В Чертановский районный суд г. Москвы ул.Артековская, ЗА, г.Москва, 117556

От: ответчиков ИП Хохлов В. А. и ООО «Маякинфо»,

Истец: Боброва С. В.

Дело № 02-2583/2017

Возражение на исковое заявление

Истцом, Бобровой С. В., 04 мая 2017 года в Чертановский районный суд г. Москвы был подан иск к ответчикам ИП Хохлов В. А. и ООО «Маякинфо», в котором истец требует:

- Признать нарушение личных неимущественных и исключительных авторских прав.

- Взыскать с ответчиков компенсацию за нарушение исключительных авторских прав в размере 80 000(восемьдесят тысяч) рублей.

- Взыскать с ответчиков компенсацию вреда за использование моих авторских произведений с удаленным копирайтом в размере 40 000 (сорок тысяч) рублей

- Взыскать с ответчиков компенсацию морального вреда за нарушение личных неимущественнных прав в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

- Взыскать с ответчиков государственную пошлину в размере 3 900 (три тысячи девятьсот) рублей

С требованиями истца не согласны, считаем их не законными, не обоснованными и не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям:

1. Изложение точки зрения ответчика на обстоятельства дела.

Сайт вОтпуск.ру работает, как свободная информационно-справочная база данных предоставляющая пользователям различную информацию туристической тематики на безвозмездной основе. Сайт выполняет функции информационного посредника, и

позволяет всем заинтересованным пользователям размещать собственные материалы (новости, отзывы, фотографии, рассказы, комментарии, дополнения) на страницах сайта на добровольной и безвозмездной основе с целью поддержки и продвижения российских и зарубежных туристических объектов и продуктов. В качестве таких пользователей выступают также представители туристических объектов - отелей, музеев, выставок, регионов, курортов, авиакомпаний. На сайте возможно размещение рекламных материалов на основания и в соответствии с законодательством о рекламе, при этом вОтпуск.ру выступает в качестве рекламораспространителя, а лица, размещающие товарные предложения, являются по отношению к нему рекламодателями.

Пользователь, используя сервисы вОтпуск.ру, в частности, гарантирует, что является надлежащим правообладателем размещаемых на вОтпуск.ру фото и текстовых материалов и несет ответственность за их публикацию. Об этом прямо указано в Пользовательском соглашении (Приложение 1. Приложение 2), которое опубликовано на сайте и ссылка на которое присутствует на страницах, где пользователю предлагается опубликовать свои материалы. По этому принципу работают все социально ориентированные сайты форумы, социальные сети, видео и фото хостинга.

Порядок загрузки изображений для указанной в исковом заявлении страницы подтверждается скриншотами (Приложение 3 и Приложение 4). Так же прилагаем скриншот страницы другого объекта с добавленными пользователями описанием, отзывами и фотографиями (Приложение 5). То есть возможна ситуация, когда пользователь публикует не принадлежащие ему материалы. Это происходит, когда истинный правообладатель размещает свои материалы в свободном доступе и не защищает их от копирования. На это сайт уже не может никак повлиять. В результате получила распространение практика, когда недобросовестные правообладатели вместо того чтобы предпринять досудебные меры по восстановлению авторского права сразу предъявляют исковое заявление к владельцу сайта, очевидно намереваясь не пресечь нарушение, а получить **необоснованную** экономическую выгоду **за счет владельца** сайта.

В этом случае действия участников разбирательства попадают под Статью 1253.1 Г К РФ Особенности ответственности информационного посредника, в которой в частности говорится: п. 3 ст. 1253.1 ГК РФ информационный посредник, предоставляющий возможность размещения материала в информационно-телекоммуникационной сети, не несет ответственность за нарушение интеллектуальных прав, произошедшее в результате размещения в информационно-телекоммуникационной сети материала третьим лицом или по его указанию, при одновременном соблюдении информационным посредником следующих условий:

1. он не знал и не должен был знать о том, что использование соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, содержащихся в таком материале, является неправомерным;
2. он в случае получения в письменной форме заявления правообладателя о нарушении интеллектуальных прав с указанием страницы сайта и (или) сетевого адреса в Интернете, на которых размещен такой материал, своевременно принял необходимые и достаточные меры для прекращения нарушения интеллектуальных прав. Перечень необходимых и достаточных мер и порядок их осуществления могут быть установлены законом.

По существу дела можем сообщить следующее:

Фотографии к описанию достопримечательности загрузил анонимный пользователь. Поскольку у нас запрещена публикация иллюстраций с чужими логотипами, пользователь отрезал часть изображения или использовал уже измененные ранее фотографии.

На сайте вОтпуск.ру проводится модерация размещенного контента на соответствие правилам изложенным в Пользовательском соглашении. Но проверка авторства контента в данном случае не возможна, так как .отсутствуют достоверные инструменты такой проверки.

До получения судебной повестки владелец сайта не получал никаких письменных извещений от истца: e-mail сообщений на почту не поступало; обращений через форму обратной связи, размещенную на сайте, не поступало; заказных писем не поступало. После телефонного звонка в ООО «Маякинфо» фотографии были удалены с сайта по первому требованию без особых разбирательств, тем самым нарушения авторских прав было устранено, о чем истец упоминает в исковом заявлении.

Эти действия полностью соответствуют как Пользовательскому соглашению вОтпуск.ру так и Статье 15.7. Внесудебные меры по прекращению нарушения авторских и (или) смежных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети "Интернет", принимаемые по заявлению правообладателя. Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ (ред. от 19.12.2016) "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017)

Помимо этого, самого принципиального момента, просим суд принять во внимание следующее:

1. Подтверждение присутствия на сайте любого материала в виде распечатки скриншота без нотариального заверения является ничтожным и не может быть принято судом в качестве доказательства, так как подобный документ или изображение можно без труда подделать программными средствами. Процедура нотариального заверения интернет контента существует. Нотариусы оказывают подобные услуги,

1. Калькуляция иска является необоснованной:

* фотографии относятся к одному сюжету на одной интернет странице одним блоком и не могут рассматриваться как отдельные объекты авторского права с иском по каждому объекту.
* суммы по всем позициям необоснованно завышены.
* наличие морального вреда необоснованно. Никаких контактов между владельцем сайта и истцом не было. Так же не было никаких публикаций на сайте касающихся свойств фотографий. Сама публикация не может нанести вред.

1. В данном случае речь идет об интересном музее в нижегородской области. Музей очень заинтересован в освещении его деятельности в новых посетителях в туристах Сайт вОтпуск.ру, как информационная площадка, этому способствует не получая прямой финансовой выгоды или платы за рекламу от музея. Но, видимо, истцу, важнее получить компенсации, а не рассказать о месте, где его так тепло принимали.

Таким образом, считаем, что в удовлетворении требований, заявляемых истцом, ему необходимо отказать, поскольку удовлетворение его иска противоречит п. 3 от. 1253.1

ГК РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь нормами действующего законодательства Российской Федерации, Просим суд:

1. Отказать истцу, Бобровой Светлане Викторовне, в удовлетворении заявляемых им исковых требований в полном объёме
2. Приобщить данное возражение на исковое заявление по делу № 02-2583/2017 к прочим документам, участвующим в судебном разбирательстве

К возражению прилагаем следующие документы:

1. Копия возражения на иск по количеству участников в судебном разбирательстве.

2. Копии документов, подтверждающих возражения ответчика на иск:

* Текст Пользовательского соглашения (Приложение 1),
* Скриншот Пользовательского соглашения, подтверждающий его размещение на сайте (Приложение 2);
* Скриншот страницы с размещенной на ней ссылкой для закачки фотографий с описанному объекту (Приложение 3);

- Скриншот страницы с формой добавления фотографии к объекту пользователем и ссылкой на Пользовательское соглашение (Приложение 4);

- Скриншот страницы с добавленными пользователями фотографиями, дополнениями и отзывами (Приложение 5).