

# Интеллектуальная собственность в IT

Автор:

**Матусевич Павел,**

10 класс МОУ «Лицей», г. Лесной, Свердловская область

Научный руководитель:

**Царёва Ольга Борисовна,**

учитель истории и обществознания высшей квалификационной категории

ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЕ  
РАБОТЫ  
УЧАЩИХСЯ

Всероссийская олимпиада  
по интеллектуальной  
собственности  
для старшеклассников

**В каком состоянии на данный момент находится право в сфере защиты авторских прав в IT в России? Соответствуют ли существующие правовые нормы общественным потребностям? Компьютерное пиратство и тенденции изменений вопросов авторского права в IT.**

Информационные и коммуникационные технологии — основа информационного общества не могут развиваться в отрыве от остальных аспектов его жизнедеятельности. Обретая новые возможности, общество сталкивается и с новыми проблемами. Возникновение электронного документооборота и электронной коммерции, авторских произведений, выраженных в цифровой форме и программных продуктах, привело к появлению такого явления, как пиратство. Именно поэтому проблема защиты авторских прав в сфере IT очень актуальна. В каком состоянии на данный момент находится право в сфере защиты авторских прав в IT в России? Соответствуют ли существующие правовые нормы общественным потребностям? Каковы тенденции изменений вопросов авторского права в IT?

Проблема защиты авторских прав на программы обозначилась в начале 80-х годов с появлением персональных компьютеров и взрывообразным расширением круга их пользователей. Сформировался огромный рынок коммерческих программных продуктов, которые можно уже было легко воровать. Но в странах с развитым понятием «права собственности» проблему довольно успешно решили юридическими методами.

Дискуссия о необходимости принятия соответствующих законов в нашей стране началась ещё в конце 80-х годов, когда де-факто программы уже стали реальным товаром. В начале 90-х голос наших «рыночников» был подкреплён решительным нажимом международного сообщества: без юридического права на интеллектуальную собственность ни о каком рынке не может быть и речи, и без соответствующих гарантий западные фирмы на хотели иметь с нами дело. Так или иначе, но Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» был принят и введён в действие с начала 1993 г. (в полном объёме — с 1994 г.). Характерная деталь: именно тогда мировой лидер программного обеспечения фирма Microsoft открыла свой филиал в Москве<sup>1</sup>. В условиях процесса вступления РФ в ВТО борьба с пиратством

<sup>1</sup> <http://www.visual.2000.ru/kolesov/complife/cl9702.htm#A>



(в том числе в области IT) является ахиллесовой пятой этого процесса. В 2006 году International Intellectual Property Alliance (ИПА) объявил РФ лидером по объёму контрафактной продукции и предложил лишить её всех торговых льгот. Какой удар по патриотическим чувствам!

Надо признать, что программы являются не совсем обычным товаром. В отличие от большинства «материальных» продуктов стоимость программ определяется не затратами на их воспроизводство (тиражирование), а какими-то совсем другими соображениями. Наиболее очевидными факторами здесь являются стоимость разработки и предполагаемый тираж. Согласно данным ассоциации Business Software Alliance, в мире 41% всех установленных программ были пиратскими, что обернулось убытками для их создателей в размере \$53 млрд. 68% программного обеспечения, установленного на персональные компьютеры в России, — нелегальное.

Для координации усилий по борьбе с пиратством в ноябре 2000 года было создано

Некоммерческое партнёрство поставщиков программных продуктов (НП ППП). Сегодня НП ППП является самым крупным официально зарегистрированным объединением в отрасли производства программных и информационных продуктов и включает 281 компанию из более 50-ти регионов России, а также из Белоруссии, Украины, Казахстана, Молдовы и Эстонии.

Партнёрство ставит своей целью способствовать формированию цивилизованного рынка программных продуктов на территории России, его развитию и защите интересов поставщиков и производителей лицензионных программных продуктов и информационных услуг.

С 2002 года НП ППП является ассоциированным членом Ассоциации АП КИТ, — отраслевой общественной организации, решающей более широкий круг вопросов в сфере IT. Ассоциация предприятий компьютерных и информационных технологий (АП КИТ) образована в ноябре 2001 г. Её членами являются крупнейшие отечественные и мировые компании в области программного обеспечения, производства компьютеров и оборудования, ведущие отечественные дистрибуторские компании, системные интеграторы, российские производители и разработчики. Компании, входящие в состав АП КИТ, занимают по многим позициям до 70% легального рынка<sup>2</sup>.

Однако деятельность некоммерческих организаций, безусловно, имеет весьма ограниченное воздействие на решение про-



1 этап финала — написание мини-эссе по интеллектуальной собственности за 30 минут

*В условиях процесса вступления РФ в ВТО борьба с пиратством (в том числе в области IT) является ахиллесовой пятой этого процесса. В 2006 году International Intellectual Property Alliance (ИПА) объявил РФ лидером по объёму контрафактной продукции и предложил лишить её всех торговых льгот.*

<sup>2</sup> <http://www.appp.ru/partnerstvo/invitation/invitation.htm>

блемы. Что делает государство? Есть ли судебные прецеденты, когда наказывали человека, уличённого в использовании нелегального программного обеспечения?

Наибольший общественный резонанс приобрело дело Александра Поносова, который, будучи директором средней школы посёлка Сенычево Пермского края, приобрёл для своей школы компьютеры, оснащённые нелегальной версией Windows. Пиратские копии были обнаружены в результате прокурорской проверки. Поносов, как заявила тогда экспертиза, нанес корпорации Microsoft ущерб на сумму более 250 тыс. рублей. Было возбуждено уголовное дело в связи с «нарушением авторских и смежных прав в особо крупном размере». Но после долгих судебных разбирательств Поносов был полностью оправдан.

Дело Поносова привлекло внимание к «перегибам на местах» при защите интеллектуальной собственности. В защиту директора, обвинённого в пиратстве, выступили Роспечать, Роспатент, фонд Михаила Горбачева, Общественная палата и Министерство образования Пермского края<sup>3</sup>. Директор судом полностью оправдан.

15 января 2010 года появились новости о том, что компания Microsoft обвинила красноярское МУП «Канализационно-очистные сооружения» в использовании нелегальных копий Windows и MS Office, цена иска — около 40 тыс. рублей. 16 февраля 2010 года компания Microsoft выиграла дело.

Уже в 2010 году компания Microsoft провела мониторинг состояния пиратства в области ПО в компьютерной рознице в регионах России. Около 25% из 2500 проверенных торговых точек в 53 городах России в том или ином виде предлагают своим клиентам нелегальное программное обеспечение, предустановку пиратского программного обеспечения в магазинах допускают в 11% торговых точек<sup>4</sup>.

За 2009 год юридической службой Microsoft в России было инициировано 970 проверок среди распространителей нелегального ПО, по их результатам правоохранительными органами было возбуждено 437 уголовных дел<sup>5</sup>. Все эти дела относятся к проблеме борьбы с пиратством. При изучении вопроса в Интернет поневоле сталкиваешься с перечислением «самых пиратских городов» России: Новосибирск, Якутск, Калининград, Чебоксары, Сыктывкар... Сайты наперебой предлагают «пальму первенства» всем этим городам. Но подобная слава — «герастратова». Термин «компьютерное пиратство» обозначает нарушение авторских прав на программное обеспечение (ПО).

<sup>3</sup> <http://www.newsru.com/russia/23jul2009/kompensacia.html>

<sup>4</sup> Абрамов А. В СЗФО самый высокий уровень пиратства зафиксирован в Калининграде и Петрозаводске// <http://www.spbit.ru/news/08.02.2010>

<sup>5</sup> В целом с января по октябрь 2009 г. зарегистрировано 6606 уголовных дел по нарушению авторских прав в ИТ.

*Уже в 2010 году компания Microsoft провела мониторинг состояния пиратства в области ПО в компьютерной рознице в регионах России. Около 25% из 2500 проверенных торговых точек в 53 городах России в том или ином виде предлагают своим клиентам нелегальное программное обеспечение, предустановку пиратского программного обеспечения в магазинах допускают в 11% торговых точек.*



При покупке лицензионной копии программного продукта потребитель приобретает в действительности лишь право (разрешение) на его использование. Авторские права на саму программу сохраняются за автором (правообладателем), в собственность покупателя переходят только материальные носители, на которых она распространяется (например, диски и документация). Под компьютерным пиратством обычно понимается несанкционированное правообладателем копирование, использование и распространение программного обеспечения.

Компьютерное пиратство может принимать различные формы, однако можно выделить пять наиболее распространённых его разновидностей:

- Незаконное копирование конечными пользователями. Это один из самых часто встречающихся видов компьютерного пиратства — это «простое» копирование программного продукта частными пользователями и организациями, не обладающими правами на выполнение таких действий. В отрасли программного обеспечения это явление называется «копирование конечными пользователями». Данный вид компьютерного пиратства включает установку программных продуктов в организации на большее количество компьютеров, чем это допускается условиями имеющегося лицензионного соглашения. Обмен программами с друзьями и коллегами за пределами организации также попадает в эту категорию.

- Незаконная установка программ на жёсткие диски компьютеров. Нередко компании, занимающиеся поставками вычислительной техники, осуществляют незаконную установку программного обеспечения на жёсткие диски компьютеров, то есть производят продажу вычислительной техники с предустановленными нелегальными копиями программного обеспечения. При этом для установки ПО могут использоваться как подлинные носители, так и поддельная продукция.

- Изготовление подделок (нелегальное тиражирование) — это широкомасштабное изготовление подделок и распространение их по каналам продаж. Для изготовления подделок могут использоваться современные технологии, при этом зачастую достигаются такое качество и такая точность копирования упаковки, логотипов и элементов защиты, что становится нелегко отличить подделку от оригинального продукта. Однако для ряда стран (в том числе для России и других стран СНГ) в настоящее время характерна поддельная продукция низкого качества, с явными признаками контрафактности, изготовители которой и не пытаются имитировать отличительные признаки подлинного продукта.

- Нарушение ограничений лицензии происходит в том случае, когда программное обеспечение, распространявшееся со специальной скидкой и на специальных условиях (либо в со-

ставе крупного пакета лицензий, либо предназначенное только для поставок вместе с вычислительной техникой или для академических учреждений), продаётся тем, кто не отвечает этим требованиям. В качестве примера можно привести продажу академической лицензии коммерческому предприятию.

- Интернет-пиратство — это распространение нелегальных копий программных продуктов с использованием Интернета. Данная разновидность пиратства выделена специально для того, чтобы подчеркнуть ту большую роль, которую играет сегодня Интернет для незаконного копирования и распространения поддельного и иного незаконно распространяемого программного обеспечения. С тех пор как появился Интернет, пиратство приняло особенно большие масштабы. В понятие интернет-пиратства входит, в частности, использование Интернета для рекламы и публикации предложений о продаже, приобретении или распространении пиратских копий программных продуктов.

Все эти виды компьютерного пиратства наносят ущерб не только производителям программных продуктов, они представляют собой серьёзную проблему для IT-индустрии в целом. Более того, компьютерное пиратство подрывает потенциал роста мировой экономики, поскольку тот в определённой степени зависит от развития отрасли программного обеспечения. Пиратство дорого обходится всему мировому сообществу, в том числе России и Украине. Это и потерянные рабочие места, и безработные программисты, и низкие зарплаты, и несобранные налоги, и отсутствие инвестиций в информационные технологии<sup>6</sup>.

Исходя из специфики российского законодательства, деятельность компаний IT-сектора регулируется: гражданским законодательством, налоговым законодательством, таможенным законодательством и др. Правовая основа охраны программных продуктов как объектов интеллектуальной собственности заложена в 4-й части Гражданского кодекса РФ (применяется к правоотношениям, возникшим после введения в действие 4-й части ГК РФ). 20 сентября 2006 г. Государственная Дума Российской Федерации приняла в первом чтении законопроект «О введении в действие части 4 Гражданского кодекса РФ». За очередные 337 статей Гражданского кодекса (ГК), проходящие под заглавием «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации», депутаты проголосовали практически единогласно. В декабре того же года законопроект был утверждён ГД РФ. Однако Кодекс стал действовать на территории РФ с 1 января 2008 года. Этот федеральный закон заменил собой все принятые в начале 90-х годов прошлого столетия законы, регулирующие оборот интеллектуальной собственности, в том числе законы РФ «Об авторском праве и смежных правах» и «О право-

*Компьютерное пиратство может принимать различные формы, однако можно выделить пять наиболее распространённых его разновидностей:*

- *Незаконное копирование конечными пользователями.*
- *Незаконная установка программ на жёсткие диски компьютеров.*
- *Изготовление подделок (нелегальное тиражирование).*
- *Нарушение ограничений лицензии.*
- *Интернет-пиратство.*

*Все эти виды компьютерного пиратства наносят ущерб не только производителям программных продуктов, они представляют собой серьёзную проблему для IT-индустрии в целом.*

*Исходя из специфики российского законодательства, деятельность компаний IT-сектора регулируется: гражданским законодательством, налоговым законодательством, таможенным законодательством и др.*

<sup>6</sup> <http://www.microsoft.com/Rus/Government/Newsletters/Idc/02.msp>



*Российская Федерация участвует в ряде международных договоров в области интеллектуальной собственности. Это и Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, принятая в Берне в 1996 году, и Всемирная (Женевская) конвенция и Римская, Стокгольмская, Парижская конвенции и др.*

вой охране программ для ЭВМ и баз данных». Интеллектуальная собственность в IT упоминается в статьях 1225, 1259, 1261, 1262, 1280, 1286, 1296, 1297, 1317. Гражданский кодекс сохранил более 80% норм, содержащихся ранее в законах, посвящённых интеллектуальной собственности, поэтому в целом можно говорить о сохранении прежнего правового регулирования. Однако немало и нового. Появились новые виды прав (например, право изготовителя базы данных, право публикатора), в отношении ряда объектов правовое регулирование было серьёзно расширено (например, в отношении фирменных наименований, коммерческих обозначений).

Таможенным кодексом РФ на таможенные органы возложена функция обеспечения в пределах их компетенции защиты прав интеллектуальной собственности и пресечения незаконного оборота через таможенную границу объектов интеллектуальной собственности (ст. 403 ТМК). В соответствии с положениями главы 38 ТМК таможенные органы имеют право принимать меры, связанные с приостановлением выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных, при перемещении таких товаров через таможенную границу или совершении иных действий с товарами, находящимися под таможенным контролем.

Российская Федерация участвует в ряде международных договоров в области интеллектуальной собственности. Это и Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, принятая в Берне в 1996 году<sup>7</sup>, и Всемирная (Женевская) конвенция<sup>8</sup> и Римская<sup>9</sup>, Стокгольмская<sup>10</sup>, Парижская конвенции<sup>11</sup> и др. В соответствии со всеми международными со-

<sup>7</sup> Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (Бернский Союз) является старейшим актом в области охраны авторских прав (заключена в 1886 году). Неоднократно изменялась и редактировалась (Россия присоединилась к редакции 1971 года). Это наиболее регламентированный международный акт, обеспечивающий защиту интересов авторов в иностранных государствах (в том числе и программ для ЭВМ в странах, где по национальному законодательству они защищаются авторским правом).

<sup>8</sup> ВСЕМИРНАЯ (ЖЕНЕВСКАЯ) КОНВЕНЦИЯ ОБ АВТОРСКОМ ПРАВЕ – международный договор об охране прав на произведения литературы, науки и искусства авторов государств, присоединившихся к конвенции. Она принята в 1952 г. в Женеве по инициативе ЮНЕСКО. Россия, как правопреемник СССР, присоединилась к Всемирной конвенции 27 мая 1973 г.

<sup>9</sup> Межгосударственная конвенция (Рим, 26.10.1961), с подписанием которой был установлен ряд соглашений с целью защиты прав исполнителей и производителей фонограмм.

<sup>10</sup> Стокгольмская конвенция от 14 июля 1967 года об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС). Была заключена для обеспечения более эффективной защиты прав авторов и правообладателей в этой сфере. ВОИС является учреждением ООН, ответственным за функционирование международной системы защиты интеллектуальной собственности и разрабатывающим соответствующие правовые вопросы.

<sup>11</sup> Международное соглашение по охране промышленной собственности, впервые принятое в Париже (Франция) 20 марта 1883 г. Является первым и ключевым международным соглашением в области охраны прав на промышленную собственность.

глашениями произведения иностранных авторов охраняются в России, а произведения российских — за рубежом. История становления института авторского права в мире имеет куда как более долгую историю, чем в нашей стране. Однако везде прослеживается общая тенденция: по мере проникновения культуры в народные массы признание и защита прав авторов становятся явлением повсеместным. Этому способствует постоянное расширение перечня объектов интеллектуальной собственности. В настоящее время конвенции администрируются Всемирной организацией интеллектуальной собственности (ВОИС).

Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности (ВОИС) — это специализированное учреждение Организации Объединённых Наций. Её деятельность посвящена развитию сбалансированной и доступной международной системы интеллектуальной собственности (ИС), обеспечивающей вознаграждение за творческую деятельность, стимулирующей инновации и вносящей вклад в экономическое развитие при соблюдении интересов общества.

Во многих европейских странах общественные организации и сообщества принимают активное участие в защите авторских прав и пресечении нарушений. Так, в Германии, например, действует Общество преследования нарушителей авторского права в отношении программного обеспечения, музыки и кинофильмов (Gesellschaft zur Verfolgung von Urheberrechtsverletzungen).

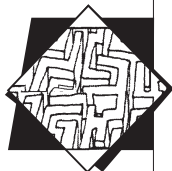
Информация на ЭВМ, а также программы и базы данных для ЭВМ согласно российским законам и международному праву является предметом авторского права и объектами интеллектуальной собственности. Сайты в Интернете являются объектами авторского права — это программы для клиентских ЭВМ, а сами сайты — это базы данных, представляющие совокупность гипертекстов на сетевых серверах.

Для регистрации авторских прав необходимо иметь не менее двух копий законченной работы и публикацию в Интернете полного названия и аннотации произведения, знака копирайта ©, имени автора и даты создания. Исключение — служебные произведения, сайты, программы и базы данных, созданные по заказу или трудовому соглашению. Права собственности на служебные произведения принадлежат заказчикам, если иное не оговорено договорами. Коммерческое использование программ и баз данных для ЭВМ, электронных книг и учебников в целях получения доходов возможно только при заключении договоров с правообладателями — авторам и издателями<sup>12</sup>.

После принятия части IV ГК РФ определённые изменения коснулись и режима такого объекта авторского права, как программы для ЭВМ. До вступления в силу части четвёртой ГК РФ

*Информация на ЭВМ, а также программы и базы данных для ЭВМ согласно российским законам и международному праву является предметом авторского права и объектами интеллектуальной собственности.*

<sup>12</sup> [http://www.itpedia.ru/index.php/Компьютерное право](http://www.itpedia.ru/index.php/Компьютерное_право).



этот вид объектов авторского права регулировался отдельным актом — Законом РФ от 23.09.1992 № 3523–1 «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных». В соответствии с прежним и ныне действующим законодательством программа для ЭВМ по желанию правообладателя может быть зарегистрирована в специальном государственном реестре. Процедура регистрации в новом законодательстве сохранилась прежней, однако измени-



2 этап финала — защита финалистами своих работ

лись правила относительно регистрации договоров об отчуждении или передаче прав на программы для ЭВМ. Так, согласно части 5 ст. 13 Закона об ЭВМ договоры об отчуждении или передаче прав на программу для ЭВМ могли быть зарегистрированы по соглашению сторон. Согласно части 5 ст. 1262 ГК РФ в случае, если сама программа и права на неё зарегистрированы, то договоры об отчуждении исключительного права на такую программу и переход исключительного права без договора подлежат обязательной государственной регистрации. Отдельным пунктом регулируется режим программ для ЭВМ, созданных в ходе выполнения работником своих трудовых обязанно-

стей, т. е. служебных произведений. Общее правило о том, что исключительное право на такое произведение принадлежит работодателю, сохраняется. Однако вводится ограничение, согласно которому в случае, если работодатель в течение трёх лет с момента, когда программа для ЭВМ была предоставлена ему в распоряжение, не начнёт её использование, или не передаст прав на неё третьему лицу, или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на такую программу для ЭВМ принадлежит автору. Определённые новеллы также введены законодателем в вопросы заключения договоров заказа на программы для ЭВМ и некоторые иные аспекты использования этой разновидности объектов авторского права.

Одной из важных гарантий реализации авторских прав на программы для ЭВМ является их уголовно-правовая защита. С введением в действие с 1 января 1997 года нового Уголовного кодекса РФ появилась возможность привлечения к уголовной ответственности нарушителей авторских прав на программные продукты. Статья 146 УК РФ (части 2 и 3) предусматривает уголовную ответственность за нарушение авторского права в виде незаконного использования объектов авторского права, или в виде приобретения, хранения, перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта в виде штрафа до 500 000 рублей, или в размере зарплаты, или иного



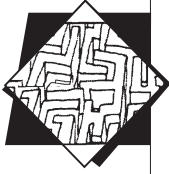
дохода осуждённого за период до 3 лет, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишения свободы на срок до шести лет.

В числе предусмотренных законодательством средств защиты авторских прав на программы для ЭВМ важная роль принадлежит мерам административной ответственности. Согласно п.1 статье 7.12 «Кодекса РФ об административных правонарушениях», ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 14.33 настоящего Кодекса, влекут наложение административного штрафа. Учитывая, что в настоящее время размер МРОТ для определения штрафов составляет 100 рублей, минимальная сумма штрафа, налагаемого на юридическое лицо, составит 100 000 рублей.

Необходимо отметить, что за нарушение авторских прав наступает или административная или уголовная ответственность в зависимости от стоимости экземпляров произведений. Одновременное наступление и административной, и уголовной ответственности за одно и то же деяние, связанное с нарушением авторских прав, невозможно. При этом к административной ответственности может быть привлечён как гражданин, так и должностное лицо (например, руководитель) и сама организация. К уголовной ответственности привлекается физическое лицо — как правило, или генеральный директор, или системный администратор (IT-руководитель).

Вместе с тем, вне зависимости от наступления уголовной или административной ответственности правообладатель может привлечь нарушителя (юридическое лицо) к гражданско-правовой ответственности.

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности может осуществляться путём предъявления требования о признании права — к лицу, которое отрицает или иным образом не признаёт право, нарушая тем самым интересы правообладателя; о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, — к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним; о возмещении убытков — к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности без заключения соглашения с правообладателем (бездо-



*Нелегальное использование программ у нас было всегда, но раньше ни о какой коммерции не было и речи. В плане «дружеского одолжения» человек переписывал программу с жёсткого диска на свою дискету и шёл к себе работать с ней. Ситуация резко изменилась, прежде всего в связи с появлением компакт-дисков.*

говорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб; об изъятии материального носителя в соответствии — к его изготовителю, импортёру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю; о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя — к нарушителю исключительного права.

Кроме того, вместо возмещения убытков правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за нарушение права. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причинённых ему убытков.

Оборудование, прочие устройства и материалы, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счёт нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации.

Если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, суд может принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

В ходе дискуссии, предшествовавшей принятию IV тома ГК РФ, часто складывалось впечатление, что вся проблема нелегального использования программ заключается только в отсутствии нужных законов, и она будет автоматически решена с их принятием. Но это оказалось совсем не так — закон приняли, а проблема осталась.

Нелегальное использование программ у нас было всегда, но раньше ни о какой коммерции не было и речи. В плане «дружеского одолжения» человек переписывал программу с жёсткого диска на свою дискету и шёл к себе работать с ней. Ситуация резко изменилась, прежде всего в связи с появлением компакт-дисков. Самый пикантный момент здесь заключается в том, что ещё в начале 90-х годов западные производители ПО рассматривали переход к поставкам своих продуктов на CD-ROM как одно из важных технических средств в борьбе с незаконным копированием — на обыкновенном компьютере компакт-диск не переписать.

Но тут проявилась обратная сторона перехода на новые технологии хранения информации — началось нелегальное произ-

водство компакт-дисков в промышленных масштабах на коммерческой основе. Правда, отечественное производство было к этому технически не готово, но нам помогли китайские друзья — дешево, оперативно и в массовых масштабах. Соответственно, их реализация потребовала создания системы поставок и распространения, что и было сделано уже нашими «коммерсантами». К лету 1995 г. китайские компакт-диски заполонили все сначала Москву, а потом и всю страну. И вот тогда о проблеме компьютерного пиратства опять заговорили и вспомнили о наличии соответствующей юридической защиты.

Первый милицейский выпад против них был сделан в июле 1995 г. в Санкт-Петербурге — в двух проверяемых магазинах были обнаружены незаконно продаваемые программы. Но результат рейда оказался неожиданным — обнаружилось, что толка от подобных действий нет практически никакого, т. к. не отработана процедура доказательства факта подделки, а для судебного разбирательства нужно официальное обращение правообладателя (в данном случае речь шла о продуктах Microsoft). Дело заглохло, пираты отделались лёгким испугом.

Однако в январе 1996 г. всё же проявился первый юридический прецедент. Фирма «1С» — крупнейший в России производитель коммерческих программных средств, автор популярного пакета «1С:Бухгалтерия» — выиграла у одного из пиратов судебный процесс, который тянулся почти год. В результате фирма «Наис» прекратила незаконную торговлю и её обязали вернуть деньги всем, кто купил поддельные программы (но только по требованию конкретных покупателей). То есть фирма «1С» отстояла права покупателей, но не свои — никаких компенсаций она не получила. Однако прецедент был создан.

Летом 1996 г. с учётом прошлых упущений в борьбу с пиратами включилось российское отделение BSA. По его инициативе московская милиция провела несколько рейдов, по результатам которых в начале осени был принят ряд судебных решений в пользу фирмы Microsoft (речь шла о нелегальном распространении именно её продуктов).

При этом представители Microsoft и BSA постоянно подчёркивали, что целью этих акций было не столько наказание конкретных нарушителей закона, сколько создание прецедентов по практической реализации закона и демонстрация готовности бороться за свои права со стороны фирм-разработчиков.

Для всех очевидно, что реальная борьба с пиратами начнётся лишь тогда, когда в неё вступят именно российские фирмы-разработчики, для которых данная проблема — дело жизни и смерти. Надежды на самостоятельные акты со стороны властей, в частности милиции, довольно мало: на фоне общих трудностей государства компьютерные пираты являются не первоочередной проблемой. При всём уважении к действиям «Microsoft» нужно



*Одним из способов борьбы с пиратством является изменение сознания потребителя, производителя, государства об эффективности экономики в условиях сокращения пиратского сектора.*

отдавать отчёт, что западные компании за нас наши проблемы решать не будут.

Реальные подвижки в этом направлении видны: осенью 2008 года серия энергичных рейдов, проведённая при участии отечественных фирм-разработчиков мультимедийных продуктов, внесла серьёзное смятение в ряды торговцев нелегальными копиями. Как сказал один из таких продавцов: «Сейчас вряд ли кто рискнёт в открытую торговать продукцией российских фирм. Microsoft — за океаном, а наши — здесь рядом. И не все они такие уж интеллигенты, чтобы рассчитывать только на суд»<sup>13</sup>.

Наиболее очевидным способом решения данной проблемы является выделение дополнительных бюджетных средств на закупку лицензионного ПО. Другой, менее затратный способ, причём успешно апробированный в ряде стран, — использование бесплатного и свободно распространяемого программного обеспечения (БСПО). Исходя из этого инициаторы проекта — МОО «Информация для всех» и LinuxCenter решили выпустить компакт-диск, содержащий информационные материалы, рассказывающие о правовых и этических аспектах использования программных продуктов, обзор бесплатных и свободно распространяемых программных продуктов, являющихся функциональными аналогами широко распространённых коммерческих программных продуктов, методические рекомендации по установке, настройке и использованию БСПО, а также учебно-методические материалы по информационной грамотности, информационной культуре и медиаобразованию для педагогов, библиотекарей и пользователей.

Одним из способов борьбы с пиратством является изменение сознания потребителя, производителя, государства об эффективности экономики в условиях сокращения пиратского сектора. Распространением таких идей занимаются наиболее значимые кампании ИТ-сектора и общественные организации. Так Microsoft публикует отчёты об экономическом эффекте при сокращении пиратства. Чем значительнее сокращение пиратства, тем большего роста ИТ-индустрии можно добиться. Для почти двух третей стран рыночной и переходной экономики рост общего объёма ИТ-индустрии мог бы превысить 50%.

Как показывает анализ, проведённый компанией IDC<sup>14</sup>, снижение уровня компьютерного пиратства во всём мире на 10 пунктов — с 40 до 30%, или на 2,5 пункта в год могло бы создать по всему миру 1,5 млн. новых рабочих мест, дать возможность получить дополнительно 64 млрд. долл. налоговых поступлений и на 400 млрд. долл. увеличить объём мирового рынка. Снижение

<sup>13</sup> Колесов А. Компьютерное пиратство — история и современность // «Компьютер и жизнь» № 2, 1997, с. 25

<sup>14</sup> Ниже данные с <http://www.microsoft.com/Rus/Government/Newsletters>.

уровня пиратства в России с 87 до 77% могло бы создать около 30 тыс. высокооплачиваемых, высокотехнологических рабочих мест и более чем вдвое увеличить число занятых в отраслях, производящих компьютерное оборудование, программное обеспечение и ИТ-услуги вместе взятых. Кроме того, оно также может принести в экономику дополнительно 6,9 млрд. долл. и увеличить доходы местной промышленности более чем на 4,3 млрд. долл. Благодаря сокращению пиратства в бюджет России могло бы дополнительно поступить 280 млн. долл. налогов.

Креативность нации — важный её показатель. Охрана креативности, то есть обеспечение возможности работать, придумывать новое, разрабатывать свежие идеи, писать музыку, пьесы является характеристикой эффективности и цивилизованности государства. В этом и заключается актуальность проблемы интеллектуальной собственности в ИТ. Поскольку в настоящее время именно ИТ служит местом, где можно раскрыть свой творческий потенциал.

Оценивая правовое состояние этой отрасли, можно прийти к выводу, что норм очень мало. Это ещё раз подчёркивает молодость данного направления в праве. Все судебные прецеденты можно «пересчитать по пальцам». Однако руководителям очень многих российских предприятий следует уже сейчас пересмотреть своё отношение к вольному использованию пиратского софта на производственных компьютерах или к найму грамотных специалистов, способных перевести всё предприятие на программное обеспечение со свободной лицензией, так как количество исков будет расти в геометрической прогрессии.

Отсутствуют как таковые процессуальные нормы, т. е. правоохранительные органы не способны организовать изъятие пиратской продукции, экспертизу контрафакта, сбор доказательной базы. А все принятые международные программы не дают чётких механизмов борьбы с пиратами.

Однако ждать обновления законодательства наивно, так как, считаю, что очень многое в успехе борьбы с пиратством зависит не от состояния законодательства, а от пропаганды и просвещения в области информационных технологий. Каждый человек должен понять, что не только распространение, но и использование нелегальных компьютерных продуктов является незаконным и потому наказуемым деянием. Основная причина, на которую ссылаются большинство пользователей пиратских программ — недостаток средств, так же не является серьёзным оправданием. К сожалению, с точки зрения общественной морали в нашей стране использование нелегального (а фактически — ворованного) ПО, не является преступлением или хотя бы неблагоприятным поступком.

Считаю, что основными причинами столь высокого процента пиратского ПО являются следующие факторы:

*Охрана креативности, то есть обеспечение возможности работать, придумывать новое, разрабатывать свежие идеи, писать музыку, пьесы является характеристикой эффективности и цивилизованности государства. В этом и заключается актуальность проблемы интеллектуальной собственности в ИТ.*



- отсутствие понимание продукта «компьютерная программа» (большинство программ имеет только электронные лицензии/ключи, то есть не имеют чётко выраженной физической формы, которую тяжело финансово оценить);

- попытка сэкономить на использовании «пиратских» программ;

- незнание законодательства страны;

- большой процент открытых интернет-ресурсов, которые предоставляют «пиратские программы»;

- менталитет нации (к сожалению!!!).

Кроме правовых и просветительских методов, эффективными должны стать экономические методы: распространение бесплатного ПО и антимонопольная политика в сфере ИТ, которые должны привести к снижению цен на лицензионные программы. Тогда и только тогда с пиратами можно будет покончить раз и навсегда...

### Список литературы и Интернет-ресурсов

- *Волчинская Е.К.* Есть ли в России компьютерное право? // Юридический консультант. 1997. № 2. С. 9–15.

- *Дюкова Ю.* Пока ничья // Computerworld 13/10/2009. № 32.

- Как защитить интеллектуальную собственность в России. Правовое и экономическое регулирование / Под ред. А.Д. Корчагина. Справочное пособие. — М.: ИНФРА-М, 1995.

- *Колесов А.* Компьютерное пиратство — история и современность // «Компьютер и жизнь» № 2, июль-август 1997. С. 20–26.

- *Копцева О.В.* Защита прав в Интернете. — М.: «Эксмо», 2009.

- *Матвеев Ю.Г.* Международные конвенции по авторскому праву. — М.: «Международные отношения», 1978

- *Серго А.Г., Пуцкин В.С.* Основы права интеллектуальной собственности для технических специалистов. Курс лекций. — М.: Интернет Университет Информационных технологий, 2005. <http://www.relcom.ru/Archive/1997/ComputerLaw/Simkin.htm>

- <http://www.securitylab.ru/>

- Доклад BSA от 14 мая 2009 года/ [www.bsa.org](http://www.bsa.org)

- <http://www.app.ru/partnerstvo/invitation/invitation.htm>

- <http://www.newsru.com/russia/23jul2009/kompensacia.html>

- [http://www.wipo.int/about-wipo/ru/what\\_is\\_wipo.html](http://www.wipo.int/about-wipo/ru/what_is_wipo.html)

- [http://www.itpedia.ru/index.php/Компьютерное\\_Право](http://www.itpedia.ru/index.php/Компьютерное_Право)

- <http://www.microsoft.com/Rus/Government/Newsletters>

- <http://www.adobereal.ru/Page.aspx?A=9>

- <http://www.internet-law.ru/>

- *Абрамов А.* В СЗФО самый высокий уровень пиратства зафиксирован в Калининграде и Петрозаводске // <http://www.spbit.ru/news> от 08.02.2010.