ распоряжается хранящимися у нее нераспределенными платежами в рамках ПДП в конце отчетного периода? Переносятся ли эти средства на последующие периоды, и если да, то в течение какого времени они хранятся? Что происходит с этими средствами в конечном итоге? Существует ли/должна ли существовать норма о том, что эти суммы необходимо перечислять в некий общий фонд культуры и поддержки деятелей искусства, на стипендии и гранты или аналогичные цели? Как должна быть оформлена такая норма?
- 17- Взимается ли в вашей стране НДС (налог на добавленную стоимость) с платежей в рамках ПДП? Существуют ли в вашей юрисдикции конкретные аспекты налогообложения, влияющие на работу вашей схемы ПДП?

- 18- Есть ли у вашей ОКУ конкретные правила или нормы, касающиеся конкретно (или необходимые для) деятельности по схеме ПДП (помимо закона об авторском праве или регламентов по ОКУ)?
- 19- Актуальны ли для вашей ОКУ какие-либо конкретные аспекты взаимодействия с деятелями искусства из числа коренных народов?
- 20- Есть ли у вас какие-либо другие комментарии общего характера относительно деятельности ОКУ по сбору и распределению платежей в рамках ПДП?

ДОПОЛНЕНИЕ 2

ВОПРОСЫ ДЛЯ ОКУ, ЕЩЕ НЕ ЗАНИМАЮЩИХСЯ АДМИНИСТРИРОВАНИЕМ ПДП:

1. Вводный вопрос: предусмотрено ли в вашем национальном законодательстве право авторов на долю от перепродажи (ПДП), или право следования? Пожалуйста, укажите информацию об этом законе.
2. Если ПДП признается в вашем национальном законодательстве, занимается ли ваша ОКУ администрированием ПДП?
3. Если ваша ОКУ в настоящее время не занимается администрированием ПДП, имеет ли она полномочия или права на такую деятельность, например, согласно национальному законодательству или существующим правилам вашей ассоциации?
4. Если ваша ОКУ не обладает необходимыми полномочиями или правами, какие изменения в законодательстве или внутренних правилах потребуются для получения необходимых полномочий или прав?
5. Каковы практические проблемы, с которыми сталкивается ваша ОКУ в процессе применения схемы ПДП в вашей стране? Некоторые из этих проблем могут быть внешними, например состояние рынка произведений искусства, нежелание профессиональных участников рынка произведений искусства (галерей, агентов, аукционных домов и т. д.) участвовать в этой схеме или недостаточная осведомленность и/или интерес среди правообладателей (деятелей изобразительного искусства). Другие проблемы могут быть связаны с деятельностью самой ОКУ: например, с персоналом и ИТ-инфраструктурой, недостатком ясности относительно правовых полномочий вашей ОКУ (см. пп. 1 и 2 выше) и т. д.

Будем очень благодарны за описание вашего опыта по упомянутым здесь вопросам.

6. Намеревается ли ваша ОКУ решать эти проблемы? Если да, то как?
7. Есть ли у вашей ОКУ связи или взаимоотношения с ОКУ, администрирующими ПДП в других странах? Могут ли такие связи или взаимоотношения оказаться полезными для эффективного внедрения ПДП в вашей стране?
8. Есть ли у вашей ОКУ связи с другими международными организациями, государственными и негосударственными, которые тоже могли бы оказать помощь в применении схемы ПДП в вашей стране?
9. Какую помощь вам могла бы оказать ВОИС?
10. Не могли бы вы поделиться комментариями или наблюдениями общего характера относительно применения ПДП в вашей стране?

ДОПОЛНЕНИЕ 3

ПЕРЕЧЕНЬ ОКУ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ, ПРЕДОСТАВИВШИХ ИНФОРМАЦИЮ В ХОДЕ ПОДГОТОВКИ НАСТОЯЩЕГО ДОКУМЕНТА

НАЦИОНАЛЬНЫЕ:

ОКУ, заполнившие вопросники и участвовавшие в коммуникациях с автором отчета

Алжир – ONDA (Национальное ведомство по правам автора и правам граждан): <https://www.m-culture.gov.dz/index.php/fr/arts-vivants-et-spectacles/etablissements-sous-tutelle/etablissements-sous-tutelle/onda>

Австралия – CA (Ведомство авторского права): <https://www.copyright.com.au/>

Австрия – Bildrecht: <https://www.bildrecht.at/>

Бельгия – SOFAM: <https://www.sofam.be/nl/>

Ботсвана – COSBOTS (Общество по защите авторских прав в Ботсване): <https://cosbots.com/>

Бразилия – AUTVIS (Associação Brasileira dos Direitos de Autores Visuais): <https://autvis.org.br>

Канада – CARFARC (Федерация канадских художников/Le Front des Artistes Canadiens): <https://www.carfac.ca>

Чешская Республика – GESTOR (Союз охраны авторских прав): <http://www.gestor.cz/en/>

Дания – VISDA (Visuelle Rettigheder Danmark): <https://www.visda.dk>

Эстония – EAU (Эстонское общество авторов): <https://eau.org/en/>

Франция – ADAGP (Association des Auteurs des Arts Graphiques et Plastiques) <https://www.adagp.fr/>

Германия – Bild-Kunst (VG – Bild-Kunst): <https://www.bildkunst.de/homepage>

Венгрия – HUNGART (Общество по сбору авторского вознаграждения для деятелей изобразительного искусства Венгрии): <http://www.hungart.org/en/>

Италия – SIAE (Società Italiana degli Autori ed Editori): <https://www.siae.it/it/>

Япония – JASPAR (Японское общество охраны прав авторов): <http://jaspar.or.jp/en/history>

Латвия – AKKA/LAA (Консалтинговое агентство по авторским правам и коммуникациям/Латвийская ассоциация авторов): <https://www.akka-laa.lv/en>

Мексика – SOMAAP (Sociedad Mexicana de Autores de las Artes Plásticas): <https://www.somaap.mx>

Марокко – BMDAV (Le Bureau Marocain des Droits d'Auteur et Droits Voisins) : <https://bmda.ma/>

Нидерланды – Pictoright: <https://pictoright.nl/en/>

Португалия – SPAUTORES (Sociedade Portuguesa de Autores): <https://www.spautores.pt/en/home-page-en-2/>

Румыния – SGDA/VISARTA (Общество коллективного управления авторским правом в сфере изобразительного искусства): <https://www.visarta.ro/>

Сербия – OFA (Организация авторов фотографических работ): не занимается управлением ПДП

Сенегал – La SODAV (Société Sénégalaise du droit d'auteur et des droits voisins): <https://www.lasodav.sn/web/>

Словакия – LITA (Общество авторов): <https://www.lita.sk>

Южная Африка – DALRO (Организация охраны прав на драматические, изобразительные и литературные произведения): <https://dalro.co.za/>

Испания – VEGAP (Visual Entidad de Gestión de Artistas Plásticos): <https://vegap.es>

Швеция – Bildupphovsrätt (авторские права на изображения): <https://bildupphovsratt.se/english>

Тунис – OTDAV (Organisme Tunisien du Droit d'Auteur et des Droits Voisins): <http://www.otdav.tn/index.php/fr/>

Соединенное Королевство – DACS (Общество авторского права дизайнеров и авторов): <https://www.dacs.org.uk/>

Уругвай – AGADU (Asociación General de Autores del Uruguay): <https://www.agadu.org>

Соединенные Штаты Америки – ARS (Общество прав авторов): <https://www.dacs.org.uk/>

Иные ОКУ и организации, связанные с ПДП:

Новая Зеландия – CLNZ (Новозеландское ведомство лицензирования авторского права): <https://www.copyright.co.nz> см. также веб-сайт профильного государственного департамента, отвечающего за осуществление ПДП согласно новым законам Новой Зеландии: <https://www.mch.govt.nz/our-work/arts-sector/artist-resale-royalty-scheme>

Перу – APSAV (Asociación Peruana de Artistas Visuales): <https://www.apsav.org.pe/>

Соединенное Королевство – ACS (Общество по сбору авторского вознаграждения): <https://artistscollectingsociety.org>

Греция: OSDEETE (Греческое общество по сбору роялти за произведения визуального искусства): osdeete.gr

МЕЖДУНАРОДНЫЕ И РЕГИОНАЛЬНЫЕ:

ВОИС (Всемирная организация интеллектуальной собственности): <https://www.wipo.int>

CISAC (Confédération Internationale des Sociétés d'Auteurs et Compositeurs/ Международная конфедерация обществ авторов и композиторов): <https://www.cisac.org>

EVA (Европейская аудиовизуальная организация): <https://www.eartists.org>

[Конец документа]