

АВТОРСКОЕ ПРАВО

Научная статья
УДК 347.78

Педагоги-блогеры и их место в современном медиапространстве с позиции законодательства об интеллектуальных правах

Наталья Юрьевна Сергеева,
Российская государственная академия
интеллектуальной собственности, Москва, Россия
доцент кафедры Гражданского
и предпринимательского права,
кандидат юридических наук
NSkafedra@bk.ru,
<https://orcid.org/0000-0003-3964-7904>

Аннотация. В статье рассматривается статус педагогов-блогеров и их место в современном медиапространстве с позиции действующего законодательства об интеллектуальных правах. Основываясь на существующем правовом инструментарии, автор показывает, как деятельность блогера соотносится с интеллектуальной собственностью, что такое авторский контент педагога и кому принадлежат исключительные права, а также поднимает целый ряд правовых

проблем, с которыми может столкнуться педагог-блогер в современном медиaprостранстве.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, исключительное право, результат интеллектуальной деятельности, произведение, служебное произведение, исполнение, педагог, блогер, авторский контент, медиaprостранство.

Финансирование: Исследование выполнено в рамках НИР «Современные проблемы в медиасфере с позиции права интеллектуальной собственности» (2-ГЗ-2021).

Для цитирования: Сергеева Н.Ю. Педагоги-блогеры и их место в современном медиaprостранстве с позиции законодательства об интеллектуальных правах // Копирайт. 2023. № 1. С. 17–31.

Original article

Teachers-bloggers and their place in the modern media space from the standpoint of intellectual property law

Natalia Yu. Sergeeva,

Russian State Academy of Intellectual Property, Moscow, Russia

Associate Professor of the Department

of Civil and Business Law,

PhD in Law

NSkafedra@bk.ru,

<https://orcid.org/0000-0003-3964-7904>

Abstract. *The article is devoted to blogger teachers and their place in the modern media space from the standpoint of the current legislation on intellectual property rights. Based on the existing legal tools, as well as the provisions of Part IV of the Civil Code*

of the Russian Federation, the author shows how the blogger's activity crosses the intellectual property, what is the author's content of the teacher and who will own the exclusive rights, and also raises a number of legal problems that the blogger teacher may face in the modern media space.

Key words: intellectual property, exclusive right, result of intellectual activity, work, service work, performance, teacher, blogger, author's content, media space.

Funding: The work was carried out within the framework of research work «Modern problems in the media sphere from the perspective of intellectual property rights» (2-GZ-2021).

For citation: Sergeeva N.Yu. Teachers - bloggers and their place in the modern media space from the standpoint of intellectual property law // Copyright. 2023. No. 1. P. 17–31.

В век цифровизации педагоги получают дополнительную возможность для творческого и профессионального самовыражения в медиапространстве. Новые трендовые форматы буквально «захватили» образовательный процесс. Сверхпопулярным среди них является блогерство. Как верно отмечено в этой связи И.В. Вишневской, «создание блогов открывает в педагогической деятельности реальную среду, в которой можно высказаться (отнестись, прокомментировать, поkritиковать, сослаться) и быть услышанным. Это особая среда, предоставляющая возможность посмотреть со стороны на педагогические идеи и проблемы, реальные ситуации и происходящие изменения... Блогерская деятельность педагога однозначно развивает его профессиональные и ИТ-компетенции, социальную и профессиональную горизонтальную и вертикальную мобильность» [1].

Вместе с тем статус педагога-блогера интересен не только с позиции его социальной и профессиональной значимости. Не менее интересен он и с позиции законодательства об интеллектуальных правах, поскольку информационно-телекоммуникационные сети сегодня – весьма уязвимое

информационное пространство, где названные права нередко нарушаются. Но, прежде чем обратиться к анализу отдельных правовых вопросов, возникающих в данной среде, следует рассмотреть два наиболее важных в этой связи понятия: педагог и блогер, определить правовой статус названных субъектов и выяснить, может ли сегодня блогер быть педагогом?

Педагог и блогер с позиции права. Понятие «педагог» не является правовым, оно отсутствует в Федеральном законе «Об образовании в Российской Федерации» от 29.12.2012 № 273-ФЗ (далее – Закон об образовании). Вместе с тем в нем имеется такое понятие, как «**педагогический работник**», которым, по смыслу п. 21 ст. 2 Закона об образовании является физическое лицо, состоящее в трудовых, служебных отношениях с организацией, осуществляющей образовательную деятельность, и выполняющее обязанности по обучению, воспитанию обучающихся и (или) организации образовательной деятельности. В рамках настоящей статьи возьмем данную правовую дефиницию за основу, как максимально близкую к понятию «педагог».

Правовой статус педагогических работников, согласно ст. 47 Закона об образовании, состоит в совокупности прав и свобод, трудовых прав, социальных гарантий и компенсаций, ограничений, обязанностей и ответственности, которые установлены законодательством. В свете заявленной темы статьи особенно важно упомянуть такие свободы, как свобода преподавания, свободное выражение своего мнения, свобода от вмешательства в профессиональную деятельность, а также свобода выбора и использования педагогически обоснованных форм, средств, методов обучения и воспитания (подп. 1 и 2 п. 3 ст. 47 Закона об образовании). При этом педагог имеет право на творческую инициативу, разработку и применение авторских программ и методов обучения и воспитания в пределах реализуемой образовательной программы, отдельного

учебного предмета, курса, дисциплины (модуля), в том числе, право на осуществление творческой деятельности (подп. 3 и подп. 6 п. 3 ст. 47 Закона об образовании) и др. Кроме того, по смыслу п. 35 ст. 2 названного нормативного акта, педагогические работники вправе заниматься также просветительской деятельностью, под которой понимается осуществляемая вне рамок образовательных программ деятельность, направленная на распространение знаний, опыта, формирование умений, навыков, ценностных установок, компетенции в целях интеллектуального, духовно-нравственного, творческого, физического и (или) профессионального развития человека, удовлетворения его образовательных потребностей и интересов и затрагивающая отношения, регулируемые нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Сказанное позволяет сделать промежуточный вывод о том, что в настоящее время правового понятия «педагог» в Законе об образовании не приводится, однако имеется максимально близкое по значению понятие «педагогический работник», правовой статус которого подробно урегулирован в действующем законодательстве и отличается целым спектром правовых возможностей, в том числе, позволяющих педагогу осуществлять творческую и просветительскую деятельность.

Обратимся к понятию «блогер». Несмотря на огромную популярность и значимость блогосферы сегодня, правовое понятие «блогер» также отсутствует в действующем российском законодательстве. Интересно при этом то, что ранее оно существовало, и под «блогером» в законе понимался владелец сайта и (или) страницы сайта в сети «Интернет», на которых размещалась общедоступная информация, доступ к которой в течение суток предоставлялся более чем трем тысячам пользователей. Сам же блог условно можно было определить как сайт в Интернете (или его страницу). Приведенные положения признаны утратившими силу Федеральным законом

«О внесении изменений в Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 29.07.2017 № 276-ФЗ.

Указанные положения утратили силу не случайно – они отражали современные реалии весьма условно. Конечно, нельзя отрицать тот факт, что в настоящее время существуют сайты, созданные исключительно для ведения блогов. В этом случае блогер ведет свой личный дневник в Интернете, наполняя его различным контентом: постами, фотографиями, авторским видео и пр. и, как правило, является при этом владельцем такого ресурса. Однако наиболее распространенной сегодня является ситуация ведения блогов на страницах социальных сетей или специализированных платформ (YouTube, «Яндекс Дзен» и пр.). В этом случае блогеры используют для своих публикаций «чужой» ресурс, а доступ к их личным страницам может осуществлять и менее трех тысяч пользователей в сутки. Следовательно, реальность такова, что под блогером де-факто понимается понятие значительно более широкое, нежели было предложено законодателем ранее [2]. Таким образом, можно сделать еще один промежуточный вывод о том, что **правовое понятие «блогер»** в настоящее время в законе отсутствует, равно как и не урегулирован в отдельном нормативном акте правовой статус такого лица.

Если исходить из того, что понятие «блогер» в действующем законодательстве не закреплено, а также нет никаких ограничений на занятие соответствующей деятельностью для отдельных категорий лиц (в рассматриваемой ситуации педагогических работников), то можно сделать вывод, что на данный момент блогером может являться любое лицо. Следовательно, и педагог, безусловно, может быть блогером. И в этом случае он реализует, прежде всего, право на творческую инициативу, а также распространяет знания и опыт в рамках просветительской деятельности.

Авторский контент педагога-блогера с позиции части IV ГК РФ. Поскольку ведение блога деятельность творческая, то и контент, создаваемый педагогом-блогером, может быть авторским, а следовательно, охраняемым с позиции положений части IV ГК РФ.

Между тем такого понятия, как «авторский контент» в ГК РФ не существует. Представляется, что оно входит в более широкое понятие «пользовательский контент», которое, однако, также не встречается в части IV ГК РФ, несмотря на отдельные предложения о его внесении в ст. 1259 ГК РФ [3]. По мнению доктрины, в широком смысле к пользовательскому контенту можно отнести всю совокупность информации, созданной за счет новейших медиатехнологий: текст, отправленный по факсу, СМС-сообщение, инфографику, цифровую фотографию, видеообращение, аудиозапись, подкаст, пост в социальных сетях, видеоблог, то есть все то, что создано пользователями по их собственной инициативе и распространено в сети для широкой публики. В узком смысле – это тексты, которые в процессе творческой деятельности пользователей приобретают устойчивые признаки и свойства, присущие жанрам журналистики [4]. Таким образом, пользовательский контент – это, по сути, любая информация, создаваемая и (или) опубликованная пользователями в Интернете. Следуя этой логике, авторским контентом можно считать тот, который создан самостоятельным **творческим** трудом педагога, наделенного в этой связи законодателем правовым статусом автора (ст. 1228 ГК РФ).

В числе результатов интеллектуальной деятельности (далее – РИД), поименованных в ст. 1225 ГК РФ, автор в настоящее время имеется у произведения (ст. 1257 ГК РФ), исполнения (ст. 1315 ГК РФ), изобретения, полезной модели, промышленного образца (ст. 1347 ГК РФ), селекционного достижения (ст. 1410 ГК РФ) и топологии интегральной микросхемы (ст. 1450 ГК РФ). Отметим при этом, что автор также есть

у программы для ЭВМ (охраняется как литературное произведение) и у «креативной» базы данных (охраняется как составное произведение).

Среди перечисленных объектов наиболее актуальными для педагога-блогера являются, конечно, произведения, правовой режим которых находит свое отражение в главе 70 ГК РФ «Авторское право». Именно данный объект интеллектуальных прав, представленный, как правило, в виде литературных, фотографических, аудиовизуальных, музыкальных произведений, чаще всего встречается в современном медиапространстве.

Правовое понятие «произведение», однако, ГК РФ не раскрывает. В доктрине за основу обычно принимается определение В.И. Серебровского, понимавшего под ним «совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения» [5]. Следовательно, если **самостоятельным творческим трудом** педагога создан какой-либо вид произведения, то названный объект будет охраняемым с позиции гл. 70 ГК РФ, а сам педагог наделяемым при этом авторскими правами. Использование произведений в блогах упомянутыми субъектами охватывается таким способом использования, как доведение произведения до всеобщего сведения (подп. 11 п. 2 ст. 1270 ГК РФ).

Проблема, с которой может столкнуться в этой связи педагог-блогер, состоит в сложности доказывания наличия критерия творческого труда в произведении, формула определения которого в законе не определена. При этом суды исходят из презумпции творческой деятельности, которая, как и любая другая презумпция, является опровержимой. Не менее актуальной также видится проблема поиска нарушителей авторских прав в информационно-телекоммуникационных сетях. Учитывая масштаб названных сетей,

даже самые опытные пользователи далеко не всегда имеют возможность узнать о совершенном правонарушении.

Нельзя, однако, не отметить в этой связи весьма нетривиальный «способ» решения обозначенной проблемы блогеров, положительно зарекомендовавший себя на практике¹ и позволяющий в некоторых случаях весьма эффективно защищать нарушенные исключительные права в сети «Интернет». Он состоит в передаче управления исключительным правом блогера доверительному управляющему, специализирующемуся на решении данных проблем и получающему в этой связи законное правомочие, в том числе, требовать всякого устранения нарушения переданных ему прав (п. 3 ст. 1020 ГК РФ). На помощь доверительным управляющим в этой связи приходят современные автоматизированные системы выявления и фиксации правонарушений, благодаря которым не только пресечение нарушений, но и дальнейшее взыскание компенсации не является проблематичным.

Помимо произведений, которые обычно составляют большую долю авторского контента педагогов-блогеров, не менее актуальны сегодня такие объекты смежных прав, как исполнения (ст. 1304 ГК РФ), поскольку подача учебного материала педагогом может быть весьма креативной. В связи с чем, при определенных в законе условиях педагог-блогер может наделяться правовым статусом исполнителя (ст. 1313 ГК РФ).

Между тем отметим, что по смыслу подп. 1 п. 1 ст. 1304 ГК РФ исполнения охраняются как объекты смежных прав только в том случае, если они выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств, то есть только в случае их фиксации на материальных носителях. Сказанное означает, что педагог-блогер

¹ Подробнее см.: https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/e36a39ce-cf1f-48f6-b1d5-85683ba19d65/315f129c-f4db-4dc9-84b7-3a1222201853/A56-17557-2021_20210524_Reshenie.pdf?isAddStamp=True (дата обращения: 01.12.2022).

не во всех случаях будет наделяться правовым статусом исполнителя, даже несмотря на наличие в исполнении самостоятельного творческого труда. Так, например, достаточно часто названные лица осуществляют деятельность путем прямых трансляций (стримов), записи которых не всегда сохраняют на материальных носителях и воспроизводят на страницах блога.

Относительно иных объектов, у которых по закону имеется автор (они упомянуты выше), представляется, что их использование педагогами-блогерами маловероятно, тогда как некоторые другие объекты, авторов у которых по закону нет, могут быть не менее актуальны. В частности, доведенные до всеобщего сведения фонограммы, которые создаются педагогами самостоятельно, а следовательно, могут охраняться согласно параграфу 3 гл. 71 ГК РФ. Важно сказать и о том, что уже совсем скоро у педагогов-блогеров появится также возможность зарегистрировать свой «личный бренд» – товарный знак (см. Федеральный закон от 28.06.2022 № 193-ФЗ «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Подводя итог сказанному, выделим главное.

С позиции части IV ГК РФ под **авторским** контентом педагога-блогера следует понимать результат интеллектуальной деятельности, созданный самостоятельным творческим трудом педагога, формула определения которого в настоящее время отсутствует в действующем законодательстве. Наиболее актуальными видами интеллектуальной собственности, которые создают педагоги и затем используют на страницах своих блогов, являются произведения и исполнения. При этом основные проблемы, с которыми могут столкнуться названные лица, состоят не только в опровержимой презумпции авторства, непростом поиске нарушителей интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, но и в весьма условном наделении педагогов-блогеров статусом исполнителей,

поскольку фиксация каждого исполнения педагога на материальном носителе является скорее исключением, нежели правилом.

Отдельные правовые вопросы, связанные с исключительным правом педагога-блогера. Следует выделить еще один значимый вопрос, который представляется важным: кому будут принадлежать исключительные права на создаваемую педагогом-блогером интеллектуальную собственность?

Как известно, исключительное право входит в систему интеллектуальных прав и возникает в отношении каждого вида интеллектуальной собственности (ст. 1226, ст. 1229 ГК РФ). Как уже было отмечено ранее, педагоги-блогеры могут создавать авторский контент, который способен являться интеллектуальной собственностью разных видов (например, произведений или исполнений). В этом случае названные лица становятся его законными правообладателями.

Следует, однако, подчеркнуть, что педагоги-блогеры – это лица, которые состоят в трудовых, служебных отношениях с организацией, осуществляющей образовательную деятельность, и выполняют обязанности по обучению, воспитанию обучающихся и (или) организации образовательной деятельности. Следовательно, деятельность блогера по ведению блога может быть частью профессиональной деятельности, осуществляемой в рабочее время, и в этом случае может рассматриваться как **служебный РИД**. К примеру, служебное произведение (ст. 1295 ГК РФ) или исполнение, созданное в порядке служебного задания (ст. 1320 ГК РФ). В этой связи исключительные права на названные РИД, **по общему правилу**, будут принадлежать работодателю – **учебному заведению**, а педагог в случае их использования работодателем или передачи на него прав другому лицу, получит право на вознаграждение (п. 2 ст. 1295 ГК РФ, ст. 1320 ГК РФ). Вместе с тем, если исключительное право остается у автора

(так как приведенные ранее нормы являются диспозитивными), то учебное заведение получит право использования служебных РИД на условиях простой (неисключительной) лицензии. При этом пределы такого использования, размер, условия и порядок выплаты вознаграждения будут определяться договором между учебным заведением и педагогом, а в случае возникновения спора – судом (п. 3 ст. 1295 ГК РФ).

Сказанное означает, что, если авторский контент создан педагогом в рабочее время и исключительное право на него принадлежит работодателю, дальнейшее использование такого контента для педагога становится невозможным. По сути, у него остаются только личные неимущественные права автора (например, право авторства и право на имя), которые, как известно, неотчуждаемы и непередаваемы, а также (в зависимости от вида объекта) иные интеллектуальные права. От согласия или несогласия блогера на использование его контента иными лицами в этом случае ничего не зависит, обращаться за подобным рода согласием (например, лицензией), следует к его непосредственному работодателю – образовательной организации, которая и будет являться в этом случае законным правообладателем. Вместе с тем, если авторский контент не является служебным, либо работник и работодатель договорились об ином и исключительное право осталось у педагога, в этом случае именно от него будет зависеть дальнейшая юридическая судьба объекта, а также возможность использования данного контента иными лицами в современном медиапространстве.

В заключение можно сделать следующие выводы.

1. Правовые понятия «педагог» и «блогер» в действующем законодательстве отсутствуют. Вместе с тем в Законе об образовании имеется такое понятие, как «педагогический работник», правовой статус которого подробно урегулирован в данном нормативном акте и состоит в совокупности прав и свобод, трудовых прав, социальных гарантий и компенсаций,

ограничений, обязанностей и ответственности, которые установлены законодательством. Что касается правового статуса блогера, то он в законе прямо не определен, следовательно, будет зависеть от вида правоотношений, в которые вступает блогер, осуществляя свою деятельность.

2. Исходя из того, что правовое понятие «блогер» в действующем законодательстве не закреплено и нет никаких ограничений на занятие соответствующей деятельностью для отдельных категорий лиц, то можно сделать вывод, что педагог, безусловно, может быть блогером. И в этом случае он не только реализует право на творческую инициативу, но и распространяет знания и опыт в рамках просветительской деятельности.

3. С позиции части IV ГК РФ под **авторским** контентом педагогов-блогеров следует понимать РИД, созданный самостоятельным творческим трудом педагога, формула определения которого в настоящее время отсутствует в действующем законодательстве.

4. Наиболее актуальными видами интеллектуальной собственности, которые создают педагоги и затем используют на страницах своих блогов, являются произведения и исполнения. При этом основные проблемы, с которыми могут столкнуться названные лица, состоят не только в опровержимой презумпции авторства, сложностях поиска нарушителей интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, но и в весьма условном наделении педагогов-блогеров статусом исполнителей, поскольку фиксация каждого исполнения педагога на материальном носителе является скорее исключением, нежели правилом.

5. Следует учитывать, что педагоги-блогеры – это лица, которые состоят в трудовых, служебных отношениях с организацией, осуществляющей образовательную деятельность, и выполняют обязанности по обучению, воспитанию обучающихся и (или) организации образовательной деятельности.

Следовательно, деятельность педагога-блогера по ведению блога может быть частью его профессиональной деятельности, осуществляемой в рабочее время, и в этом случае результаты этой деятельности могут рассматриваться как **служебные**. Их дальнейшее использование, по общему правилу, для педагога будет невозможным. Вместе с тем, если авторский контент не является служебным, либо работник и работодатель договорились об ином и исключительное право осталось у педагога, то в этом случае именно от педагога-блогера будет зависеть дальнейшая юридическая судьба объекта, а также возможность его использования иными лицами в современном медиапространстве.

Список источников

1. Вишневская И.В. Блогерство педагога – новый тренд образования // Молодой ученый. 2022. № 30.1 (452.1). С. 17–18. [Электронный ресурс] URL:<https://moluch.ru/archive/425/94146/> (дата обращения: 30.10.2022).
2. Сергеева Н.Ю. Актуальные проблемы медиасферы с позиции законодательства об интеллектуальных правах // Копирайт (вестник Академии интеллектуальной собственности). 2022. № 1. С. 41–51.
3. Сергеева Н.Ю. Пользовательский контент и объекты авторских прав: нужны ли изменения в закон? // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2022. № 10. С. 2–10.
4. Ким М.Н. Пользовательский контент: проблемы жанрообразования // Управленческое консультирование. 2021. № 3. С. 71.
5. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права [Текст] / Акад. наук СССР. Ин-т права им. А.Я. Вышинского. – М.: Издательство Акад. наук СССР. 1956. С. 32.

References

1. Vishnevskaya I.V. Teacher blogging is a new trend in education. *Molodoj uchenyj* = *Young scientist*. 2022. No. 30.1 (452.1). P. 17–18. URL:<https://moluch.ru/archive/425/94146/> (30.10.2022) (in Russ.).

2. Sergeeva N.Yu. Actual problems of the media sphere from the standpoint of intellectual property law. *Kopirajt = Copyright*. 2022. No. 1. P. 41–51 (in Russ.).
3. Sergeeva N.Yu. User Content and Copyrights: Should the Law Be Changed? *Patenty` i licenzii. Intellektual`ny`e prava = Patents and licenses. Intellectual rights*. 2022. No. 10. P. 2–10 (in Russ.).
4. Kim M.N. User Content: Problems of Genre Formation. *Upravlencheskoe konsul`tirovanie = Management consulting*. 2021. No. 3. P. 71 (in Russ.).
5. Serebrovsky V.I. *Voprosy` sovetskogo avtorskogo prava = Issues of Soviet copyright*. Moscow: Acad. Sciences of the USSR Publ. 1956. P. 32 (in Russ.).

Статья поступила 15.12.2022, принята к публикации: 30.01.2023.

© Сергеева Н.Ю., 2023