

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Бублик Владимир Александрович
Должность: Ректор
Дата подписания: 31.08.2023 10:28:47
Уникальный программный ключ:
c51e862f35fca08ce36bdc9169348d2ba451f033

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»
Решением Ученого Совета УрГЮУ
имени В. Ф. Яковлева
от 26.06.2023 года

ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Интеллектуальные права в сфере телекоммуникаций и медиатехнологий

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа магистратуры по направлению подготовки

40.04.01 Юриспруденция

(профиль (магистерская программа): **Юрист в сфере телекоммуникаций и медиатехнологий**)

ЧАСТЬ 1. (не публикуется)

ЧАСТЬ 2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ РАЗРАБОТЧИКИ

КАФЕДРА:	
<i>Гражданского права</i>	
АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:	Васильев Артём Сергеевич - доцент кафедры гражданского права, кандидат юридических наук, доцент
	Новикова Наталья Александровна - доцент кафедры гражданского права, кандидат юридических наук, доцент

I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

1. Теоретический вопрос

Система средств индивидуализации.

Рекомендации по выполнению:

Для овладения теоретическими знаниями по дисциплине необходимо осуществлять изучение основной (обязательной) и дополнительной литературы по основным вопросам содержания дисциплины.

Основная цель работы с литературой – это извлечение из текста необходимой информации, способствующей формированию профессиональных компетенций, в силу чего, главным правилом работы с текстом является сознательное усвоение прочитанного, критическое осмысление его содержания, в ходе которого происходит постепенное глубокое осмысление теоретических положений вещного права, выделение основных идей, системы аргументов, наиболее ярких примеров и т.д., кроме того, обязательным правилом является выяснение значения незнакомых слов, терминов, выражений, неизвестных имен, названий.

Работа с научной литературой должна быть направлена на решение следующих задач:

- информационно-поисковая – найти, выделить искомую информацию;
- усваивающая – осознать и запомнить как сами сведения, излагаемые автором, так и всю логику его рассуждений;
- аналитико-критическая – критическое осмысление материала на основе его анализа;
- творческая – формирование готовности к собственным рассуждениям.

Данный вид самостоятельной работы включает в себя две группы приемов: техническую, имеющую библиографическую направленность, и содержательную. Первая группа – уяснение потребностей в литературе; получение литературы; просмотр литературы на уровне общей, первичной оценки; анализ надежности публикаций как источника информации, их относимости и степени полезности. Вторая – подробное изучение и извлечение необходимой информации.

Для поиска необходимой литературы можно использовать следующие способы: поиск через систематический или электронный каталоги в библиотеке; использование сборников материалов конференций, симпозиумов, научно-практических семинаров; просмотр специальных юридических журналов; выявление материалов, размещенных в Интернет; обращение к электронным базам данных.

Для целей экономии времени рекомендуется при работе с литературой осуществлять конспектирование теоретического материала по основным вопросам дисциплины путем составления опорного конспекта.

Конспектирование представляет собой краткое и последовательное изложение содержания прочитанного. Для составления опорного конспекта целесообразно придерживаться следующих этапов работы:

- подготовительная работа: составление списка литературы и нормативных правовых актов, внимательное чтение текстов, подлежащих конспектированию;

- составление глоссария: уточнение в справочной литературе непонятных слов и вынесением справочных данных в конспект;

- составление плана опорного конспекта: выделить в прочитанном главное, составить план, представляющий собой перечень заголовков, подзаголовков, вопросов, последовательно раскрываемых затем в конспекте;

- формулировка тезисов: тезис – это кратко сформулированное положение, для лучшего усвоения и запоминания материала следует записывать тезисы своими словами;

- доказывание тезисов: тезисы, выдвигаемые в конспекте, нужно доказывать, поэтому в конспекте нужно отразить основные доводы, доказывающие истинность рассматриваемого тезиса, в этой части следует делать ссылки на положения нормативных правовых актов национального и международного уровней, в том числе, в конспекте целесообразно приводить примеры.

Следует помнить, что главное в конспекте не объем, а содержание. В нем должны быть отражены основные принципиальные положения по каждому теоретическому вопросу дисциплины. При оформлении конспекта необходимо стремиться к емкости каждого предложения. Не следует переписывать содержание учебной литературы, основные положения целесообразнее излагать кратко, своими словами, заботясь о стиле и выразительности написанного. Конспект не должен состоять из сплошного текста – особо важные места, яркие примеры выделяются подчеркиванием, оттенением, пометками на полях специальными знаками, чтобы можно было быстро найти нужное положение. Дополнительные материалы из других источников можно давать на полях, где записываются свои суждения, мысли, появившиеся уже после составления конспекта.

Выступление с ответом на практическом занятии должно быть логичным, кратким, аргументированным, без неоправданных отступлений и рассуждений. Студент должен излагать (не читать) материал выступления свободно. Необходимо концентрировать свое внимание на том, что выступление должно быть обращено к аудитории, а не к преподавателю, т.к. это значимый аспект профессиональных компетенций юриста.

Ключ ответа/решение:

Предметом индивидуализации являются участники гражданского оборота и производимая ими продукция (работы, услуги).

Право на средство индивидуализации - исключительное право. Это единственное право из числа интеллектуальных прав, которое закрепляется на средство индивидуализации (личных неимущественных и иных интеллектуальных прав на средство индивидуализации не существует).

В зависимости от предмета индивидуализации Гражданский кодекс различает четыре средства индивидуализации (перечень закрытый):

- 1) товарный знак - предметом индивидуализации являются товары определенной группы. Если предметом индивидуализации являются производимые работы или оказываемые услуги,

средство индивидуализации может именоваться знак обслуживания. Примеры: "КАМАЗ", "Известия", "Вдова Клико", форма бутылки "Кока-Кола" и т.п.;

2) наименование места происхождения товара - предметом индивидуализации являются товары, произведенные в границах определенного географического объекта. Примеры: "Гжель", "Нарзан", "Шампанское" и т.п.;

3) фирменное наименование - предметом индивидуализации являются юридические лица в форме коммерческих организаций. Примеры: ПАО "КАМАЗ", ООО "Ромашка", ФГУП "Почта России" и т.п.;

4) коммерческое обозначение - предметом индивидуализации являются предприятия как объекты прав. Примеры: "Парикмахерская "Ручеек", "Столовая N 26" и т.п.

2. Практическое задание.

Роскомнадзор (или иная структура, законом уполномоченная контролировать содержание сообщений средств массовой информации и общедоступного контента вообще) на официальном сайте разместил рекомендации (очень настойчивые), в которых высказывалось неодобрительное отношение к избыточному творческому характеру деятельности средств массовой информации, в частности, квалифицировались как нежелательные практики использования сарказма, иронии, «черного юмора». Сформулируйте позицию относительно допустимости регулирования деятельности средств массовой информации подзаконными актами и актами рекомендательного характера в частности.

(уровень учебной цели – понимать)

Ключ ответа/решение:

Поставленный вопрос предполагает идентификацию сферы общественных отношений, на которую предпринимает попытку оказать воздействие орган исполнительной власти путем издания некоторого документа, который содержит внешние признаки нормативного акта, имеющего в своем содержании правила поведения, рассчитанные на неоднократное поведение. Попытка завуалировать таковые за рекомендательным характером документа весьма старая тактика, давно признана неэффективной, вероятное возражение об отсутствии нормативного характера в настоящее время бессмысленно.

Представляется, что такая сфера вряд ли может быть идентифицирована как государственная, всякая попытка регулирования содержания сообщений средств массовой информации в обозначенной в задаче части представляет собой прямое нарушение однозначных предписаний частей 1, 4 и 5 ст. 29 Конституции РФ и запрете давления на способы и методы выражения мнений, сбора и распространения информации, по простому – цензура запрещена. Конечно же орган государственной власти никогда не пойдет на открытое нарушение Высшего закона страны; определено в случае нарушения различного рода запретов, связанных с распространением информации возбуждающей социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду и тому подобного, обозначенный в задании орган вправе принять некоторые меры. Однако, такого рода меры применяются в строгом соответствии с законом, т.е. в пределах предоставленных полномочий и в надлежащей процессуальной форме, но не произвольно. И главное – орган власти не является источником такого рода запретов, последние установлены применимым законодательством, роскомнадзор лишь осуществляет правоприменение.

Соответственно, с точки зрения конституционного или же иного государственного законодательства подобное регулирование неуместно и скорее невероятно, а, если и обнаружится, то соответствующие действия и решения станут легкой жертвой любого заявителя по требованию об оспаривании такого рода несурзностей в суде.

Определение сферы правового регулирования, на которую претендует роскомнадзор в описанном в задаче сюжете как относимой к частному праву, а именно подобная квалификация является наиболее уместной, поскольку сфера творческой деятельности в принципе не доступна с точки зрения своей природы, внутренней сущности для инструментов государственного воздействия. В некотором краткосрочном периоде – очень может быть, в целом – вряд ли. Творить – определенно осуществлять некоторую деятельности в сфере частного права, как только такая сфера становится государственной, она становится производством, вопрос о свободе творчества отпадает сам по себе, его попросту нет.

Основным источником норм частного права, имеющим безусловный авторитет, является объявленный Алексеевым С.С. Экономической конституцией Гражданский кодекс РФ, который и содержит весьма однозначный ответ на поставленный вопрос.

Очевидно, что речь идет о гражданском законодательстве и о регулировании последним осуществления частных гражданских прав. Генеральное правило обнаруживается в содержании абз. 2 п. 2 ст. 1 Гражданского кодекса РФ: гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Соответственно, давление со стороны органа государственной власти на гражданские права мыслимо только в том случае, если таковое вытекает из норм гражданского права.

Гражданское законодательство, как это следует из содержания п. 2 ст. 3 Гражданского кодекса РФ состоит собственно из текста Кодекса и принятых в соответствии с ним федеральных законов. Нормы гражданского права могут содержаться и в подзаконных актах, к числу которых относятся указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. Самый низ иерархии и составляют акты федеральных органов исполнительной власти, в которых в случаях и в пределах, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, федеральными законом и иными правовыми актами могут появиться нормы частного права.

Приведенная иерархия актов, которые могут содержать нормы частного права, по сути представляет собой некие преграды на пути делегирования возможности создавать нормы права от настоящего законодателя, образованного как представителя граждан на более низкий уровень. Роскомнадзор находится в самом низу данной иерархии. Обозначенное положение в купе с конституционным признанием свободы творчества позволяет достоверно предположить, что ни в каком законе или подзаконном акте не может быть полномочий роскомнадзора регулировать творческую сферу. Если вдруг по какому-то странному стечению обстоятельств подобное правило обнаружится, то таковое подлежит определить как недоразумение, которое в самое ближайшее к моменту его появления время, окажется предметом оценки Конституционного Суда РФ.

Относительно самого содержания предложения органа исполнительной власти уместно отметить, что в действительности ничего нового оно не содержит, но представляет собой попытку принудительного инициирования этических норм. Этика весьма тонкий инструмент, определение уместности применения сарказма, иронии, «черного юмора» во всех случаях остается на усмотрение средства массовой информации.

3. Ситуационная задача.

Группа студентов юридического ВУЗа проанализировав объем различного рода публичных мероприятий правового характера, находящихся в открытом доступе, лекций, публичных дискуссий и тому подобного, решили создать радиостанцию, которая бы вещала в открытый эфир аудио таких мероприятий (как из прошлого, так и, возможно, в прямом эфире). Составьте перечень результатов интеллектуальной деятельности, с которыми, вероятнее всего, столкнутся создатели такой радиостанции, предположите при каких условиях деятельность такой радиостанции будем правомерной.

(уровень учебной цели – применять, анализировать)

Рекомендации по выполнению задания:

Содержание подготовленного студентом ответа на поставленные вопросы должно показать знание студентом теории вопроса и практического ее разрешения. Ответы на вопросы должны быть полными, обстоятельно изложенными и в целом раскрывающими содержание вопроса. Используя нормативный материал, нужно давать точные и конкретные ссылки на соответствующие нормативные акты и судебную практику. При этом очень важно обращаться непосредственно к самим актам, точно излагать содержание, а не воспроизводить их положения на основании литературы. При толковании норм также можно опираться на научную и учебную литературу.

Ключ ответа/решение:

Постановка основного вопроса для разрешения.

В фабуле задачи фактически поставлен вопрос о правовой квалификации содержания аудио записей, которые либо существуют изначально как именно записи выступлений без видеоряда либо как извлеченная часть видеофайла, который может являться аудиовизуальным произведением, а может и не являться таковым. Кроме того, судя по всему, предполагается трансляция тех или иных мероприятий в режиме реального времени, при этом, по содержанию задачи можно сделать предположение о том, что речь идет как о самостоятельном создании аудиопотока для его передачи в эфир, так и ретрансляции потока информации, созданного иными лицами. Очевидно, что в зависимости от правовой квалификации содержания приведенных выше аудио объектов, которые предполагается распространять с использованием эфирного радио, и определяется правовой режим правомерного использования таковых.

Исходные данные:

- к использованию предполагаются исключительно аудиоматериалы, что обусловлено техническими особенностями распространения продукции радиостанций;
- способ использования одинаков для всех объектов – передача в эфир, возможна дискуссия относительно ретрансляции сигнала (является ли это передачей в эфир или же иным способом), но по большому счету это та же передача в эфир, сам спор понятийного свойства контрпродуктивен;
- квалификации требуют: выступления на публичных мероприятиях правового характера, в том числе дискуссии; образовательные лекции, видео и звуковой сигнал, передаваемый в эфир или иным способом.

Способ использования.

Обозначенный в фабуле задачи способ использования охватывается правовой формой лицензионного договора, предметом которого является использование чужого результата интеллектуальной деятельности. Такой договор может иметь и привычную форму единого документа, но может представлять собой и обмен волеизъявлениями в любой не запрещенной и признаваемой правопорядком форме (запрос согласия и само согласие по сути являются офертой и акцептом, что при соблюдении правил главы 28 Гражданского кодекса РФ и есть договор). Во всех случаях такой договор подлежит заключению с правообладателем соответствующего объекта, выявление которого осуществляется, в том числе с учетом фактических обстоятельств, при которых такой объект был создан (с лицом, который имеет распорядительную власть или же, по меньшей мере, возможность дать разрешение на использование). Например, лекция, прочитанная в аудитории образовательного учреждения, является служебным произведением и, несмотря на то, что автор очевиден, не в его власти решить вопрос о предоставлении возможности записи и последующего использования или же трансляции такого произведения в режиме реального времени.

Правовая квалификация содержания аудио записей.

Выступления на различного рода публичных мероприятиях правового характера, размещенных в открытом доступе, лекции, публичные дискуссии определенно являются однородными объектами и по своей природе, без сомнения, являются произведениями. Разновидность произведения не имеет правового значения, правовой режим является одинаковым (ст. 1259 Гражданского кодекса РФ). Вероятнее всего, в фабуле задачи имеются в виду записи мероприятий, например, Питерского юридического форума или же Евро-Азиатского правового конгресса или же аналогичных им. Видится, что идея неплохая.

Конечно же, велик соблазн объявить такого рода видеозаписи аудиовизуальными произведениями (ст. 1263 Гражданского кодекса РФ), однако, подобная квалификация ошибочна, от аудиовизуального произведения у таких объектов присутствует только форма – видеозапись, а содержание – отсутствует. Вообще не понятна потребность, которая будет удовлетворена посредством такой квалификации, режиссера и композитора в таком «аудиовизуальном произведении» точно нет. Соответственно, объектом интеллектуального права являются собственно публичные выступления, форма фиксации таковых скорее случайна, во всяком случае по общему правилу. Указанное обстоятельство значимо, например, для того, чтобы определить как правомерные манипуляции с видеофайлом, полученным из открытого источника, извлечение из него аудио дорожки аппаратными средствами не требует какого-либо согласования.

Приведенные соображения позволяют и определить правообладателя, с которым следует вступать в отношения – по сути это лицо, которое выступило с докладом, лекцией и т.п. Именно у указанного лица и следует получать согласие на использование материалов путем передачи в эфир. Интересным представляется вопрос о множественности при создании такого рода объекта, поскольку в некоторых случаях достаточно сложно будет отделить творческое приложение усилий от технических, например, имеются некоторые сомнения в творческом характере синхронного перевода. В том, что синхронный перевод – сложнейший вид перевода, а переводчики, способные к таковому – лучшие представители профессии – сомнений нет, но имеет ли в подобном переводе творческое начало или же он попросту является демонстрацией компетенций высшего порядка; в общем есть о чем поспорить. Думается, что лучшим вариантом является получение согласования у всех задействованных в дискуссии, чье выступление хоть в какой-то степени может претендовать на бытие произведением. В некоторых случаях, подобно приведенному выше примеру со служебным произведением – лекцией, правообладатель определяется в соответствии с законом, что в каком-то смысле упрощает задачу, поскольку достоверное знание об управомоченном субъекте является доступным.

Полученные различными способами аудиозаписи лекций вряд ли могут быть определены как фонограммы (ст. 1304 Гражданского кодекса РФ), последние представляют собой объект смежных прав, как это обосновывается в литературе, в силу приложенных студией звукозаписи усилий (конечно же это не так, природа фонограммы является причиной установления правовой охраны средствами интеллектуального права, но не неназванные усилия студии звукозаписи). Определенно, размещение микрофона на лацкане пиджака лектора и включение цифрового диктофона на запись – не те усилия, которые имелись в виду; собственно и лектор не певец. Соответственно, существование интересующего объекта в виде аудиозаписи – лишь форма выражения, не более того, совпадение формы с формой фонограммы, для которой таковая является единственной, - случайность, можно было стенограмму сделать, но получилась запись. Вряд ли кто-то будет с искренней верой будет доказывать, что распространявшиеся в Советской России виниловые пластики с речами И.В. Сталина, содержали в себе фонограммы в современных терминах.

Соответственно, аудиозаписи, независимо от способа добытия таковых, являются формой выражения ординарных произведений, передача в эфир которых возможна с согласия надлежащего правообладателя (ст. 1270 Гражданского кодекса РФ). Поскольку речь идет о произведении, то и передача такового в режиме реального времени (прямая трансляция) возможна с соблюдением тех же условий, такая передача является актом ординарного использования, что требует выполнения тех же формальностей, что и в отношении записи.

Правовая квалификация отношений по ретрансляции.

При выполнении условий подп. 3 п. 1 ст. 1304 Гражданского кодекса РФ, т.е. если речь идет о сообщении передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией, получение возможности ретрансляции таковой напрямую осуществляется в той же правовой форме, что в отношении публичных выступлений, заключению подлежит лицензионный договор (ст. 1308 Гражданского кодекса РФ).

Если же речь идет о том, что принято называть каналом в одной из сетей, предоставляющих возможность размещения видеоматериалов, в том числе и осуществления т.н. стримингового вещания, то правила подп. 3 п. 1 ст. 1304 Гражданского кодекса РФ неприменимы, прав на сигнал у такого рода «вещателей» нет, правопорядком оно не признано, что и предполагает применение выводов, сделанных выше в отношении выступлений.

4. Дискуссия.

Тема для дискуссии: **Качество произведения как основание предоставления правовой охраны (уровень учебной цели – оценивать, анализировать)**

Ключ ответа/решение: каждая малая группа / студент представляет свое видение ответа на поставленный вопрос с позиций российского правопонимания, так и с позиций иностранных правопорядков. Далее следует обсуждение представленных позиций, при этом студенты приводят доводы и контрдоводы, приводят примеры.

В данном случае рассуждение проводится по следующему плану:

- понятие и признаки произведения;
- проблемы определения качества произведения;
- возможность предоставления правовой охраны в зависимости от качества произведения

Рекомендации по выполнению задания

Дискуссия (от лат. discussio - рассмотрение, исследование) – одна из важнейших форм коммуникации, плодотворный метод решения спорных вопросов и вместе с тем своеобразный способ познания. Является разновидностью спора, близкой к полемике, и представляет собой серию утверждений, по очереди высказываемых участниками. Заявления последних должны относиться к одному и тому же предмету или теме, что сообщает обсуждению необходимую связность. Используемые в дискуссии средства должны признаваться всеми, кто принимает в ней участие. Употребление других средств недопустимо и ведет к прекращению дискуссии. Употребляемые в полемике средства не обязательно должны быть настолько нейтральными, чтобы с ними соглашались все участники. Каждая из полемизирующих сторон применяет те приемы, которые находит нужными для достижения победы.

У каждого из участников дискуссии должны иметься определенные представления относительно обсуждаемого предмета. Однако итог дискуссии – не сумма имеющихся представлений, а нечто общее для разных представлений. Но это общее выступает уже не как чье-то частное мнение, а как более объективное суждение, поддерживаемое всеми участниками обсуждения или их большинством.

Дискуссия – одна из важнейших форм коммуникации, плодотворный метод решения спорных вопросов и вместе с тем своеобразный способ познания. Она позволяет лучше понять то, что не является в полной мере ясным и не нашло еще убедительного обоснования. В дискуссии снимается момент субъективности, убеждения одного человека или группы людей получают поддержку других и тем самым определенную обоснованность.

Цель: обсуждение какого-либо вопроса или группы связанных вопросов, носящих в регулировании отношений в сфере вещного права дискуссионный характер, с намерением достичь взаимоприемлемого решения.

Задачи:

- достижение определенной степени согласия участников дискуссии относительно дискутируемого тезиса;
- формирование общего представления не как суммы имеющихся представлений, а как более объективное суждение, подтверждаемое всеми участниками обсуждения или их большинством;
- достижение убедительного обоснования содержания, не имеющего первоначальной ясности для всех участников дискуссии.

Методика осуществления

Организационный этап: тема дискуссии формулируется до ее начала. Для осуществления подготовки к участию в дискуссии учебная группа студентов делится на несколько малых групп, количество которых определяется числом обсуждаемых в процессе дискуссий позиций. Внутри группы должны быть определены роли: спикер (занимает лидирующую позицию, организует обсуждение на уровне группы, формулирует общее мнение малой группы), оппоненты (внимательно слушают предлагаемые позиции во время дискуссии и формулируют вопросы по предлагаемой информации), эксперты (формирует оценочное суждение по предлагаемой позиции своей малой группы и сравнивает с предлагаемыми позициями других групп).

Подготовительный этап: каждая малая группа обсуждает позицию по предлагаемой для дискуссии теме в течение отведенного времени в целях формулирования групповой позиции по теме для дискуссии.

Основной этап – проведение дискуссии: в ходе проведения дискуссии последовательно заслушиваются суждения, предлагаемые каждой малой группой.

Для изложения позиции необходимо рекомендовать студентам ПОПС-формулу (российский вариант юридической технологии профессора права Д.Маккойда-Мэйсона из ЮАР), суть которой заключается в том, что студент высказывает:

П	позицию	объясняет, в чем заключена его точка зрения	«Я считаю, что публичный сервитут не является вещным правом...»
О	обоснование	не просто объясняет свою позицию, но и доказывает	«Потому что у публичного сервитута отсутствует такой обязательный признак вещного права, как...»
П	пример	при разъяснении сути своей позиции пользуется конкретными примерами	«Я могу подтвердить это тем, что нормы Земельного кодекса РФ устанавливают...»
С	следствие	делает вывод в результате обсуждения определенной проблемы	«В связи с этим мы не можем применять нормы о вещных правах к публичным сервитутам.»

Таким образом, выступление студента занимает примерно 1-2 минуты и может состоять из двух-четырех предложений, тем самым минимизируется время, затрачиваемое для изложения позиции и, как следствие, обеспечивается возможность заслушать все позиции в течение ограниченного времени практического занятия.

После каждого суждения оппоненты задают вопросы, выслушиваются ответы авторов предлагаемых позиций. В завершении дискуссии формулируется общее мнение, выражающее совместную позицию по теме дискуссии.

Этап рефлексии – подведения итогов: эксперты предлагают оценочные суждения по высказанным позициям своих малых групп, осуществляют сравнительный анализ первоначальной и окончательной позиции, представленной своей малой группой во время дискуссии.

Преподаватель дает оценочное суждение окончательно сформированной позиции во время дискуссии и оценивает активность студентов в ходе дискуссии.

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

Общие рекомендации по подготовке к экзамену:

При подготовке к экзамену необходимо ориентироваться на рабочую программу дисциплины, нормативную, учебную и рекомендуемую литературу, конспекты, составленные в ходе самостоятельной работы.

Основное в подготовке к сдаче экзамена – это повторение всего материала дисциплины. При подготовке к экзамену студент должен весь объем работы распределять равномерно по дням, отведенным для подготовки, контролировать каждый день выполнение намеченной работы.

В период подготовки к экзамену студент вновь обращается к уже изученному (пройденному) учебному материалу.

Подготовка студента к экзамену включает в себя три этапа: самостоятельная работа в течение семестра; непосредственная подготовка в дни, предшествующие зачету по темам курса; подготовка к ответу на задания, содержащиеся в билетах экзамена.

Экзамен проводится по билетам, охватывающим весь пройденный материал дисциплины, включая вопросы, отведенные для самостоятельного изучения.

Ситуационная задача

Видеохостинг без объяснения причин прекратил доступ средства массовой информации к принадлежащему ему каналу. Содержание внутренних правил, которые и послужили поводом для блокировки было весьма и весьма туманным, допускало различные толкования правил и вообще позволяло сделать вывод о вероятной произвольной блокировке ресурса.

Изберите способ защиты прав средства массовой информации, опишите механизм его реализации.

Ключ ответа/решение:

Квалификация отношений: договорное право, заключение договора, исполнение обязательств, односторонний отказ от исполнения обязательств, присуждение к исполнению в натуре.

Применимые нормы права: ст.ст. 12, 309, 310, 308.3., 428, 450.1. Гражданского кодекса РФ, Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса РФ о заключении и толковании договора» (п. 1 – 23); Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 № 54 «О некоторых

вопросах применения общих положений Гражданского кодекса РФ об обязательствах и их исполнении» (п. 11 – 16); Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств» (п. 22 – 36).

Решение.

Для разрешения предложенного казуса необходимо последовательно ответить на несколько вопросов:

- определить типизированную модель отношений, описанную в фабуле задачи;
- квалифицировать отношения, возникающие при реализации типизированной модели отношений, т.е. определить применимые нормы материального права;
- осуществить приложение применимых норм права к описанной в фабуле задачи ситуации, сделать вывод о содержании возникшего правоотношения и показать каким образом механизм правового регулирования обработает предложенный правовой конфликт.

Определение типизированной модели отношений.

Представляется необходимым сделать некоторые допущения, без которых решение будет скорее неполным. Для целей решения задачи следует предположить под видеохостингом имеется в виду нечто подобное <https://rutube.ru/> или его аналоги. В целом мыслимо предположить, что в действительности описанный в фабуле правовой конфликт касается не только ресурсов, предоставляющих возможность размещения видеоматериалов, но вообще любого рода ресурсов, которые принято обозначать общим термином «социальные сети», т.е., если максимально абстрагировать поставленный в задаче вопрос, то он сводится к выяснению оснований для восстановления доступа к персональным страницам в социальных сетях в случае утраты такового по любым причинам.

Квалификация отношений, возникающих между интернет ресурсом и его пользователем.

Представляется, что сомнений в том, что возникшие отношения охватываются предметом гражданского законодательства, быть не может; два равных субъекта в силу имевших место волеизъявлений сотрудничают, каждый из которых выполняет свою функцию, удовлетворяя правомерный интерес друг друга. Обычная бизнес модель функционирования такого рода ресурсов сводится к извлечению выгод из вторжения в содержание видеоматериалов, размещаемых пользователями и демонстрации рекламы; в свою очередь, пользователь получает возможность размещения различного рода видеоматериалов в обмен на претерпевание подобных интервенций. Доход от размещения рекламы в зависимости от условий взаимодействия либо полностью присваивается видеохостингом либо распределяется между организатором такой площадки и пользователем в заранее согласованной пропорции. Подобные отношения, конечно же, основаны на равенстве, автономии воли, являются имущественными и потому охватываются предметом гражданского права; государственное законодательство применению к спорным отношениям не подлежит, во всяком случае при возникновении спора только между участниками таких отношений.

Обычно условия размещения видеоматериалов определяются в соответствии с предлагаемыми в сети Интернет соглашениями, которые могут иметь разные названия (соглашение, условия использования, регламент и т.д.), но в целом представляют собой публичную оферту, охватываемую правилами ст.ст. 428, 429, 437 Гражданского кодекса РФ, поскольку обращены к неопределенному кругу лиц и могут быть акцептованы не иначе как путем присоединения к договору в целом. Подобная квалификация является значимой для последующих выводов.

Предмет такого рода соглашений составляют действия хостинга (платформы, сервиса), при помощи которого пользователь получает возможность может размещать аудио -, видео-, графические и иные материалы для дальнейшего ознакомления с ними всякого и каждого; в свою

очередь, пользователь обязуется следовать установленным правилам; могут быть установлены и иные, даже денежные обязательства, которые не имеют правового значения для разрешения поставленных вопросов. Приведенное суждение позволяет предположить, что между сторонами есть взаимные права и обязанности, а сами отношения являются договорными.

Договор был заключен в момент акцепта (ст. 433 Гражданского кодекса РФ) пользователем публичной оферты (ст. 437 Гражданского кодекса РФ), при этом, поскольку никаких специальных требований к такому договору законом не предъявляется, облечение его в любую специальную, тем более с учетом сферы отношений, архаичную письменную форму не требуется (ст.ст. 161, 434 Гражданского кодекса РФ). Соответственно, в отношениях сторон возникло обязательство, в силу которого сервис предоставил пользователю право размещать видеоматериалы при одновременном обеспечении доступа к таким материалам как самого пользователя, так и неограниченного круга иных лиц; пользователь взял на себя обязательство по соблюдению условий размещения материалов.

Для целей решения задачи не имеет значения квалификация договора, безразлично является ли таковой договором о передаче имущества в собственность или же в пользование или обязательством по выполнению работ или оказанию услуг; искомое решение может быть обнаружено и в общих положениях о договоре. Если и вести речь о непосредственной квалификации контракта, то последний может быть определен как услугообразный контракт, но это, как будет показано дальше не имеет правового значения до тех пор, пока заключенный договор определяется как публичный и как договор присоединения.

Приложение норм права к имевшим место отношениям и определение способа защиты прав средства массовой информации.

В соответствии с ч. 1 ст. 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. В соответствии с п.п. 1 и 2 ст. 310 Гражданского кодекса РФ односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, другими законами или иными правовыми актами. Прекращение обязательства возможно по правилам, предусмотренным законом или же самим обязательством (ст. 407 Гражданского кодекса РФ).

Как усматривается из фабулы задачи, видеохостинг заблокировал канал средства массовой информации, что является ничем иным как отказом от исполнения обязательства, который по правилам п.п. 1 и 2 ст. 310 Гражданского кодекса РФ не допускается. Возможная отсылка к правилам ст. 782 и п.п. 1 и 2 ст. 310 Гражданского кодекса РФ видеохостинга неэффективна как силу правовой позиции, выраженной в абз. 2 п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса РФ об обязательствах и их исполнении» в силу публичности заключенного договора, так и общих положений о договоре – ст.ст. 10, 168, 450.1. Гражданского кодекса РФ и правовой позиции, выраженной в содержании п. 51 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» о неэффективности односторонней сделки, совершенной с нарушением установленных законом требований. Поскольку договор публичный, односторонний отказ от его исполнения невозможен в принципе; совершенный же отказ к тому же с очевидностью является актом ненадлежащего осуществления прав, что позволяет определить такое одностороннее волеизъявление видеохостинга как «дважды недействительное».

Таким образом, отказ видеохостинга от исполнения договора не породил правовых последствий, на которые направлен (расторжение действующего договора), что и приводит к суждению о том, что обязанность хостинга обеспечить возможность размещать аудио -, видео-, графические и иные материалы для дальнейшего ознакомления с ними всякого и каждого сохранилась.

Представляется, что эффективным способом защиты прав в данном случае является присуждение к исполнению обязанности в натуре, снабженное для пущей убедительности судебной неустойкой (ст. 308.3. Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 308.3 Гражданского кодекса РФ в случае неисполнения должником обязательства кредитор вправе требовать по суду исполнения обязательства в натуре. Каких-либо исключений на данный случай в законе не установлено; вероятное договорное ограничение, которое может быть обнаружено в правилах, к которым без переговоров присоединился пользователь, без особых затруднений может быть дисквалифицировано по правилам ст. 428 Гражданского кодекса РФ. Соответственно, уместно заявить именно такое требование.

Поскольку в российской юрисдикции решения о совершении определенных действий весьма сложны к исполнению, нужен имущественный стимул к уважению судебных актов, который и обнаруживается в содержании той же ст. 308.3. Гражданского кодекса РФ. Необходимо заявить требование о присуждении в пользу пользователя денежной суммы на случай неисполнения судебного акта. Определение окончательного размера присуждаемой суммы на случай неисполнения судебного акта является вопросом фактических обстоятельств и находится в существенной зависимости от процессуальной деятельности сторон. Уместно лишь отметить, что в соответствии с п. 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств» в результате присуждения судебной неустойки исполнение судебного акта должно оказаться для ответчика явно более выгодным, чем его неисполнение.

Дополнительно допустимо требование о взыскании убытков по основаниям, предусмотренным ст.ст. 15, 307, 309, 310, 393 Гражданского кодекса РФ, основанием для требования будет акт противоправного отказа от исполнения договора. Однако, окончательное суждение по данному вопросу невозможно в силу недостаточности данных фабулы для определения прочих элементов состава гражданского правонарушения, применимых в данном случае – последствий и причинности.

ЧАСТЬ 3. (не публикуется)