

# Объекты авторского права в психодиагностике

**Е.А. Моргунова** Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова,  
Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина, Москва, Россия

Поступила: 27 декабря 2012 / Принята к публикации: 18 января 2013

## Copyright in psychodiagnostics

**E.A. Morgunova** Lomonosov Moscow State University, Moscow, Russia, Kutafin Moscow State University of Law, Moscow, Russia

Received: December 27, 2012 / Accepted for publication: January 18, 2013

*Окончание. Начало в №1(9), 2013*

**В** статье рассмотрены вопросы авторско-правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, создаваемых и используемых в такой области психологии как психодиагностика.

Приступая к рассмотрению объектов авторского права в психодиагностике, автор считает необходимым остановиться на самом понятии объекта авторского права и его видах; затем, основываясь на этих знаниях, перейти к анализу результатов интеллектуальной деятельности, используемых в психодиагностике. Значительное внимание в статье уделяется рассмотрению и анализу понятия объекта авторского права на примере результатов интеллектуальной деятельности, создаваемых в психодиагностике, классификации объектов авторского права и порядку их использования в научной, образовательной и правоприменительной деятельности ученых и специалистов-психологов. Достаточное внимание отводится вопросам правовой охраны произведений зарубежных ученых и служебных разработок психологов. Дается представление об основных авторских правах и механизме их соблюдения при использовании тестов, анкет, методик, компьютерных программ и т.п. Перечислены случаи свободного использования произведения применительно к психодиагностике.

Анализируется непростая проблема защиты творчества. С этой позиции рассматриваются различные аспекты этого понятия. В зависимости от того, основано или нет вновь созданное произведение на произведениях существовавших ранее, можно различать оригинальное, производное и составное произведение. Оригинальным является такое произведение, в котором все его элементы формы созданы определенным лицом или лицами самостоятельно без заимствования.

**Ключевые слова:** психодиагностика, объект авторского права, методики, авторские права, свободное использование, служебное произведение.

**T**his paper considers the issues of copyright protection of intellectual property, produced and consumed in the area of psychology as psychological diagnostics. Getting to the consideration of copyright in psychodiagnostics, the author finds it necessary to focus on the very concept of copyright and its forms, and then, based on this knowledge, to turn to the analysis of the intellectual activity used in psychodiagnostics.

Considerable attention is given to the review and analysis of the concept of copyright as a case of intellectual property created in the psycho-diagnostics, and also classification of copyright objects and the order of their consumption in scientific, educational and law enforcement researchers and psychologists. Much attention is paid to the legal protection of works produced by foreign scientists and official development psychologists. Basic copyright and compliance mechanisms for the consumption of tests, questionnaires, techniques, computer programs, etc. are described. Cases of free use of works made for hire in psychological diagnostics are provided.

A difficult problem of protecting creative art is analyzed. From this position, various aspects of the concept are considered.

Depending on the fact whether the newly created work is based on products that existed before, it is possible to distinguish an original, derivative, or compiled product. The original is a work within which every form element is created by a particular author or authors without borrowed elements.

**Keywords:** Psychodiagnostics, copyright objects, techniques, copyright, free use, work for hire.

**П**роизведения можно квалифицировать как служебные и не-служебные. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29 от 26 марта 2009 г. содержится ряд положений о порядке определения служебного произведения. Так в п. 39 вышеупомянутого постановления Пленумов разъясняется, что вопрос о том, является ли конкретное произведение слу-

жебным, решается исходя из положений законодательства, действовавшего на момент создания такого произведения. В отличие от статьи 14 Закона об авторском праве (действовавшего до 01.01.2008 г.) относившей к служебным произведениям, созданные в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя, в статье 1295 Гражданского Кодекса (ГК) РФ под служебным произведением пони-

мается произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей. Для определения того, является ли созданное работником после 31.12.2007 г. по конкретному заданию работодателя произведение служебным, необходимо исследовать вопрос о том, входило ли это задание в пределы трудовых обязанностей работника. Если не входило, то созданное

произведение не может рассматриваться как служебное, исключительное право на него принадлежит работнику, его использование работодателем возможно лишь на основании отдельного соглашения с работником и при условии выплаты ему вознаграждения.

В разъяснениях постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29 (п. 39) отмечается также, что, согласно пункту 2 статьи 1295 ГК РФ, исключительное право на служебное произведение от работодателя, которому оно принадлежит, переходит к работнику (автору). Происходит это с условием, если в течение трех лет со дня предоставления этого произведения автором в распоряжение работодателя, последний не начнет его использование (воспроизведение, распространение, публичный показ, сообщение в эфир и пр., осуществляемые им самим или третьим лицом на основании лицензионного договора), не передает исключительное право на произведение другому лицу (на основании договора об отчуждении исключительного права) или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне (например, в случае создания научной разработки, содержание которой предполагает ее охрану в качестве секрета производства). Для служебных произведений, созданных до 01.01.2008 г., по отношению к которым работодатель не совершил до этой даты ни одно из вышеназванных действий, трехлетний срок начинает исчисляться с 01.01.2008 г. Если в установленный трехлетний срок работодатель совершит одно из названных действий, работник (автор) имеет право на получение вознаграждения, размеры, условия и порядок выплаты которого определяются договором между работодателем и работником, а в случае спора – судом.

При этом судам необходимо иметь в виду: условия предоставления такого вознаграждения, могут быть предусмотрены как в трудовом договоре, так и в иных дополнительных соглашениях, заключаемых работником и работодателем. Во всех случаях вознаграждение выплачивается работодателем, даже если использование произведения осуществляется третьим лицом по лицензионному договору или исключительное право на произведение перешло к новому правообладателю. Если исключительное право на служебное произведение

принадлежит работнику (автору) изначально по договору с работодателем или на основании абзаца второго пункта 2 статьи 1295 ГК РФ, работодатель имеет право использовать такое произведение способами, обусловленными целью служебного задания, и в пределах, вытекающих из задания, а также обнародовать такое произведение, если иное не определено договором между ним и работником. Работник при этом вправе по своему усмотрению использовать служебное произведение способами, не обусловленными целью служебного задания, а также способами, хотя и обусловленными целью задания, но за пределами этого задания.

Если работодатель в указанных жизненных обстоятельствах не выплачивает автору вознаграждение, у последнего возникает право на защиту этого права даже при отсутствии соглашения о размере и порядке выплаты вознаграждения, поскольку право на вознаграждение возникает не в силу соглашения, а согласно положениям ГК РФ

Право на вознаграждение за служебное произведение возникает с момента наступления одного из трех юридических фактов:

- 1 начало использования произведения (воспроизведение произведения, публичное исполнение, публичный показ и т.п., возможные способы использования произведения предусмотрены в ст. 1270 ГК РФ);
- 2 передача исключительного права другому лицу (передача может произойти в силу заключения работодателем с третьими лицами различных видов договоров, по которым отчуждается исключительное право, главным образом, по договору об отчуждении исключительного права);
- 3 введение режима коммерческой тайны в отношении созданного автором произведения (порядок введения режима коммерческой тайны определен в Федеральном законе от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»).

Полагаем, что вознаграждение должно выплачиваться автору и при заключении работодателем лицензионного договора с третьим лицом. Нужно давать расширенное толкование понятию «передача права третьему лицу», подразумевая не только передачу исключительного права, но и предоставление права использования. Косвенное подтверждение данной позиции можно найти

и в положениях п. 51 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 5/29, согласно которому судам необходимо иметь в виду, что законодатель императивно определяет лицо, выплачивающее компенсацию или вознаграждение. Таковым лицом является работодатель (лицо, являвшееся работодателем на момент создания служебного произведения). Следовательно, даже в том случае, если принадлежащие работодателю права на результат интеллектуальной деятельности переданы (предоставлены) по договору об отчуждении права или по лицензионному договору, лицом, обязанным платить компенсацию или воз-

награждение работнику, остается работодатель.

В том случае, если работодатель в указанных жизненных обстоятельствах не выплачивает автору вознаграждение, у последнего возникает право на защиту этого права даже при отсутствии соглашения о размере и порядке выплаты вознаграждения, поскольку право на вознаграждение возникает не в силу соглашения, а согласно положениям ГК РФ. Кроме того, в соглашении можно предусмотреть ответственность за несвоевременную выплату вознаграждения в виде процентов за просрочку платежа. В случае, если в соглашении ответственность не определена, работодатель может быть привлечен к ответственности по ст. 395 ГК РФ за неисполнение денежного обязательства.

Чтобы применить указанные правила, необходимо четко знать трудовые обязанности работника определенной специальности и категории, которые содержатся в его должностных инструкциях. В целях реализации права на вознаграждение работодатель может разработать положение о правилах выплаты вознаграждения за служебное произведение и форму соглашения, которую будет использовать при заключении договоров с конкретными работниками.

Российское законодательство впервые выделило такие виды результатов

интеллектуальной деятельности, которые именуются сложными. К ним относятся: аудиовизуальное произведение, мультимедийный продукт, театрально-зрелищное представление и единая технология. Правда, в ближайшее время предполагается внесение изменений в Гражданский кодекс РФ. Предполагается, что из сложных объектов будет исключена единая технология, ее место займет комплексный научно-технический результат, кроме того, к сложным объектам помимо перечисленных будут отнесены базы данных и интернет-сайты.

Сложный объект представляет собой синтез различных результатов интеллектуальной деятельности, которые, благодаря их объединению, образуют некое качественно новое единое целое, а не просто сумму результатов интеллектуальной деятельности. Законодательство устанавливает в отношении сложных объектов особый режим, выделяет лицо, организовавшее создание сложного объекта, у которого сосредотачиваются имущественные права на все результаты интеллектуальной деятельности, вошедшие составной частью в сложный объект.

Объектом авторского права может быть и часть произведения, например, часть рисунка, часть текста, часть музыкального произведения. Такие части произведения подлежат правовой охране, если представляют собой результат творческого труда

Проанализировав психологическую литературу, мы считаем, что в психодиагностике можно выделить два вида наиболее встречающихся сложных объектов права: аудиовизуальное произведение и мультимедийный продукт. Аудиовизуальным произведением, согласно п. 1 ст. 1263 ГК РФ, является произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком), предназначенное для зрительного и слухового восприятия с помощью соответствующих технических устройств. По сути, аудиовизуальное произведение представляет собой движущиеся изображения, полученные и воспроизводимые техническими средствами. Примерами таких произведений являются различные мультфильмы (независимо от техники съемки), фильмы, рекламные ролики и т.п. Определение понятия «мультимедийный продукт» в российском законо-

дательстве не содержится. Попытки дать его определение предпринимались разными науками, в частности, искусствоведением. Главной отличительной чертой мультимедийного продукта является существование его в цифровой форме и в цифровой среде, а также интерактивный характер, предоставляющий возможность пользователю стать активным участником тех или иных запрограммированных действий. Последнее отличает мультимедийный продукт от аудиовизуального произведения.

Примером мультимедийного продукта могут быть различные компьютерные методики, предполагающие активное участие пользователя, точнее возможность пользователя вмешиваться в некий сценарий. В книге «Основы психодиагностики» под редакцией А.Г. Шмелева выделены 4 вида игровых компьютерных методик:

- 1 игровые версии традиционных тестов (например, тест Красно-черные таблицы Шульце на распределение внимания);
- 2 оригинальные тестовые методики, в которых использован определенный функциональный диагностический прием, включенный в контекст совершенно новой задачи (Например, игра «Заповедная охота», в которой игроку разрешается стрелять в оленя в летний сезон, а в лань – в зимний);
- 3 тесты знаний или достижений в какой-то области знаний (например, учебник по курсу физики знакомит с принципом парового двигателя).
- 4 проблемные игровые программы (перед учащимся стоит игровая задача, которую он не может решить, если не воспользуется определенными дополнительными сведениями).

Все эти компьютерные программы, независимо от их назначения, представляют собой мультимедийную продукцию.

Функционирование данной продукции обеспечивается, благодаря компьютерным программам. Однако такие программы нужно отличать от самого мультимедийного продукта. Компьютерная программа – это по сути некий зафиксированный на специальном языке алгоритм действий, обеспечивающих

выполнение тех или иных операций на компьютере. Она только создает предпосылки для возможного просмотра того или иного материала, обработки данных, функционирования компьютерной игры. Не всякая программа с определенным наполнением будет представлять собой мультимедийный продукт, а только такая, которая позволяет пользователю активно участвовать в некоем сценарии. Так, например программа вместе с «пассивным» наполнением не образует мультимедийный продукт, например, диск с мультфильмом, фильмом или музыкой и программой, обеспечивающий просмотр аудиовизуального произведения или прослушивание музыки.

Объектом авторского права может быть и часть произведения, например, часть рисунка, часть текста, часть музыкального произведения. Такие части произведения подлежат правовой охране, если представляют собой результат творческого труда.

С момента создания произведения в отношении него возникают авторские права. Законодательство не требует ни регистрации произведения, ни соблюдения каких-либо иных формальностей. Вместе с тем, предусмотрена возможность факультативной регистрации компьютерных программ и баз данных. Это означает, что последние по желанию обладателя исключительного права могут быть зарегистрированы в Роспатенте и на них будет выдано свидетельство о регистрации. Данное свидетельство является доказательством того, что лицо, указанное в качестве обладателя исключительного права действительно является таковым, если не доказано обратное. В связи с этим, желательно, компьютерные программы и базы данных регистрировать.

Напомним, что все авторские права делятся на три вида: личные неимущественные права, исключительное право и иные права. К личным неимущественным правам относятся право авторства, право на имя, право на обнародование и право на неприкосновенность. В целях обеспечения доказательства авторства необходимо указывать свою фамилию на экземплярах произведения. Право на имя заключается в возможности автором выбрать форму указания своего имени: подлинное, псевдоним или анонимное. Право на неприкосновенность заключается в

том, что нельзя произведение снабжать предисловиями, послесловиями, комментариями, пояснениями, сокращать, дополнять без согласия автора. Поэтому перед изданием произведения после работы над ним корректора, редактора произведение должно предоставляться автору для согласования возможности публикации его в таком виде.

Право на обнародование заключается в возможности только автору решать – готово произведение «увидеть свет» или нет. Это право реализуется при заключении договора на первое издание книги, при сдаче произведения автором работодателю. Сдачу работы желательно сопровождать оформлением документа, в котором указывать дату предоставления материала и согласие автора-работника на обнародование произведения.

Исключительное право – это право использования произведения. То лицо, которому принадлежит это право, решает – публиковать или не публиковать произведение, распространять или не распространять его, переводить или не переводить, размещать или не размещать в сети Интернет и т.п. Все остальные лица, не обладающие исключительным правом, для того, чтобы использовать произведение должны спросить у правообладателя разрешение посредством заключения лицензионного договора или же приобрести исключительное право посредством заключения договора об отчуждении исключительного права. Для уяснения всех действий по использованию произведения необходимо обратиться к положениям статьи 1270 ГК РФ. Однако в ней эти действия указаны не исчерпывающим образом, из чего следует вывод, что с развитием техники появление любого нового способа использования будет составлять наполнение правомочия по использованию в составе исключительного права.

Не любое действие в отношении произведения можно считать использованием. Так, продажа листочков с тестами, охраняемыми авторским правом, будет представлять использование, а заворачивание этих листочков в трубочку или уничтожение этих листочков не представляет собой использование. В чем же суть использования? Использовать, означает довести форму произведения до широкого круга лиц. Таким образом, использованием признают-

ся только действия в отношении формы произведения. Например, вспомним задание для детей А. Анастаси 2-го уровня теста (Анастаси А. Психологическое тестирование. Кн 2, 1982. – С. 62) – «ребенку предъявляются 4 картинки (например, изображение кошки, домика, клоуна и т. д.) и называется каждое из них. Затем просят отобрать те картинки, которые начинаются с определенного звука (например, «к»». Если специалист возьмет 4 картинки с перечисленными изображениями, покажет ребенку, попросит отобрать, то использования задания, а именно, его описания как объекта авторского права нет. Почему? Потому что в этом случае не используются охраняемые авторским правом выразительные средства мысли – словосочетания, и претворяется в жизнь сама мысль, которая авторским правом не является.

Далее, использование должно доводить произведение до широкого круга лиц. Поэтому показ, например, картинок с изображениями своему ребенку не является использованием, а показ рисунков в детском саду будет представлять собой публичный показ и, соответственно, один из способов использования произведения. Из правила о том, что при использовании произведение доводится до широкого круга лиц, есть исключение. Законодательство относит к использованию воспроизведение и переработку, которые по своей сути только создают предпосылки (и то не всегда) для дальнейшего использования. Воспроизведение означает изготовление одного и более экземпляров произведения. К воспроизведению относится запись произведения в память компьютера. В связи с этим, если ту или иную инструкцию методики надо оцифровать, то необходимо получить разрешение у составителя инструкции. Оцифровывание заданий, представляющих собой результат творческого труда, можно осуществлять только с согласия лица, составившего опросник. Для обеспечения свободной работы с различными анкетами, которые размножаются для работы с пациентами, нужно обеспечить получение разрешения у автора на ее использование различными способами (воспроизведение, распространение, публичный показ, доведение до всеобщего сведения) посредством заключения лицензионного договора.

Использование произведений может происходить на стадии разработки новой методики, на стадии обучения новой методике лиц, обучающихся на психолога, или повышающих квалификацию или при переквалификации, на стадии применения методики на практике.

Рассмотрим методики, используемые в психодиагностике, и дадим их небольшой правовой анализ.

1. Приборные психофизиологические методики. Диагностически значимые показатели регистрируются с помощью приборов. Сами приборы и технические решения, бывшие основой для их создания, авторским правом не охраняются. Однако инструкция по применению приборов является объектом авторского права. В некоторых случаях компьютерные игровые тесты также подпадают под данную категорию методик. С помощью аппаратных методик диагностируют элементарные психические функции (например, чувство равновесия или психомоторная координация) и свойства нервной системы. Отдельную разновидность аппаратных методик представляют собой тесты-тренажеры для диагностики определенных профессиональных умений. В них создается имитация реальных условий профессиональной деятельности (пульт водителя или пилота). Такая компьютерная методика будет являться мультимедийным продуктом, если физически существует пульт водителя или пилота. При этом сам пульт как устройство авторским правом не охраняется, однако может выступать в качестве объекта патентного права.
2. Объективные тесты с выбором ответа. Под эту категорию подпадают большинство тестов на интеллект, специальные способности, а также тесты достижений – тесты на знания, умения и навыки. Такие тесты могут, как являться, так и не являться объектами авторского права в зависимости от того, являются ли вопросы, различные варианты ответов и ключ результатами творческого труда по форме выражения. При этом необходимо помнить, что творчество в авторском праве презюмируется.
3. Тесты-опросники. Это тоже тесты с заданными вариантами ответа на вопрос. Но ключ в этом случае определяется не социокультурными нор-

мативами, а посредством особых психометрических процедур. Подход к данным результатам интеллектуального труда должен быть таким же, как к объективным тестам.

4. Методики субъективного шкалирования. В отличие от методов экспертной оценки шкальные оценки делает сам испытуемый, а не исполнитель методики. Испытуемый оценивает внешние объекты или понятия, а выводы делаются об испытуемом.

Данные методики являются технологически близкими к проективным, таким как, например: «Тест цветовых предпочтений» (Люшер), «Тест предпочтения фотопортретов» (Сонди), «Тест юмористических фраз» (Болдырева, Шмелев)». В этом случае могут использоваться объекты авторского права, созданные третьими лицами.

5. Проективные методики. Это, как правило, тесты со свободным ответом, в которых инструкция и тестовые стимулы столь неопределенны, что допускают выбор ответа в очень широких пределах. Ответами в проективных методиках могут быть целостные рисунки или тексты. В этом случае опрашиваемые создают объекты авторского права.

6. Стандартизированное аналитическое наблюдение. При применении этого метода могут как иметь, так и не иметь место объекты авторского права.

7. Контент-анализ (анализ содержания). Эта техника применяется при наличии однозначно зафиксированного материала наблюдения. Подсчитывается частота появления определенных элементов (фактов, единиц анализа) в материале наблюдения, а затем по соотношению этих частот делаются психологические выводы. При появлении совершенной техники аудио- и видеозаписи приемы подобного анализа стали применяться к аудио- и видеолентам. Следует отметить, что такая видеозапись не является объектом авторского права, поскольку не пишется сценарий, по которому будет что-либо сниматься, а, напротив, происходящие события фиксируются независимо от оператора и иных лиц. Однако на аудиозапись возникают смежные права, поскольку последняя рассматривается как фонограмма (объект смежного права).

8. Психологическая беседа (интервью). Беседа представляет собой объект авторского права, права на который могут совместно принадлежать как интервьюируемому, так и лицу, которое берет интервью, если имеют место не односложные вопросы и ответы.

9. Ролевая игра. Особой разновидностью интерактивных методов, эффективных для диагностики детей, следует считать ролевую игру. В этом случае могут использоваться объекты авторского права для воплощения игры, а во время игры возможна артистическая деятельность ребенка, которая при записи будет охраняться как объект смежных прав. Постановка игры, если она осуществляется перед зрителями, будет также охраняться как объект смежных прав.

Как уже было сказано выше, законодательство предусматривает случаи свободного использования объектов авторского права. Таким образом, несмотря на то, что исключительное право в России признается, в ряде случаев можно использовать (воспроизводить, распространять) объект авторского права, не спрашивая разрешения у обладателя исключительного права. При проведении научных исследований в области психодиагностики, следует обратить внимание на положения ст. 1273, 1274 и 1275 ГК РФ. Многие ученые настолько увлечены своей работой, что научная деятельность осуществляется ими шире пределов, заданных работодателем. В таких случаях ученый имеет право воспроизводить чужие обнародованные произведения свободно на основании ст. 1273 ГК РФ в личных целях, т.е. в одном экземпляре для себя. Однако это не позволяет воспроизводить (тиражировать) некоторые задания, анкеты в нескольких экземплярах, чтобы апробировать их на пациентах. В личных целях копия произведения делается в одном экземпляре.

В научных целях можно свободно цитировать произведение в оригинале и в переводе в объеме, оправданном целью цитирования (подп. 1 п.1 ст. 1274 ГК РФ). Библиотеки могут свободно безвозмездно предоставлять книги, в том числе в цифровой форме, в последнем случае читатели должны работать в помещении библиотек (п. 2 ст. 1274 ГК РФ). Библиотеки и архивы могут свободно репродуцировать (ксерокопировать) от-

дельные статьи и малообъемные произведения, правомерно опубликованные в сборниках, газетах и других периодических изданиях, короткие отрывки из правомерно опубликованных письменных произведений (с иллюстрациями или без) по запросам граждан для использования в научных целях.

Если рассматривать образовательный процесс, то необходимо обратить внимание не только на вышеупомянутую ст. 1273 ГК РФ (свободное воспроизведение произведения в личных целях), но и на ряд положений ст. 1274 и 1275 ГК РФ. Поскольку положения ст. 1273 ГК РФ уже были раскрыты, рассмотрим положения ст. 1274 ГК РФ. В учебных целях допустимо свободное цитирование обнародованных произведений, например, при написании курсовых и дипломных работ. Допускается также свободное использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью; воспроизведение рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых правомерно опубликованных произведений без извлечения прибыли, кроме произведений, специально созданных для воспроизведения такими способами. Допускается также предоставление библиотеками обучающимся учебной литературы без договора с правообладателем, если эта литература предоставляется бесплатно. К образовательному процессу применимы положения ст. 1275 ГК РФ о репродуцировании библиотеками, касающиеся научных целей. Также образовательные учреждения могут осуществлять репродуцирование для аудиторных занятий, например, репродуцирование анкет, опросников, заданий, ключей к ним и т.п.

В правоприменительной практике можно указать на возможность цитирования при написании тех или иных работ, в частности, статей. Использование объектов авторского права при осуществлении психодиагностики в рамках производства по делам об административных правонарушениях, при производстве дознания, предварительного следствия, осуществлении судопроизводства допустимо без согласия правообладателя (ст. 1278 ГК РФ).