
Д. П. Корчагина

аспирант кафедры правового обеспечения управленческой деятельности
МИУ МГИМО (У) МИД РФ

ПОНЯТИЕ СВОБОДЫ ТВОРЧЕСТВА В ПРАВЕ

D. Korchagina

THE NOTION OF FREEDOM OF CREATIVITY IN THE LAW

In accordance with the Article 44 of the Constitution of the Russian Federation everyone shall be guaranteed the freedom of literary, artistic, scientific, technical and other types of creative

activity, and teaching. This article is devoted to analysis of the problems of implementation of the freedom of literary, artistic, scientific, technical and other types of creative activity in our country

Культурные права человека - особый комплекс прав и свобод человека, представляющих собой гарантированные конституцией или законом возможности человека в сфере культурной и научной жизни¹.

Культурные права человека включают как социальные (право на образование), так и личные (свобода творчества) права и свободы.

Свобода творчества - одно из основных культурных прав человека, разновидность свободы выражения², стала закрепляться в конституциях сравнительно недавно. Охватывает свободу литературного, художественного, научного, технического и иных видов творчества, а также свободу преподавания (академическая свобода).

Понятия творчество и самореализация отражают движущую силу, определяющую развитие общества. Она входит в жизни каждого из нас и ведет нас по пути жизни. Она входит в жизнь общества и слагает наши жизни. Можно быть творцом своей жизни, направляя свое развитие по новому пути или копировать известный путь. Известное сковывает разум и его продукты, в том числе и судьбу человека. Можно стать хорошим политиком или бизнесменом, хорошим другом или целителем, копируя других. Можно стать самим собой и реализовать себя по-новому в одном из этих направлений. По выбранному нами направлению может следом пойти линия развития общества.

Можно сказать наверняка, что без свободы творчество резко ограничивается. Представляется, что в обществе, где большинство ведет жизнь, исходя из его интересов и шаблонов, даже самое маленькое освобождение от этого, ведет к пере-

становке событий и действий. Действия одних людей обусловлены потребностями других. Если бизнесмен направит свои действия в область неинтересную обществу, то он может «прогореть». Если поэт или художник сотворят вещи неинтересные, то им не на что будет содержать семью. В исключительных случаях выдающемуся человеку удастся своей идеей, действием или произведением захватить внимание общества и направить его развитие в новом направлении. Эти люди более свободны в своих действиях. Направление развития общества могут изменить люди сильные или те, кому нечего терять. Области изменений могут быть разные: отношения, производство и товарообмен, реклама и боевые искусства, поэзия и проза, взаимоотношения полов, духовное развитие и религия. Мне представляется, что важно осознать, что человек, устремленный в творчество, может изменить общество силой своего устремления. Он должен быть готов к сопротивлению того, что не хочет меняться, примером тому является жизнь и смерть Джордано Бруно или Ломоносова, Эйнштейна, Эдисона, Форда. Этих людей соединяют общие черты - вера в свой выбор и свои силы, устремленность и собранность. Эти черты давали им энергию для более свободного творчества, преобразившего общество.

Творчество есть процесс человеческой деятельности, создающий качественно новые материальные и духовные ценности. Оно характеризует человеческую личность в высшем ее проявлении; в творчестве человек выражает себя, находит в нем удовлетворение и смысл бытия. Творение идей или предметов происходит часто под

¹ Румянцев О.Г., Додонов В.Н. Юридический энциклопедический словарь - М., 1997

² Большой юридический словарь / Под ред. А.Я. Сухарева, В.Е. Крутских. -М., 2002

влиянием социальной необходимости и для других людей, а не только для данной личности. Но творчество немислимо без личности, его физиолого-биологической и генетической организации индивидуума. Оно невозможно без органов чувств, без рассудочного мышления³.

Рассмотрение творчества отдельной личности приводит к выводу, что хотя в личности ведущую роль играет социальный фактор, она в своем генезисе и в детерминированности своих проявлений выступает как социально-природное образование. Как справедливо отмечает Л. П. Буева⁴, человек - особое биологическое существо, способное выжить, сохранить и защитить свою жизнь, обеспечить физическое здоровье и нормальное функционирование за счет того, что его жизнь протекает в специфической среде, имеющей как бы три формы, три измерения. Этими составляющими специфическую «экологию человека» являются природа, социум и культура. Социальная среда, как и природная, задавала функциональную парадигму действия человека. Развитие социальных и технических систем деятельности побуждало организм к формированию специфических способностей, потребностей, мотиваций и стимулов, для реализации которых использовался и тренировался потенциал биологических возможностей.

Упрощенчески-материалистическое понимание свободы воли человека, связывающее его только с необходимостью, даже познанной, фактически лишает человека этой свободы. Французский философ П. Гольбах отмечал: «Во всех своих поступках человек подчиняется необходимости... его свобода воли есть химера»⁵. По Бюхнеру, свобода - это свобода человека со связанными руками, свобода птицы в клетке. Действительно, если все однозначно необходимо, если нет случайностей, возможностей, если человек действует как автомат, то не останется места для свободы. Даже если человек познает необходимость чего-либо, то это познание тоже не меняет положения. Преступник, находящийся в тюрьме и познавший эту необходимость, не становится от этого свободным.

Имеется и другая трактовка свободы, противоположная первой. Свобода, считают, - это «возможность поступать так, как хочется. Свобода - это свобода воли. Воля по своей сущности - всегда

свободная воля»⁶. Но как быть с абсолютной свободой, провозглашаемой некоторыми теоретиками-философами? Наличие такой свободы сомнительно.

Одной из наиболее разработанных концепций свободы является экзистенциальная концепция Н.А. Бердяева («Философия свободы», «Философия свободного духа», «Дух и реальность», «О рабстве и свободе человека», «Царство духа и царство кесаря» и др.). Он считает, что связь свободы с природной или социальной необходимостью лишает подлинную свободу всякого смысла. Материальный мир причинен, принудителен, а подлинная свобода безосновна. Свобода не есть только выбор возможности (такой выбор тоже принудителен), свобода есть творчество, созидание ранее не бывшего. «Определение свободы как выбора есть еще формальное определение свободы. Это лишь один из моментов свободы. Настоящая свобода обнаруживается не тогда, когда человек должен выбирать, а тогда, когда он сделал выбор. Тут мы приходим к новому определению свободы, свободы реальной. Свобода есть внутренняя творческая энергия человека. Через свободу человек может творить совершенно новую жизнь - новую жизнь общества и мира. Но было бы ошибкой при этом понимать свободу как внутреннюю причинность. Свобода находится вне причинных отношений. Причинные отношения находятся в объективированном мире феноменов. Свобода же есть прорыв в этом мире»⁷. «Творчество, - пишет он, - не есть только придание более совершенной формы этому миру, оно есть также освобождение от тяжести и рабства этого мира. Творчество не может быть лишь творчеством из ничего, оно предполагает материал мира. Но в творчестве есть элемент «из ничего», т. е. из свободы иного мира. Это значит, что самое главное и самое таинственное, самое творчески новое идет не от «мира», а от духа»⁸. Творческий акт человека не есть только перегруппировка и перераспределение материи мира и не есть только эманация, истечение первоматерии мира, не есть также лишь оформление материи в смысле налагания на нее идеальных форм. В творческий акт человека, указывает Н. А. Бердяев, привносится новое, не бывшее, не заключенное в данном мире, прорывающееся из иного плана мира, не из вечно данных

³ Лук А. Н. Творческие способности: истоки и методы поиска. Аналитический обзор // Проблемы научного творчества. Вып. 3. М.: ИНИОН АН СССР, 1983. С. 49.

⁴ Буева Л. П. Человеческая жизнь в социокультурном аспекте // Совещание по философским проблемам современной медицины. Сборник материалов. М., 1997. С. 20.

⁵ Гольбах П. Здравый смысл. М., 1941. С. 60.

⁶ Философский словарь. Пер. с нем. Ред. Г. Шмидт. С. 523.

⁷ Бердяев Н. А. Царство духа и царство кесаря. М., 1995. С. 325.

⁸ Там же

идеальных форм, а их свободы, не из темной свободы, а из просветительной свободы. Свобода неотрывна от творчества. Лишь свободный творит. «Свобода и творчество говорят о том, что человек не только природное существо, но и сверхприродное. А это значит, что человек не только физическое существо, но и не только психическое существо, в природном смысле слова. Человек - свободный, сверхприродный дух, микрокосм... Свобода есть мощь творить из ничего, мощь духа творить не из природного мира, а из себя. Свобода в положительном своем выражении и утверждении и есть творчество»⁹.

В концепции свободы Н. А. Бердяева ценным является обоснование того, что подлинная, действительная свобода есть прежде всего, творчество. И какой бы момент свободы мы ни имели в виду - выбор ли возможности в материальном мире или создание новой ситуации, - везде мы обнаруживаем творчество человека.

В детерминистской философии свобода понимается как способность человека действовать в соответствии со своими интересами и целями, опираясь на познание объективной необходимости. Антонимом термина «свобода» в таком случае выступает «принуждение», т. е. действие человека под влиянием каких-либо внешних сил, вопреки своим внутренним убеждениям, целям и интересам.

Это противопоставление свободы принуждению принципиально важно, поскольку принуждение не тождественно необходимости. На этот момент обращал внимание Б. Спиноза. «Вы не полагаете, - писал он своему оппоненту, - никакого различия между необходимостью и принуждением, или насилием. Стремление человека жить, любить и т.п. отнюдь не вынуждено у него силой, и, однако, оно необходимо...»¹⁰ «Я называю свободной такую вещь, которая существует и действует из одной только необходимости своей природы; принужденным же я называю то, что чем-нибудь другим детерминируется к существованию и к действию тем или другим определенным образом»¹¹. То, что свобода и необходимость не являются антиподами, предполагает признание возможности существования свободы без отказа от необходимости.

Т.П. Григорьева говорит о двух типах зависимостей, которые противоположны друг другу. Это - рабская зависимость и зависимость творческая, свободная. Именно творческая зависимость

и есть истинная свобода, свобода творчества; это есть зависимость не унижающая, подавляющая личность, а зависимость обогащающая, развивающая, соединяющая человека с Универсумом для совершенствования человека и мира. Лучше всего показать это на примере творчества величайших поэтов, творцов прекрасного¹².

Чем выше уровень сознания, т.е. чем органичнее человек слит с Универсумом, тем точнее выбор в пользу добра и света, тем свободнее человек в своём творческом отношении к миру. Суть же творчества - совершенствование человека и окружающей человека жизни. Совершенствуя себя, человек совершенствует и жизнь, саму Вселенную. Более совершенное окружение человека создаёт условия и для совершенствования человека. Осознание этой взаимосвязи делает человека более свободным. Поэтому расширение сознания - главная задача, которую должно решить на современном этапе своего развития человечество и каждый человек. Это и основная задача системы образования и воспитания: готовить свободных творческих личностей.¹³

Реальное свободное действие человека выступает, прежде всего, как выбор альтернативных линий поведения. Свобода есть там, где есть выбор: выбор целей деятельности, выбор средств, ведущих к достижению целей, выбор поступков в определенной жизненной ситуации и т.д. Познавая законы природы и общества, человек становится способным выделять и различные возможности; он может сознательно влиять и на создание тех условий, при которых может реализоваться та или иная возможность. Соответственно перед ним встает и проблема выбора: какая возможность должна быть реализована посредством его деятельности?

Одним из аспектов проявления человеческой свободы является способность человека преобразовывать окружающий его мир, его способность преобразовывать самого себя и тот окружающий социум, частью которого он является. Предпосылка этой способности творить самого себя также возникает еще на досоциальном уровне эволюции материи с возникновением систем с органической целостностью. «В точках перехода от одного состояния к другому развивающийся объект обычно располагает относительно большим числом «степеней свободы» и становится в условия необходимости выбора из некоторого количества возможностей, относящихся к изме-

⁹ Бердяев Н. А. Философия свободы. Смысл творчества. М., 1989. С. 370.

¹⁰ Спиноза Б. Избранные произведения. В 2 т. М., 1957. Т. II. С. 584-585.

¹¹ Там же. С. 591.

¹² Григорьева Т.П. От гармонии к хаосу. «Культура и время». М.: МЦП 2002 - N 3 - С.95.

¹³ Григорьева Т.П. От гармонии к хаосу. «Культура и время». М.: МЦП 2002 - N 3 - С.96.

нению конкретных форм его организации. Все это определяет не только множественность путей и направлений развития, но и то важное обстоятельство, что развивающийся объект как бы сам творит свою историю»¹⁴.

Свобода есть творчество, «созидание ранее не бывшего». Современное человечество выбрало путь разрушения и жадной погони за богатством и необузданными наслаждениями. В то время как «истинная свобода - это свобода творчества, направленная на улучшение жизни. Истинный творец всегда свободен. Свобода творчества всегда подавлялась властью имущими, так как мешала им творить свою эгоистическую волю. Но свобода творчества пребудет всегда, ибо она изначально, она является главнейшим законом мироздания»¹⁵.

Все сказанное выше позволяет утверждать, что в рамках общей концепции детерминизма свобода может быть определена как высшая форма самодетерминации и самоорганизации материи, проявляющая себя на социальном уровне ее движения.

Гражданские (личные) конституционные свободы в своем подавляющем большинстве являются правами человека. Они гарантируют реализацию важнейших индивидуальных жизненных потребностей человека и в своей основе осуществляются самостоятельно.

Принципиально важно отметить прогрессивное значение норм Конституции РФ, относящихся к авторскому праву как важнейшей составляющей интеллектуальной собственности. Авторское право, согласно общепризнанным нормам и принципам международного права, является важнейшим средством обеспечения свободы личности, а стало быть, и демократии, в целом.

Конституция РФ среди принципов духовно-культурных отношений провозглашает человека высшей ценностью, утверждает политический и идеологический плюрализм, свободу творчества, право на участие в культурной жизни, свободу печати и информации, свободу мысли и слова, свободу совести и вероисповедания.

Изменение функции знания и культуры в цивилизации конца XX века привело к резкому увеличению масштабов использования результатов интеллектуальной деятельности. Творения человеческого разума приобрели значение одно-

го из важнейших видов объектов экономического оборота. Возникла настоятельная потребность в осуществлении государством регулирующей, координирующей, законодательной функций в данной области, в обеспечении внутригосударственной защиты и международно-правовой охраны авторских прав.¹⁶

Наиболее важной задачей было четкое определение того, что принадлежит одному лицу, а что другому; кто, на что имеет право. Решение этой задачи могло обеспечить только государство. Осуществление правового регулирования, установление правил, ориентиров для человеческого поведения, предложение законных способов достижения правомерных целей - и дальнейшее подчинение человеческого поведения руководству этих правил, осуществление охраны отвечающих их требованиям общественных отношений являются основными задачами всякого цивилизованного государства. «Закон есть ... общее обещание государства», «где нет норм права, там все должно рассматриваться как бы с подозрением» - считали римские юристы, а философ Джон Локк писал, что «свобода людей, находящихся под властью государства, заключается в том, чтобы иметь постоянное правило для жизни, единое для каждого члена общества и установленное государственной властью, созданной в нем; это - свобода следовать своим собственным желанием во всех случаях, когда реализация этих желаний не приводит к нарушению закона, и не быть зависимым от непостоянной, неопределенной, неизвестной, самовластной воли другого человека»¹⁷. С другой стороны, можно рассматривать право как совокупность гарантий, которые предоставляются государством, как «способность обязывать других»¹⁸ (И. Кант).

Происхождение термина «интеллектуальная собственность» обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века. Первоначально считалось, что патент или исключительное право на использование произведения представляются собой договор между обществом и изобретателем (автором): общество защищает правообладателя, гарантируя ему вознаграждение за обнародование изобретения (произведения искусства) и соглашаясь обеспечивать его беспрепятственное и монопольное использование в промышленных или коммерческих целях.

Именно на теорию естественного права опи-

¹⁴ Блауберг И. В., Садовский В. Н., Юдин Э. Г. Системный подход в современной науке // Проблемы методологии системного исследования. М., 1970. С. 44.

¹⁵ Его Святейшество Далай-лама XIV. Этика для нового тысячелетия. Санкт-Петербург, 2001. С. 19.

¹⁶ Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. - М.: "Теис". 1996. С. 11.

¹⁷ Нерсесянцев К. С. История политических и правовых учений. Москва, 1990. - 421 с.

¹⁸ Кант И. Основы метафизики нравственности // Кант И. Соч.: В 6 т. Т. 4 (1). М., 1965. С. 260.

ралась традиция проприетарного подхода к авторскому и патентному праву, получившая наиболее последовательное развитие в трудах французских философов-просветителей. В соответствии с данной теорией право создателя любого творческого результата, литературного произведения или изобретения является его неотъемлемым, «природным» правом, возникает из самой природы творческой деятельности и «существует независимо от признания этого права государственной властью»¹⁹. Возникающее у творца право на достигнутый им результат рассматривалось как аналогичное праву собственности, возникающему у лица, трудом которого создана материальная вещь.

Современное право принципиально воздерживается от вмешательства во «внутреннюю жизнь» личности так же, как и от вторжения в сферу интимных отношений между людьми: «право имеет дело только с внешним миром, но не с душевным». Пока мысль не выражена, она для права просто не существует. Нельзя заставить человека мыслить, творить. Можно лишь создать такие условия, чтобы возникла возможность мышления, творчества. Без определенных условий такая возможность появиться не может. Но сам процесс творчества всегда остается за пределами действия правовых норм.

Но как только результат творчества приобретает объективную форму, вступают в действие нормы права, «обеспечивающие общественное признание этого результата, устанавливающие правовой режим соответствующего объекта и охрану прав и законных интересов его творца». Результаты интеллектуальной деятельности могут становиться объектами правоотношений только тогда, когда они облекаются в какую-либо объективную форму, обеспечивающую их восприятие другими людьми. Так, обязательным основанием для предоставления авторско-правовой охраны является внешнее выражение «замысла» автора в той или иной объективной форме. При этом не имеет значения, зафиксированы ли идея, образ, мысль на материальном носителе или просто оглашены «в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи»²⁰. До тех пор, пока замысел автора не стал доступен для восприятия других людей, объекта охраны просто не существует.

Именно объективно выраженный результат интеллектуальной деятельности может участвовать в экономическом обороте, становиться това-

ром, функционировать на рынке. Такой объект должен и может быть защищен государством, обществом, правом.

Авторское право в своей основе является юридическим выражением осознания государством важности сохранения культуры для сохранения и развития общества. Поддержка и защита творчества, охрана результатов интеллектуальной деятельности непосредственно связаны с защитой свободы личности, прав человека. Однако необходимо учитывать «двойственную реальность», характерную для авторского права, - не только культурную («духовную»), но и экономическую. Необходимо считаться не только с «моральными соображениями», но и с политическими факторами, социальными проблемами, смотреть на каждое явление не только с юридической стороны, воспринимать действительность такой, какова она есть, а не такой, какова она могла бы быть. Для современности характерно не только усиление защиты личных немущественных («моральных») авторских прав, но и одновременно дальнейшая «коммерциализация» имущественных («экономических») прав.

Способствуя созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивая правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепляя за авторами права на использование созданных ими произведений и получение доходов от такого использования, авторское право одновременно создает условия для использования произведений в интересах общества, в целях образования и просвещения, ознакомления самой широкой аудитории с культурным наследием и новыми творческими достижениями. Историю законодательства об авторском праве на протяжении трех последних столетий можно рассматривать как поиск разумного баланса интересов, своего рода «социального контракта» между автором и обществом, как непрерывный ряд попыток «сбалансировать» потребности общества в свободном потоке идей и знаний с заинтересованностью автора в справедливом вознаграждении за творческий труд. Во всяком случае, именно на такой основе происходил перевод на юридический язык социально-политических и экономических требований.

Для коммерческого использования произведения чаще всего необходимо наличие определенной организации, принимающей на себя, в расчете на соответствующие доходы, доведение

¹⁹ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996. С. 10

²⁰ Ст. 4 Закона РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (с изменениями от 19 июля 1995 г.)

этого произведения до тех, для кого оно предназначается: читателей, зрителей, слушателей. Авторское право исторически возникло в качестве специфического средства правовой охраны интересов издателей и книготорговцев, защищая интересы издательства через защиту интересов автора.

В современном мире тиражирование материальных носителей объектов авторского права сформировалось в крупную отрасль индустрии с рядом подотраслей: выпуск книг и кинофильмов, программного обеспечения и компьютерных игр, аудио- и видеозаписей. В некоторых странах проводились специальные исследования, в результате которых было выявлено, что доля валового национального продукта, приходящаяся на производства, основанные на авторском праве, колеблется между тремя и семью процентами. На «индустрию авторских прав» в 1991 году в США приходилось примерно пять с половиной процентов валового внутреннего продукта. Этот вклад в общественное производство страны превышает вклад любой обрабатывающей отрасли, включая производство самолетов, электронного и другого промышленного оборудования. Следует также учитывать эффект «вторичной отдачи» авторского права, наличие огромного числа базирующихся на нем производств.

Объекты авторского права играют в жизни общества не менее важную роль, чем объекты патентного права. Из всех видов интеллектуальной собственности торговля именно «авторскими правами», а не патентами или товарными знаками, приносит в США наибольшие прибыли.

Сама возможность передачи имущественных прав не только отвечает интересам организационных пользователей, но и укрепляет всю систему авторских и смежных прав, что косвенно улучшает материальное положение самих авторов и иных правообладателей.

Экономическая сторона авторского права включает также имущественные авторские правомочия, защищающие автора от экономического диктата партнеров (издателей, продюсеров). Особенности творческих профессий требуют действенных законодательных норм, способствующих социально-экономической интеграции авторов в общество. Современные писатели, художники, артисты нуждаются в особых формах стимулирования их деятельности и защиты их интересов, в такой системе социального обеспечения и в таких нормах гражданского, трудового, налогового права, которые принимают во

внимание их низкий и непостоянный доход, «уязвимость» их позиций в качестве субъектов рыночных отношений. Большинство современных государств не только осуществляет контроль за соблюдением прав и охраняемых законом интересов авторов и иных правообладателей, но и устанавливает некоторые минимальные стандарты, которых обязаны придерживаться все участники сделок, связанных с использованием авторских и смежных прав.

Именно государство призвано поддерживать «неустойчивое равновесие» между правами личности и интересами общества, между тем, что относится к сфере культуры, и тем, что относится к сфере коммерции. Государство, охраняя «скорлупу собственности» может и должно способствовать созданию условий для занятия творческим трудом, интеллектуальному расцвету, поддержанию «пламени гения топливом интереса» (А. Линкольн).²¹

Законодательная функция государства позволяет обеспечить развитие нормативно-правовой базы, призванной служить надежной «юридической оболочкой» для соответствующих отношений. Правовыми нормами, составляющими институт авторского права и смежных прав, регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права). Объединение в едином правовом институте двух указанных групп норм объясняется зависимостью возникновения и осуществления смежных прав от прав авторов творческих произведений, а также урегулированностью соответствующих отношений единым законом.

В России к настоящему времени создана в основном правовая база для охраны авторских и смежных прав. В то же время отсутствие полноценной систематизации приводит к «усложненности» действующего законодательства, содержащего очень сложные по своей структуре нормы, закрепляющие сразу целый комплекс исключительных прав, исключений из них, а в ряде случаев еще и исключения из этих исключений. «Пиратство» составляет единую проблему во всех областях интеллектуальной собственности. «Вянием современности» является универсализация охраны разных видов интеллектуальной собственности. По этому пути, как представляется, должна идти и Россия.

¹⁴ Блинец И. А. Основы регулирования интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М.: ИНИЦ Роспатента, 2003. С. 11.