

ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЕ РАБОТЫ УЧАЩИХСЯ

В разделе публикуются исследовательские работы школьников, выполненные в самых разных областях знаний. В журнале представлены исследования участников различных всероссийских конкурсов и конференций. Работы прокомментированы учёными-специалистами в данных областях науки. Цель комментария — обратить внимание читателя как на сильные, так и на слабые стороны публикуемой работы; на различные методические и содержательные аспекты проведённого исследования

Исторический анализ необходимости создания институтов защиты авторского и смежного права. Соотношение авторского и смежного права: особенности, способы защиты, долговечность. Государственная политика по защите авторских прав.

Всероссийская олимпиада

Охрана и защита авторских и смежных прав

Автор: Смирнова Юлия,

11 класс МОУ СОШ № 1 г. Неи, Костромская область

Научный руководитель:

Ширяева Нина Валентиновна,

учитель истории и обществознания, заведующая кафедрой социально-экономических дисциплин

Человеческое общество в результате своей деятельности создаёт определённый продукт: духовный и материальный. На протяжении тысячелетий отношения его производства, потребления и распределения обзаводились своей регулятивной системой. Регулировалось, прежде всего, право собственности на материальный продукт как первичный для выживания общества. Но по мере развития духовного производства и появления уникальных продуктов творчества человек стал всё больше осознавать необходимость защиты продуктов нематериального производства, ведь затраченные на них силы порой превышают усилия, затраченные на создание продукта материального, и, следовательно, требуют вознаграждения. Но право на вознаграждение за продукт невозможно получить без права на сам продукт. Издревле творцы сами пытались решить данную проблему. Например, инженеры Средневековья делали в своих чертежах ошибки, защищая их тем самым



Издревле творцы сами пытались решить данную проблему. Например, инженеры Средневековья делали в своих чертежах ошибки, защищая их тем самым от возможности плагиата. Такая практика самозащиты не всегда была успешна, она тормозила развитие науки и культуры. Это рождало собой необходимость создания институтов защиты авторского и смежного права.

от возможности плагиата. Такая практика самозащиты не всегда была успешна, она тормозила развитие науки и культуры. Это рождало собой необходимость создания институтов защиты авторского и смежного права.

Примером необходимости их является история вопроса об авторстве сказки «Конёк-Горбунок». Все мы читали это знаменитое произведение Петра Павловича Ершова, восхищались необычайной лёгкостью слога, красотой рифмы, неординарностью изложения и захватывающим сюжетом. Прекрасное безо всяких сомнений произведение. Но вот только кто его автор? Неужели господин Ершов, не написавший после своего блистательного дебюта ни работы? Многие современные учёные сомневаются в том, что автором знаменитого «Конька-Горбунка» является П.П. Ершов. Современные учёные-лингвисты подозревают, что сказку написал вовсе не он, а сам А.С. Пушкин. На это указывает ряд фактов: например, то, что произведение написано «пушкинским» слогом и размером стихотворной рифмы. Но в то же время произведение по сути дела является политическим и остросоциальным, ведь там в завуалированной форме критикуется правление царя, политика, им проводимая. Так что есть все основания полагать, что П.П. Ершов всё же является автором произведения. Но кто же точно является законным автором данного памятника русской культуры, осталось для грядущих поколений загадкой, разгадать которую со стопроцентной уверенностью вряд ли когда-либо удастся. Вот ярчайший пример значимости авторского и смежного прав и механизмов их защиты.

Авторское право — это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные права и обязанности, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства.

Под авторским правом понимаются права, возникающие у автора, а в некоторых случаях и у других лиц (соавторов) при создании им произведения.

В настоящее время в соответствии со ст. 1255 ГК РФ к авторским правам относятся:

- исключительное право на произведение — право на результат интеллектуальной деятельности;
- право авторства — право признаваться автором произведения;
- право автора на имя — право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под псевдонимом или анонимно;
- право на неприкосновенность произведения — недопустимость внесения изменений в произведение без согласия автора;
- право на обнародование произведения — право сделать произведение доступным для всеобщего сведения путём опубликования, публичного показа, исполнения и т.д.

В некоторых случаях, также предусмотренных Кодексом, к авторским правам ещё относятся право на вознаграждение, на отзыв, право следования, доступа к произведениям изобразительного искусства. Автором результата интеллектуальной деятельности признаётся гражданин, творческим трудом которого был создан этот результат. Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внёвшие личного творческого вклада создание такого результата, в том числе оказавшие его автору техническое, консультативное, организационное или материальное содействие или помощь, либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль над выполнением таких работ. Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен. Права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух или более граждан (соавторство), принадлежит соавторам совместно. Авторские права — это имущественные и личные неимущественные права.

Смежные права — это права на результаты исполнительской деятельности. Смежные права не носят самостоятельного и независимого характера, поскольку в большинстве случаев они неотделимы от процесса создания и использования первоначального авторского произведения либо объекта смежных прав. Вместе с тем они могут существовать независимо от авторских прав, например, когда автор неизвестен или произведение вообще не охраняется авторским правом. Также возможен и пограничный случай, то есть когда исполнитель делает акцент на определённых сторонах авторского произведения, проигнорированных самим автором, придавая ему дополнительную ценность. Что же касается смежных прав производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания, то здесь безусловным критерием выделения их в отдельные виды смежных прав, по мнению большинства учёных-цивилистов, является технический, вспомогательный, посреднический характер деятельности указанных субъектов по доведению произведений до широкой публики. То есть, если авторская деятельность — это творческая деятельность, то смежные права имеют исполнители и распространители.

К смежным правам относятся:

- право на исполнение — исключительное право на исполнение, право признаваться автором исполнения, право на указание своего имени на экземплярах фонограммы, право на неприкосновенность исполнения, т.е. защиту исполнения от всякого искажения;
- право на фонограмму — исключительное право изготовителя на фонограмму, право на указание своего имени на эк-

Права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух или более граждан (соавторство), принадлежит соавторам совместно. Авторские права — это имущественные и личные неимущественные права.

Смежные права — это права на результаты исполнительской деятельности. Смежные права не носят самостоятельного и независимого характера, поскольку в большинстве случаев они неотделимы от процесса создания и использования первоначального авторского произведения либо объекта смежных прав.



Права исполнителя, как и права вещательных организаций, действуют в течение 50 лет после первого исполнения, постановки или передачи в эфир. Исключение составляют право на имя и на защиту исполнения от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. Эти права охраняются бессрочно.

земплярах, право на защиту фонограммы от искажения при её использовании, право на обнародование фонограммы;

- право организаций эфирного и кабельного вещания — право использовать сообщение в эфир любыми не противоречащими закону способами;
- право изготовителя базы данных — право извлекать из базы данных материалы и использовать их в любой форме и любыми способами, также право на указание своего имени на экземплярах.
- право публикатора на произведение науки, литературы и искусства — исключительное право на обнародование, право на указание своего имени на экземплярах.

Исполнителям в отношении их исполнений или постановок принадлежат исключительные смежные права: личные неимущественные — право на имя, право на защиту исполнения или постановки; имущественные — право на использование исполнения или постановки в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования исполнения или постановки. Владелец смежных прав вправе использовать результат своей деятельности по своему усмотрению любым законным способом. Он может разрешить или запретить другим использование такого результата, однако отсутствие запрета не считается согласием. Смежные права возникают в силу факта создания результата интеллектуальной деятельности. Исполнитель имеет исключительное право использовать и разрешать использовать исполнение путём воспроизведения. Это право он может передать по договору производителю фонограммы либо организации эфирного или кабельного вещания. В таком случае договор производителя фонограммы либо организации эфирного или кабельного вещания с исполнителем должен устанавливать объём переданных прав. При этом следует учитывать, что прямо не переданные по договору права исполнителя считаются переданными.

Права исполнителя, как и права вещательных организаций, действуют в течение 50 лет после первого исполнения, постановки или передачи в эфир. Исключение составляют право на имя и на защиту исполнения от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. Эти права охраняются бессрочно.

Наряду с обладателями таких прав, ими могут воспользоваться и их правопреемники, в том числе наследники.

Законодательство РФ предоставляет авторам и иным правообладателям достаточно широкий спектр способов защиты их прав. Под способами защиты обычно понимают предусмотренные законодательством средства, с помощью которых могут быть достигнуты: пресечение, предотвращение, устранение нарушений права, его восстановление и (или) возмещение потерь,

вызванных нарушением права. Способы защиты авторских прав в зависимости от того, к области каких правовых отношений они относятся, могут быть разделены на гражданско-правовые, административно-правовые и уголовно-правовые.

В гражданском законодательстве можно выделить два уровня регулирования способов защиты гражданских прав.

Первый уровень заключается в определении таких способов защиты, которые носят универсальный характер и могут быть применены для защиты любого субъективного гражданского права. Данные способы перечислены в ст. 12 ГК РФ. К ним относятся: признание права, самозащита права, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда. Второй уровень представляет собой установление законом способов, применяемых для защиты только определённых видов гражданских прав или для защиты от определённых нарушений. Применительно к нарушениям авторских прав такие способы предусмотрены ст. 1301 ГК РФ. Между тем, сравнительный анализ указанных норм гражданского законодательства, судебной практики свидетельствует о том, что из обычно используемых способов защиты авторских прав лишь три прямо не закреплены в ст. 12 ГК РФ (взыскание дохода, выплата компенсации, публикация судебного решения в целях защиты репутации).

Анализируя способы защиты, можно отметить, что исходными для применения являются нормы пунктов 1, 2 ст. 48 и абз. 1 п. 1 ст. 49 Закона, согласно которым за нарушение предусмотренных данным Законом авторских прав наступает гражданская, административная и уголовная ответственность. Физическое или юридическое лицо, которое не выполняет требований Закона, является нарушителем авторских прав, и в отношении него могут быть применены гражданско-правовые и иные меры защиты.

Наиболее действенными и востребованными практикой являются три способа защиты авторских прав: возмещение убытков, взыскание незаконно полученного дохода и выплата компенсации.

В сфере защиты авторских прав потерпевшие гораздо чаще требуют взыскать не реальный ущерб, а упущенную выгоду, которая могла бы быть получена правообладателем в условиях нормальной реализации принадлежащих ему исключительных прав. Поскольку доказать наличие убытков и документально обосновать их размер, особенно в части упущенной выгоды, бывает не всегда просто, законодательство предоставляет возможность требовать взыскания с нарушителя либо всего дохода, полученного им вследствие нарушения авторских прав, либо требовать выплаты компенсации по своему усмотрению.

Наиболее действенными и востребованными практикой являются три способа защиты авторских прав: возмещение убытков, взыскание незаконно полученного дохода и выплата компенсации.



В настоящее время авторам очень трудно защитить свои права. Можно более подробно рассмотреть действия автора по защите своих прав.

В случае нарушения авторских или смежных прав лицо может обратиться с иском в суд, либо обратиться в правоохранительные и контролирующие органы: арбитражный суд, третейский суд, органы прокуратуры, органы дознания, органы предварительного следствия в соответствии с их компетенцией.

В настоящее время в России созданы и создаются различные общества по коллективному управлению правами, а также различного рода юридические бюро, организации, которые в соответствии с уставом или на договорной основе за определённое вознаграждение или без такового готовы (или обязаны) представлять интересы автора в различных структурах в целях защиты его прав.

Для борьбы с контрафактным использованием произведений, правовое регулирование предусматривает регламентацию применения технических средств защиты авторских прав. Закон об авторском праве дополнен ст. 48, согласно которой под техническими средствами защиты авторского права, следует понимать любые технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведениям, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным обладателем исключительных прав в отношении произведений. Например, аппаратные средства, делающие невозможным копирование, содержимого DVD-диска на жёсткий диск компьютера или иное устройство. Недоработкой является то, что в данной статье упомянуты лишь технические устройства или их компоненты и ничего не сказано о программных средствах защиты авторских прав, тем более что они используются, как правило, в комплексе.

Сфера применения способов защиты авторского права нуждается в уточнении. Одни авторы полагают, что предусмотренные способы защиты применяются только к случаям внедоговорного нарушения исключительных авторских прав. По мнению других специалистов, указанные положения могут быть использованы и при защите нарушенных прав автора, вытекающих из договора. Точка в этом споре ещё не поставлена.

Государство должно обеспечить автору возможность творить и получать соответствующее вознаграждение за свой труд. Это очень выгодно, так как доходы от использования произведений в хозяйственном обороте поступают в государственный бюджет. Думаю, эффективной будет являться следующая политика:

- Снижение цен на лицензионную продукцию для её эффективной конкуренции с контрафактом на российском рынке. Сейчас цены на контрафактную продукцию в три и более раз

меньше, чем на лицензионную, поэтому граждане гораздо охотнее приобретают так называемую «нелицензионку».

- Обеспечение производства продукции, соответствующей обязательным требованиям, прописанным в технических регламентах (стандартизация), повышение качества продукции за счёт разработки новых стандартов согласно результатам деятельности предприятий с высокими показателями качества.

- Принятие ряда мер для повышения заинтересованности производителей в стандартизации: депонирование экземпляров (размещение в электронной форме в глобальной информационной сети с целью предоставления к нему свободного доступа на некоммерческой основе); регистрация произведений; оговорка о сохранении авторского права; нотариальные удостоверения; уплата сборов; изготовление или выпуск в свет экземпляров произведения на территории данного государства (п.1 ст. 3 Всемирной конвенции об авторском праве).

- Регистрация автором своего произведения у нотариуса, в общественных организациях, а государственных организациях, в Российском авторском обществе (РАО).

- Ужесточение ответственности за нарушение авторских прав (увеличение минимального размера компенсации, установленного в ФЗ «Об авторском праве и смежных правах»).

- Ликвидация нелегальных торговых палаток, лотков, киосков и т. д.

- Содействие созданию крупных фирм, зарегистрированных в установленном законом порядке, созданию специализированных магазинов.

- Жёсткий контроль всей продукции, поступающей в магазины.

Подводя итог, можно сделать вывод, что задачей нашего государства должно быть, прежде всего, обеспечение реализации механизмов защиты авторских прав.

Защита авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т. е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты. Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты — юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных авторских и смежных прав. Суть её выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, например, в суд, в третейский суд, в вышестоящий орган и т. п.,

Защита авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т. е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты. Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты — юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных авторских и смежных прав.



которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий и специальный порядки защиты нарушенных авторских и смежных прав. По общему правилу, защита авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов осуществляется в судебном порядке. Основная масса авторско-правовых споров рассматривается районными, городскими, областными и иными судами общей компетенции. Если обоими участниками спорного правоотношения являются юридические лица, возникший между ними спор относится к подведомственности арбитражного суда. По соглашению участников авторского правоотношения спор между ними может быть передан на разрешение третейского суда. В качестве средства судебной защиты авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов выступает иск, т. е. обращённое к суду требование об отпращивании правосудия, с одной стороны, и обращённое к ответчику материально правовое требование о выполнении лежащей на нём обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. Судебный, или, как его ещё называют, исковой порядок защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые прямо указаны в законе.

Если авторское и смежное право нарушено или оспорено, суд обязан принять и рассмотреть по существу исковое заявление. По общему правилу, иск заявляется по месту нахождения ответчика (ст. 117 Гражданско-процессуального кодекса РСФСР), однако по соглашению сторон территориальная подсудность дела может быть изменена (ст. 120 Гражданско-процессуального кодекса РСФСР).

На требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных авторских прав, не распространяется действие исковой давности. Иски, связанные с нарушением имущественных прав и интересов, могут быть заявлены в течение трёх лет со дня, когда истец узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Примером юрисдикционной защиты авторских и смежных прав является ряд судебных разбирательств между известным певцом Димой Биланом и компаниями «Союзконцерт» и «СтарПро», произошедший в 2007–2008 гг.

В иске «Союзконцерт» требовал взыскать с певца 5 млн рублей в качестве компенсации за нарушение авторских прав. Кроме того, «Союзконцерт» настаивал, чтобы суд запретил Билану осуществлять без разрешения компании концертную и иную творческую деятельность, а также использовать псевдоним Дима Билан.

Компания «Союзконцерт» предъявила к артисту иск после того, как приобрела авторские права на 20 его песен, а также

контракт с его прежним продюсером. В 2002 году Виктор Белан (настоящее имя артиста до июля 2008 года) заключил с Юрием Айзеншписом договор, согласно которому продюсер организовывал всю творческую деятельность артиста, вплоть до репертуара.

После смерти Айзеншписа принадлежавшие ему авторские права по наследству перешли его сыну Михаилу. Мать Михаила Айзеншписа Елена Ковригина, которая являлась его законным представителем, не смогла договориться с Биланом. Тогда она переуступила авторские права, а также договор с продюсером «Союзконцерту» примерно за 500 тысяч рублей.

В своём иске «Союзконцерт» указывал, что Белан нанес ему ущерб как правообладателю, исполнив 16 и 17 марта 2007 года на концерте в «Лужниках» четыре песни. Как утверждал адвокат «Союзконцерта» Владимир Энтин, «сценическое имя «Дима Билан» было придумано Юрием Айзеншписом и принадлежит ему». Он отметил, что право на творческий псевдоним охраняется законом «Об авторском праве и смежных правах», и «певец должен заключить лицензионное соглашение с правообладателем «Союзконцертом», чтобы использовать псевдоним.

В свою очередь адвокат Билана Дмитрий Жарков считал предъявленные артисту претензии «несостоятельными». «Даже если следовать логике наших оппонентов, что право на имя, включающее в себя право на псевдоним, принадлежало Юрию Айзеншпису, то по наследству оно всё равно не переходит», — пояснил он свою позицию.

Права на Билана предъявляла также продюсерская компания «Стар Продакшнс». Она участвовала в деле в качестве второго истца. Компания утверждала, что Юрий Айзеншпис ещё при жизни передал ей права на продюсерский договор с Димой Биланом. По мнению «Стар Продакшнс», сын продюсера не имел права продавать права на артиста «Союзконцерту».

В Савеловском суде Москвы должен быть рассмотрен иск о признании недействительным договора между Юрием Айзеншписом и компанией «Стар Продакшнс», а также о признании недействительным договора, который был заключён его наследником и компанией «Союзконцерт».

В Дорогомиловском суде в иске поп-певцу было отказано, и на имущество Димы Билана в размере 5 млн рублей был наложен арест. Но Дима Билан и его команда не сдались. Был подан уже повторный иск в Мосгорсуд. Мосгорсуд признал незаконным решение Дорогомиловского суда Москвы об аресте имущества популярного певца и постановил направить дело на новое рассмотрение в Дорогомиловский суд. Иск Димы Билана был признан, так как было доказано, что творческий псевдоним «Дима Билан» был придуман Виктором Беланом ещё до знакомства с Юрием Айзеншписом. Данное сцениче-



Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам.

ское имя фигурирует в контракте от 2000 года с другим продюсером, имя которого не было названо. Ещё до подписания контракта с Юрием Айзеншписом под именем Дима Белан на аудиосборниках появилась песня «Осень», был и одноимённый клип. Поэтому все претензии к Диме Билану являлись необоснованными.

В июле 2008 года Виктор Николаевич Белан изменил имя в паспорте и стал Дмитрием Николаевичем Биланом, 27 декабря 2008 года в Палате по патентным спорам популярный певец наконец получил товарный знак «Дима Билан». Справедливость восторжествовала.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. Разумеется, в данном случае имеются в виду лишь законные средства защиты, которые следует отличать от произвольных самоуправных действий, запрещённых законодательством. Типичным примером таких допускаемых законом средств самозащиты выступают в гражданском праве действия, совершаемые в порядке необходимой обороны и крайней необходимости. В рассматриваемой области спектр неюрисдикционных мер защиты достаточно узок и по сути дела сводится к возможности отказа совершить определённые действия в интересах неисправного контрагента, например, отказаться от внесения в произведение изменений и дополнений, не предусмотренных авторским договором, либо к отказу от исполнения договора в целом, например, в случае его недействительности.

Наибольшую практическую значимость и эффективность среди названных форм и видов защиты имеет гражданско-правовая защита авторских и смежных прав, реализуемая в рамках юрисдикционной формы. Она обеспечивается применением предусмотренных законом способов защиты.

Под способами защиты авторских и смежных прав понимаются закреплённые законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя. Новое авторское законодательство предоставляет потерпевшим достаточно широкий спектр способов защиты, ряд из которых предусмотрен законодательством впервые. В соответствии с пунктом 3 статьи 1252 ГК РФ обладатели исключительных авторских прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда;

- в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения.

Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо за допущенное правонарушение в целом.

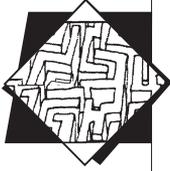
Указанные способы защиты не исчерпывают собой всех возможных мер, к которым может прибегнуть потерпевший для защиты своих авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов.

Авторские и смежные права по своей природе являются субъективными гражданскими правами, и поэтому их защита может осуществляться с помощью всех тех способов, которые применяются для защиты субъективных гражданских прав. В числе таких способов можно назвать требования о прекращении или изменении правоотношения, о признании недействительным не соответствующего законодательству ненормативного акта органа государственного управления или местного органа государственной власти, о возмещении морального вреда и некоторые другие.

Следует учитывать, что помимо способов защиты авторских и смежных прав в их точном смысле действующее авторское законодательство предусматривает возможность применения к нарушителям некоторых дополнительных санкций. Так, согласно п. 2 ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» помимо возмещения убытков, взыскания незаконного дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд или арбитражный суд за нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере 10% от суммы, присужденной судом в пользу истца. При этом сумма штрафов направляется в установленном законодательством порядке в соответствующие бюджеты. Контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат обязательной конфискации по решению суда или судьи единолично, а также по решению арбитражного суда. Конфискованные контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. Кроме того, суд или судья единолично, а также арбитражный суд могут вынести решение о конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм.

Указанные санкции носят административный, а не гражданско-правовой характер и гражданско-правовыми способами

Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо за допущенное правонарушение в целом.



Перечень действий, которые могут быть запрещены ответчику, включает изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт и иное пользование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

защиты авторских и смежных прав в строгом смысле не являются. Однако их введение в авторское законодательство является абсолютно оправданной мерой, хотя и несколько запоздалой.

Как правило, обладатель нарушенного авторского или смежного права может воспользоваться не любым, а вполне конкретным способом защиты своего права. Зачастую способ защиты нарушенного права либо прямо определён специальной нормой закона, либо вытекает из характера совершённого правонарушения. Так, например, если при опубликовании произведения искажено имя его автора, он может требовать лишь внесения соответствующих исправлений. Чаще, однако, обладателю авторского или смежного права предоставляется возможность определённого выбора среди потенциальных способов защиты. Например, в случае, когда в результате нарушения авторских или смежных прав потерпевшему причинены убытки, он вправе по своему усмотрению либо потребовать их возмещения в полном объёме, либо взыскать в свою пользу доход, полученный нарушителем вследствие нарушения авторских или смежных прав, либо потребовать выплаты ему компенсации в пределах, установленных законом.

Наконец, завершая общую характеристику гражданско-правовых способов защиты авторских и смежных прав, нельзя не отметить, что новым законодательством прямо предусмотрены специальные меры, направленные на обеспечение исков по данной категории дел. Согласно ст. 50 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», суд или судья единолично, а также арбитражный суд могут вынести определение о запрещении ответчику либо лицу, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что оно является нарушителем авторских или смежных прав, совершать определённые действия и (или) о наложении ареста и изъятии всех экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

Перечень действий, которые могут быть запрещены ответчику, включает изготовление, воспроизведение, продажу, сдачу в прокат, импорт и иное пользование, а также транспортировку, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведений и фонограмм, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными.

Согласно ГК РФ защита гражданских прав осуществляется путём:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий её недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.

Почти каждый из указанных способов могут быть использованы при защите собственных прав, однако, на некоторых из них следует остановиться подробнее, как более эффективных.

1. Прежде всего, это второй способ защиты прав, который выражается в устранении нарушения, например, можно требовать обязать нарушителя изъять с Интернет – сайта произведение, правами на которое обладает законный правообладатель или конфискацию контрафактных экземпляров произведения.

2. Следующим шагом по защите нарушенных прав может стать требование правообладателя о возмещении убытков. Так согласно статье 49 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» «Обладатели исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- в размере от 10 тысяч рублей до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда, арбитражного суда или третейского суда исходя из характера нарушения;

- в двукратном размере стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо в двукратном размере стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений или объектов смежных прав.

А Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» уполномочивает правообладателя помимо требований о прекращении нарушения или взыскания причинённых убытков просить суд о:

- публикации судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;

- удаления за счёт нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения либо уни-



чтожения за счёт нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок в случае невозможности удаления с них незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения, за исключением случаев обращения этих контрафактных товаров, этикеток, упаковок в доход государства или их передачи правообладателю по его заявлению в счёт возмещения убытков или в целях их последующего уничтожения.

Отдельно следует сказать о 395 статье ГК РФ, согласно которой «За пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счёт другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств».

Указанные требования могут быть предъявлены правообладателем нарушителю, как в судебном, так и досудебном, т. е. претензионном порядке.

Следует учитывать, что помимо способов защиты авторских и смежных прав в их точном смысле действующее авторское законодательство предусматривает возможность применения к нарушителям некоторых дополнительных санкций. Так, согласно п. 2 ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» помимо возмещения убытков, взыскания незаконного дохода или выплаты компенсации в твёрдой сумме суд или арбитражный суд за нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере, 10% от суммы, присуждённой судом в пользу истца. При этом сумма штрафов направляется в установленном законодательством порядке в соответствующие бюджеты.

Обратимся к анализу конкретных гражданско-правовых способов защиты авторских и смежных прав.

а) Признание авторских и смежных прав. Необходимость в данном способе защиты возникает тогда, когда наличие у лица авторского или смежного права подвергается сомнению, авторское или смежное право оспаривается, отрицается или имеется реальная угроза таких действий. Зачастую неопределённость авторского или смежного права приводит к невозможности его использования или, по крайней мере, затрудняет такое использование.

Признание права авторства как раз и является средством устранения неопределённости во взаимоотношениях субъектов, создания условий для реализации иных прав и предотвращения со стороны третьих лиц действий, препятствующих их нормальному осуществлению.

Признание права как средство его защиты по самой своей сути может быть реализовано лишь в юрисдикционном порядке, но не путём совершения истцом каких-либо самостоятель-

ных односторонних действий. Требование истца о признании права обращено не к ответчику, а к суду, который должен официально подтвердить наличие или отсутствие у истца, данного права. В большинстве случаев требование о признании авторского права является необходимой предпосылкой применения иных предусмотренных законом способов защиты. Например, чтобы взыскать убытки, связанные с незаконным использованием произведения, истец должен доказать, что он обладает авторским правом на это произведение.

б) Восстановление положения, существовавшего до нарушения права. Данный способ защиты применяется в тех случаях, когда нарушенное авторское или смежное право в результате правонарушения не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путём устранения последствий правонарушения. Например, автор, обнаруживший, что в ходе подготовки его произведения к опубликованию или в процессе его использования в него внесены не согласованные с ним изменения, может потребовать восстановления произведения в его первоначальном виде.

В тех случаях, когда произведение уже обнародовано и стало известно неопределённому кругу лиц, восстановить нарушенные авторские права в полном объёме уже практически невозможно. Для защиты своих нарушенных интересов и частичного восстановления, прав автор может потребовать публикации сведений о допущенном нарушении.

Восстановление нарушенных прав автора может быть достигнуто и иными способами, удовлетворяющими интересы потерпевшего.

в) Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Как и признание права, данный способ защиты может применяться в сочетании с другими способами защиты, например взысканием убытков, или иметь самостоятельное значение. Например, в случае бездоговорного использования произведения его автор может потребовать как запрещения его дальнейшего использования, так и возмещения убытков, которые он понес в связи с таким использованием. Однако интерес автора может выражаться и в том, чтобы лишь прекратить (пресечь) нарушение его права на будущее время или устранить угрозу его нарушения. Типичными примерами реализации данного способа защиты в рассматриваемой сфере являются наложение запрета на выпуск произведения в свет, запрещение дальнейшего распространения произведения, запрет на использование перевода или переработки и др.

г) Принуждение к исполнению обязанности в натуре. Принуждение к исполнению обязанности в натуре, нередко именуемое ещё реальным исполнением, как самостоятельный способ защиты гражданских прав характеризуется тем, что



нарушитель по требованию потерпевшего должен реально выполнить те действия, которые он обязан совершить в силу обязательства, связывающего стороны. Исполнение обязанности в натуре обычно противопоставляется выплате денежной компенсации. Вполне очевидно, что интерес потерпевшего отнюдь не всегда может быть удовлетворён такой заменой.

Лишь в тех случаях, когда реальное исполнение стало объективно невозможно либо нежелательно для потерпевшего, данный способ защиты должен быть заменён иным средством защиты по выбору потерпевшего.

В частности, автор может потребовать от заказчика реального исполнения обязанности по выдаче причитающихся ему бесплатных экземпляров произведения; собственник произведения изобразительного искусства, препятствующий осуществлению авторских прав создателя произведения, может быть принуждён к предоставлению автору реальной возможности для их реализации и т. п.

д) Возмещение убытков, взыскание незаконно полученного дохода и выплата компенсации. В данном случае имущественный интерес потерпевшего удовлетворяется за счёт денежной компенсации понесённых им имущественных потерь. При этом такая компенсация может быть либо прямо увязана с размером причинённого вреда (возмещение убытков), либо связана с ним лишь косвенным образом (взыскание незаконного дохода), либо вообще относительно независима от него (выплата компенсации).

В соответствии с п. 1 ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» основной формой компенсации причинённого потерпевшему ущерба является возмещение убытков. Под убытками понимаются расходы, произведённые лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). В рассматриваемой области в соответствии с общим правилом убытки возмещаются в полном объёме.

Обоснование размера причинённых убытков, включая упущенную выгоду, является задачей самого потерпевшего. Им же доказывается сам факт нарушения принадлежащих ему авторских или смежных прав, а также причинная связь между нарушением его прав и возникшими убытками. Что касается субъективного условия ответственности, то нарушитель авторских или смежных прав предполагается виновным до тех пор, пока им не будет доказано противное.

Поскольку доказать наличие убытков и обосновать их размер, особенно в части упущенной выгоды, бывает не всегда просто, Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» предо-

Обоснование размера причинённых убытков, включая упущенную выгоду, является задачей самого потерпевшего. Им же доказывается сам факт нарушения принадлежащих ему авторских или смежных прав, а также причинная связь между нарушением его прав и возникшими убытками.

ставляет потерпевшим возможность компенсировать понесённые ими убытки двумя другими, более простыми способами.

Во-первых, они могут взыскать с нарушителя в свою пользу весь доход, полученный им вследствие нарушения авторских и смежных прав. Нетрудно заметить, что в данном случае ответственность нарушителя существенно повышается, так как речь идёт о всём его незаконном доходе, а не о полученной им прибыли.

Во-вторых, обладатели нарушенных авторских и смежных прав могут поступить ещё проще, потребовав от нарушителя выплаты компенсации. Размер компенсации определяется по усмотрению суда или арбитражного суда на основании иска потерпевшего в сумме от 10 до 50 тыс. минимальных размеров оплаты труда, устанавливаемых законодательством РФ.

Наряду с возмещением убытков, взысканием незаконно полученного дохода иди компенсации обладатели нарушенных авторских или смежных прав вправе требовать от виновного нарушителя компенсации причинённого им морального вреда. Правовым основанием для этого служит в настоящее время статья 151 ГК РФ, которая имеет общий характер, а значит, применяется и в рассматриваемой сфере. Форма и размер компенсации морального вреда определяются судом, независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

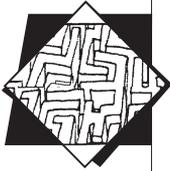
е) Прекращение или изменение правоотношения. Данный способ защиты субъективных авторских и смежных прав и охраняемых законом интересов в рассматриваемой области, особенно в договорной сфере, находит достаточно широкое применение.

Чаще всего указанный способ защиты реализуется в юрисдикционном порядке, так как связан с принудительным прекращением или изменением правоотношения, но в принципе не исключается и его самостоятельное применение потерпевшим. Важно, однако, чтобы возможность прекращения или изменения правоотношений была прямо предусмотрена законом или договором.

Как правило, реализация рассматриваемого способа защиты прекращает (изменяет) права и обязанности участников авторских правоотношений на будущее время. Иногда, однако, возникшее правоотношение может быть признано недействительным с самого начала. Например, если при заключении авторского договора допущены серьёзные нарушения действующего законодательства, данный договор признаётся недействительным с момента его заключения.

ж) Признание недействительным не соответствующего законодательству ненормативного акта органа государственного управления или местного органа государственной власти. Это означает, что гражданин или юридическое лицо, авторские или

Наряду с возмещением убытков, взысканием незаконно полученного дохода иди компенсации обладатели нарушенных авторских или смежных прав вправе требовать от виновного нарушителя компенсации причинённого им морального вреда.



смежные права, которых нарушены изданием указанного административного акта, имеют право на его обжалование в суд (арбитражный суд) без каких бы то ни было дополнительных указаний закона на этот счёт. Важны лишь два обстоятельства: во-первых, нарушенное право должно носить гражданский характер, и, во-вторых, административный акт, имеющий подзаконный характер, должен быть противоправен с точки зрения его соответствия действующему законодательству, в частности может быть принят не уполномоченным на то органом.

Требование о признании административного акта недействительным может сочетаться с другими мерами защиты, например требованием о возмещении убытков, либо носить самостоятельный характер, если интерес субъекта авторского или смежного права сводится лишь к самой отмене указанного акта как препятствия в реализации права.

Преимущество административных мер борьбы с нарушителями авторского права и смежных прав состоит в том, что установить личность нарушителя и привлечь его к ответственности можно гораздо быстрее, чем в гражданском или уголовном судопроизводстве. Иногда только благодаря оперативным действиям правоохранительных органов можно получить доказательства незаконного использования, выйти на изготовителя контрафактной продукции, его производственную базу и склады. Полагаем, что законопослушные книгоиздатели, рекорд-компании и музыкальные издательства, продюсерские центры и другие легальные пользователи произведений и фонограмм имеют мощный административно-правовой рычаг воздействия на недобросовестных конкурентов — лиц, незаконно использующих объекты интеллектуальной собственности.

Анализ действующего законодательства и практики его применения позволяет сделать однозначный вывод: защищать свои исключительные права посредством административно-правовых мер не только можно, но и нужно, с тем, чтобы каждый нарушитель таких прав, способный своей незаконной деятельностью значительно подорвать интересы законных правообладателей (в частности хозяйствующих субъектов, вложивших немалые средства в реализацию своих проектов), был привлечён как минимум к административной ответственности, а контрафактная продукция была изъята из гражданского оборота.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ (далее — КоАП РФ), вступивший в силу 1 июля 2002 года, предусматривает санкции административной ответственности за нарушение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе за нарушение авторских и смежных прав.

В соответствии с ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ административным правонарушением признаются: ввоз, продажа, сдача в прокат

или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода.

Ответственность за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.12, наступает в одном из двух случаев:

1) если экземпляры произведений (фонограмм) являются контрафактными в соответствии с законодательством;

2) если на экземплярах произведений (фонограмм) указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также о правообладателях.

В соответствии со ст. 48 Закона РФ от 9 июля 1993 года «Об авторском праве и смежных правах» (с изм. и доп. от 19 июля 1995 года) (далее — Закон об авторском праве), к контрафактным относятся экземпляры произведений и фонограммы, изготовление и распространение которых влечёт за собой нарушение авторских и смежных прав, а также экземпляры охраняемых в РФ произведений и фонограмм, импортируемые без согласия правообладателей в РФ из государства, в котором эти произведения и фонограммы никогда не охранялись или перестали охраняться.

Итак, для привлечения лица к ответственности по ст. 7.12 КоАП РФ необходимо доказать характер цели совершённого им нарушения — извлечение дохода. Если нарушитель не преследовал цели получить доход от незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, нет нарушения. Бесплатная раздача контрафактных книг, кассет, компакт-дисков и другие нарушения авторских и смежных прав, которые осуществлялись не в целях извлечения дохода, не могут квалифицироваться как административные правонарушения и, соответственно, влекут только гражданско-правовые или уголовные меры ответственности.

Существенный момент в том, что к административной ответственности теперь могут привлекаться лица, незаконно перерабатывающие, публично исполняющие, передающие в эфир, сообщаемые для всеобщего сведения и иным образом незаконно использующие объекты исключительных прав (при условии, что эти действия совершены в целях извлечения дохода). Норма же КоАП РСФСР была направлена только на пресечение деяний, связанных с незаконным использованием материальных носителей — экземпляров произведений и фонограмм, а не самих объектов авторского права и смежных прав.

К административной ответственности за нарушение авторского права или смежных прав могут быть привлечены как предприниматели, осуществляющие хозяйственную деятельность без образования юридического лица, так и не зарегистрированные в качестве таковых изготовители и продавцы аудиокассет, компакт-дисков, книг, журналов, брошюр, альбомов и других

Если нарушитель не преследовал цели получить доход от незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, нет нарушения. Бесплатная раздача контрафактных книг, кассет, компакт-дисков и другие нарушения авторских и смежных прав, которые осуществлялись не в целях извлечения дохода, не могут квалифицироваться как административные правонарушения и, соответственно, влекут только гражданско-правовые или уголовные меры ответственности.



экземпляров произведений и фонограмм, признанных контрафактными, а также сотрудники организаций, производящих или распространяющих контрафактную продукцию (типографий, оптовых баз, магазинов, палаток, пунктов проката), или организаций, иным образом незаконно использующих объекты исключительных прав, достигшие к моменту совершения административного правонарушения возраста 16 лет. Находящиеся на территории России иностранные граждане и лица без гражданства подлежат административной ответственности на общих основаниях с гражданами РФ.

Отличием КоАП РФ от прежнего Кодекса является и то, что к административной ответственности за нарушение авторского права и смежных прав могут привлекаться юридические лица, в том числе и иностранные (ст. 2.10, 7.12). Юридическое лицо признаётся виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него была возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению этих норм.

В числе видов ответственности, предусмотренных КоАП РФ за нарушения авторского права и смежных прав, выделим конфискацию контрафактных экземпляров и конфискацию материалов, оборудования и иных орудий незаконного использования объектов авторских и смежных прав.

Многие правообладатели прямо заинтересованы в том, чтобы контрафактные экземпляры были конфискованы у нарушителя, изъяты из гражданского оборота. В большей степени изъятие из продажи незаконно выпущенных тиражей отвечает интересам легальных пользователей — юридических лиц (издательств, рекорд-компаний, производителей программного обеспечения), получивших необходимый объём исключительных прав и вложивших значительные средства в реализацию проекта.

В соответствии со ст. 32.4 КоАП РФ конфискованные экземпляры произведений и фонограмм, материалы и оборудование, используемые для их воспроизведения, и иные орудия совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.12, подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи владельцу авторских и смежных прав по его просьбе.

Уничтожения контрафактных тиражей чаще всего требуют правообладатели — физические лица, особенно в тех случаях, когда при изготовлении экземпляров произведений или фонограмм были допущены нарушения личных неимущественных (моральных) прав, перечисленные в ст. 15 и 37 Закона об авторском праве. Например, не указано или неправильно указано

имя автора (исполнителя); произведение (запись исполнения) искажено или снабжено комментариями, порочащими честь, достоинство или репутацию правообладателя; добавлен «соавтор».

Если нарушения ограничились бездоговорным использованием произведения или фонограммы, а неимущественные интересы правообладателя затронуты не были, он, возможно, захочет получить тираж контрафактных экземпляров после изъятия и реализовать его самостоятельно, как бы «очистив права». Такую возможность правообладателю предоставляет не только КоАП РФ, но п. 4 ст. 49 Закона об авторском праве.

Административная ответственность за нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности предусмотрена не только КоАП РФ, но и иными нормативными актами, в том числе гражданского законодательства. Например, п. 2 ст. 49 Закона об авторском праве устанавливает, что помимо возмещения убытков, взыскания дохода или выплаты компенсации в твёрдой сумме суд или арбитражный суд за нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере 10 процентов от суммы, присуждённой судом в пользу истца, который направляется в соответствующие бюджеты. Взыскание данного штрафа является не правом, а обязанностью суда (судьи).

Характеристик, позволяющих «на глаз» установить контрафактность произведения или фонограммы, сравнительно немного. Прошли времена, когда «пиратские» кассеты, диски и книги выдавало их плохое качество. Вместе с тем контрафактную продукцию можно условно разделить на три вида, каждому из которых всё же присущи определённые, хотя и не столь явные, признаки.

Появление на свет «пиратской» продукции первой категории — следствие бездоговорного использования произведений или объектов смежных прав. К данному виду относятся, в том числе экземпляры произведений, изготовление, распространение или импорт которых осуществляются:

- 1) без получения необходимых разрешений от всех правообладателей (отсутствует согласие кого-либо из соавторов, наследников автора, соиздателей и т. д.);
- 2) на основании договора с лицом, не являющимся правообладателем (например, исключённый из завещания наследник или издатель, срок действия исключительных имущественных авторских прав которого истёк);
- 3) на основании разрешения представителя правообладателя, не имеющего полномочий (лица, действующего либо без полномочий вообще, либо по доверенности, которая: была отозвана правообладателем; не уполномочивает представителя заключать сделки на передачу авторских прав от имени правообладателя; истекла);

Характеристик, позволяющих «на глаз» установить контрафактность произведения или фонограммы, сравнительно немного. Прошли времена, когда «пиратские» кассеты, диски и книги выдавало их плохое качество. Вместе с тем контрафактную продукцию можно условно разделить на три вида, каждому из которых всё же присущи определённые, хотя и не столь явные, признаки.



4) на основании разрешения лица, не имеющего права передавать имущественные авторские права третьим лицам (в соответствии с п. 4 ст. 31 Закона об авторском праве права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь тогда, когда это прямо предусмотрено договором).

Все видимые признаки данного вида «пиратства» — косвенные и, как правило, вытекают из нарушения предписаний других отраслей законодательства, соблюдение которых обязательно для осуществления предпринимательской деятельности. Например, основания для проведения более тщательной проверки могут возникать, когда: экземпляры печатной, аудиовизуальной и иной продукции ввозятся на территорию Российской Федерации в количестве, превышающем личные потребности; нарушены требования ГОСТов (отсутствуют исчерпывающие сведения об изготовителе: полное наименование, включая организационно-правовую форму; местонахождение; номер лицензии и т. д.); отсутствует знак охраны авторского права («копирайт»), указывающий на принадлежность исключительных имущественных авторских прав конкретному субъекту.

Второй вид контрафактной продукции — экземпляры, выпуск и/или распространение которых является нарушением условий договора или осуществляется с превышением полученных по договору правомочий. К этому виду, в частности, относятся:

- экземпляры объекта авторского или смежного права, используемого способом, не предусмотренным в договоре с правообладателем (например, изданного в переработанном виде, с изменением настоящего имени автора на псевдоним или без указания имени автора вообще);
- экземпляры, изготовленные и распространяемые с нарушением условий договора о территории или сроке использования произведения (при отсутствии в авторском договоре условия о территории, на которой передаётся право, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией РФ, а при отсутствии условия о сроке договор может быть расторгнут по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлён об этом за шесть месяцев до расторжения договора);
- экземпляры, выпущенные в количестве, превышающем максимальный тираж, установленный в договоре с правообладателем.

Третий вид контрафакции — продукция, изготовление и распространение которой является актом недобросовестной конкуренции. В соответствии со ст. 10 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (в ред. на 9 октября 2002 года) актом не-

добросовестной конкуренции выступает, в том числе, продажа товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, а также приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица (предпринимателя) и его продукции. В издательской деятельности к таким актам относятся:

- подделка продукции одного хозяйствующего субъекта другим участником рынка (например, подделка печатного издания обычно осуществляется с использованием в качестве образца либо экземпляра издания, либо полученных нечестным путём корректурных оттисков;
- несанкционированная самовольная допечатка заводом (типографией) экземпляров произведения или фонограммы, тираж которых изготовлен данным заводом (типографией) по заказу правообладателя, с целью их дальнейшего распространения.

Контрафакт указанного вида может характеризоваться следующими признаками:

1) Контрафактная продукция имеет визуальные отличия от легальной. Сразу отметим, что такие отличия возникают, как правило, в том случае, если подделка произведена с использованием в качестве образца экземпляра, изготовленного законным путём. Подделка же, например, издания, изготовленная с использованием корректурных оттисков и пленок оригиналов-макетов правообладателя, может отличаться от легальной продукции только иной цветовой гаммой.

2) Распространение экземпляров осуществляется лицом, не являющимся официальным дистрибьютором правообладателя. Многие правообладатели предпочитают распространять свою продукцию через сети фирменных магазинов или через так называемых «эксклюзивных дистрибьюторов». Данная практика в значительной степени способствует предотвращению и более оперативному выявлению актов недобросовестной конкуренции. Так, на контрафактность издания или экземпляра программы для ЭВМ могут указывать проставленный на них логотип официального дистрибьютора правообладателя, к которому данный распространитель не имеет отношения, а также отсутствие у распространителя накладных и другой документации, необходимой для подтверждения законности получения и реализации данной продукции.

3) Продукция предлагается по неестественно низкой цене (ниже, чем оптовая цена или цены, выставяемые в фирменных магазинах).

4) Нарушение установленных законодательством правил торговли (отсутствие кассовых аппаратов и т. д.).

Незаконное предпринимательство, нарушение ГОСТов, требований налогового и таможенного законодательства во



Незаконное предпринимательство, нарушение ГОСТов, требований налогового и таможенного законодательства во многих случаях указывают на нарушение исключительных авторских прав. Однако, как уже отмечалось, практически все из названных признаков контрафактной печатной продукции носят косвенный характер и нуждаются в подтверждении, получаемом в ходе осуществления оперативно-розыскных и следственных действий.

многих случаях указывают на нарушение исключительных авторских прав. Однако, как уже отмечалось, практически все из названных признаков контрафактной печатной продукции носят косвенный характер и нуждаются в подтверждении, получаемом в ходе осуществления оперативно-розыскных и следственных действий.

Законодательство России, как и многих других государств, наряду с мерами гражданско-правовой защиты авторских прав устанавливает уголовную ответственность за нарушение авторских и смежных прав. В соответствии с УК незаконное использование объектов авторского права, а равно присвоение авторства, если эти действия причинили крупный ущерб, признаются уголовным преступлением. Объектом данного преступления являются охраняемые законом авторские и смежные с ними права, как составная часть гарантированной ст. 44 Конституции РФ свободы литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Конституция РФ предусматривает защиту законом интеллектуальной собственности. Статья 146 (а также 147) УК устанавливает такую защиту, выступающую важной гарантией указанных прав.

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит из:

- а) двух альтернативных деяний:
 - 1) незаконного использования объектов авторского права или смежных прав;
 - 2) присвоения авторства;
- б) крупного ущерба;
- в) причинной связи между указанными деяниями и ущербом.

Состав данного преступления имеет материальный характер, т. е. сам факт совершения указанных выше действий ещё не включает в себе состава окончательного преступления. Лишь при действительном причинении этими действиями крупного ущерба преступление считается совершенным. Поэтому противоправные действия, которые ещё не привели к крупному ущербу, но могли его вызвать, образуют покушение на преступление. Те же действия, которые не привели и не могли привести к крупному ущербу, уголовным преступлением не признаются.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 146 УК РФ, характеризуется прямым умыслом или косвенным умыслом. Виновный осознаёт, что незаконно использует объекты авторского или смежных прав либо присваивает авторство, предвидит, что этим причинит крупный ущерб потерпевшему, и желает его причинить или сознательно его допускает, либо безразлично относится к его наступлению.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления помимо умысла характеризуется определёнными мотивами и це-

лями. Наиболее типичными мотивами его совершения являются корысть и честолюбие. Цели в большинстве случаев совпадают с мотивами, хотя иногда приобретают и самостоятельное значение. Так, плагиат может быть совершён с целью вступления в творческий союз, занятия определённой должности, защиты диссертации и т. п.

Уголовную ответственность за нарушение авторских или смежных прав несут лица, достигшие 16 лет.

Возбуждение и рассмотрение в суде дел о нарушении авторских прав имеет ряд важных процессуальных особенностей. Прежде всего, они являются делами так называемого частного обвинения, т. е. делами, которые возбуждаются не иначе, как по желанию потерпевшего. Правда, в исключительных случаях, если дело о каком-либо преступлении имеет особое общественное значение или если потерпевший в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам не в состоянии защитить свои права и законные интересы, прокурор вправе возбудить такое дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. Для возбуждения дела потерпевший должен подать жалобу в суд, указав в ней, когда, кем и где совершено противоправное деяние, в чём конкретно оно выразилось и чем подтверждается просьба потерпевшего о привлечении нарушителя к уголовной ответственности. Суд не вправе оставить без разрешения жалобу потерпевшего по мотивам малозначительности, отсутствия доказательств и т. п. Отказ в возбуждении уголовного дела по жалобе потерпевшего во всех случаях должен быть процессуально оформлен постановлением судьи и с изложением в нём мотивов принятого решения.

Дела о нарушении авторских прав не подлежат прекращению в случае примирения потерпевшего и обвиняемого, что в целом не характерно для дел частного обвинения. Производство по этим делам ведётся в общем порядке, т. е. с проведением предварительного расследования, которое производится органами прокуратуры.

Если нарушение авторских прав совершено впервые, если характер деяния и данные о личности правонарушителя свидетельствуют, о возможности его исправления и перевоспитания без применения уголовного наказания, суд может вынести определение о прекращении уголовного дела с передачей материалов на рассмотрение товарищеского суда. В реальной жизни меры уголовной ответственности за нарушение авторских прав реализуются на практике крайне редко.

Законодательная база для реальной охраны и регулирования вопросов в сфере авторских и иных смежных прав в России в настоящее время достаточно крепка, особенно по сравнению с СССР, но и она не совершенна: нет специальных норм, регулирующих авторские и смежные права несовершеннолетних, от-

Уголовную ответственность за нарушение авторских или смежных прав несут лица, достигшие 16 лет.

Дела о нарушении авторских прав не подлежат прекращению в случае примирения потерпевшего и обвиняемого, что в целом не характерно для дел частного обвинения. Производство по этим делам ведётся в общем порядке, т. е. с проведением предварительного расследования, которое производится органами прокуратуры.



существует законодательное закрепление многих важных терминов, критериев. Но самым главным противоречием является то, что на практике эти законы, к сожалению, часто не реализуются, нет чёткого регулирования авторских прав в сети Интернет, нет устоявшейся судебной практики по применению авторского законодательства. Я думаю, что в России, по аналогии со многими странами мира, в органах милиции и прокуратуры должны быть созданы специальные отделы, которые бы занимались исключительно вопросами охраны интеллектуальной собственности. Государство не должно упускать те огромные суммы денег, которое оно недополучает в виде налогов, из-за нарушений в области охраны авторских и смежных прав. Также должны развиваться существующие тенденции по совершенствованию законодательства о защите авторских прав и практики его применения.

Самим авторам тоже необходимо регулярно повышать правовую культуру, знакомиться с нормативными актами по данной тематике, потому как в настоящее время часто защита прав автора — дело рук самого автора.

Список литературы

1. Федеральный закон об авторских и смежных правах от 9 июля 1993г.
2. Федеральный закон № 230 от 18 декабря 2006г.
3. Гражданский кодекс РФ
4. *Кулова В.* А автор кто? // Человек и закон 2007, № 2. — С. 8–16
5. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальная собственность в Российской Федерации. М., 2006, — 752с
6. *Климова Л.В.* Защита авторских прав в РФ // Закон и право. 2007, № 3. — с.70–72
7. Уголовное право России. Особенная часть: Учебник / Отв. Ред. Доктор юридических наук, профессор Б.В. Здравомыслов. — М.: Юрист, 1996. С. 103
8. *Мильчин А.Э.* Издательский словарь-справочник. — М.: Юристъ, 1998, с. 173
7. Гражданское право. Учебник. Часть III / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: ПРОСПЕКТ, 1998. С. 64.
9. <http://www.5ballov.ru>
10. <http://newsru.com>
11. Газета «Коммерсантъ» № 34 (3851) от 01.03.2008
12. <http://kp.ru>