

Уголовно-правовые аспекты нарушения прав интеллектуальной собственности в современном российском законодательстве

Tumanov, Andrey; Kapelko, Tatyana

Veröffentlichungsversion / Published Version

Zeitschriftenartikel / journal article

Empfohlene Zitierung / Suggested Citation:

Tumanov, A., & Kapelko, T. (2017). Уголовно-правовые аспекты нарушения прав интеллектуальной собственности в современном российском законодательстве. *Koncept (Kirov): Scientific and Methodological e-magazine*, Т31, 36-40. <https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:0168-ssoar-52193-1>

Nutzungsbedingungen:

Dieser Text wird unter einer CC BY-NC-ND Lizenz (Namensnennung-Nicht-kommerziell-Keine Bearbeitung) zur Verfügung gestellt. Nähere Auskünfte zu den CC-Lizenzen finden Sie hier:

<https://creativecommons.org/licenses/by-nc-nd/4.0/deed.de>

Terms of use:

This document is made available under a CC BY-NC-ND Licence (Attribution-Non Commercial-NoDerivatives). For more information see:

<https://creativecommons.org/licenses/by-nc-nd/4.0>

Туманов Андрей Андреевич

канд. филос. наук, доцент, ФГБОУ ВО «Мурманский государственный арктический университет», г. Мурманск,
sir.tumanov2015@yandex.ru

Капелько Татьяна Витальевна

канд. юрид. наук, доцент, ФГБОУ ВО «Мурманский государственный арктический университет», г. Мурманск,
kapelko@yandex.ru

Уголовно-правовые аспекты нарушения прав интеллектуальной собственности в современном российском законодательстве

Аннотация. Настоящее исследование посвящено юридическому анализу правовых аспектов нарушений прав интеллектуальной собственности в современном российском уголовном праве, что является в настоящее время, несмотря на актуальность проблемы, мало исследованным направлением, как с точки зрения теории, так и с точки зрения практики.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, уголовное право, нарушение равенства прав и свобод человека в современном российском уголовном праве, уголовно-правовая защита прав и свобод.

Актуальность рассматриваемой проблемы в условиях современной России не вызывает сомнения. В ходе исследования решалась теоретическая и одновременно, практическая задача: провести толкование и подготовить рекомендации по применению норм российского уголовного права в области защиты интеллектуальной собственности, которые в настоящее время зачастую носят декларативный характер и слабо применяются на практике, из-за отсутствия должного внимания к данной проблеме со стороны должностных лиц, уполномоченных на толкование и применение закона.

Основными методами проведения исследования являлись анализ и синтез, проводимые при рассмотрении норм различных отраслей российского права с целью решения поставленных проблем.

В результате проведенного исследования, были получены следующие результаты.

К преступлениям в данной сфере относятся: нарушение авторских и смежных прав (статья (далее - ст.) 146 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее - УК РФ)); нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ).

Уголовно-правовой защите авторских и смежных прав посвящены положения ст. 146 УК РФ [1].

Объектом преступления являются общественные отношения, установленные законом в отношении прав граждан в области защиты их интеллектуальной собственности.

Статья 44 (ч. 1) Конституции РФ [2] гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом. За наиболее серьезные посягательства на авторские и смежные права, указанные в диспозиции рассматриваемой статьи, установлена уголовная ответственность.

В качестве потерпевшего от данного преступления выступает автор или иной правообладатель.

В настоящее время вопросы, касающиеся регулирования правоотношений в сфере авторства, авторских и смежных прав регулируются нормами Части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации [3].

Под интеллектуальной собственностью понимаются охраняемые законом результаты творческой деятельности человека в любой сфере, независимо от назначения и достоинства произведения.

Под автором следует понимать физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Законом отдельно оговаривается, что не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

В случаях соавторства, то есть, когда результат интеллектуальной деятельности, создан совместным творческим трудом двух и более граждан, права на него принадлежат соавторам совместно.

Закон определяет, что право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Сам по себе, отказ от них является изначально ничтожным.

Кроме того, авторство и имя автора охраняются бессрочно. В случае смерти автора, защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо. Под иным правообладателем следует понимать физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с законом является обладателем авторских прав (в соответствии с договором, по наследству и т.п.).

Необходимо так же обратить внимание на то обстоятельство, что авторское право распространяется как на обнародованное, так и на необнародованное произведение науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности и существующие в какой-либо объективной форме (письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изобразительной, объемно-пространственной и т.п.).

При решении вопроса о наличии состава преступления, предусмотренного ч. 1 настоящей статьи, следует иметь в виду, что его Объективная сторона выражается в деянии, в виде присвоения авторства (плагиате), наступлении общественно-опасных последствий в виде крупного ущерба и причинной связи между ними.

Под присвоением авторства (плагиатом) следует понимать выпуск произведения другого автора под своим именем. При этом плагиатом будет являться не только выпуск полного объема произведения другого автора, но и использование части его в своем произведении, без ссылки на другого автора (авторов). Еще одной формой плагиата является опубликование произведения, написанного в соавторстве, без опубликования имени соавтора (соавторов).

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления является причинение крупного ущерба автору или иному правообладателю.

В соответствии с Примечанием к данной статье, под крупным размером рассматривается стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав, превышающая сто тыс. руб.

Состав преступления является материальным, оно является оконченным с момента причинения крупного ущерба.

Часть 2 данной статьи предусматривает ответственность за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенных в крупном размере.

Объективную сторону данного состава преступления образует совершение в альтернативе хотя бы одного из действий в виде: 1) незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, совершенное в крупном размере; 2) незаконного приобретения, хранения, перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, совершенные в крупном размере.

Согласно ст. 1259 ГК РФ, объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства [3].

При этом не имеют значения достоинство и назначение произведения, а также способы его выражения.

Под способами выражения следует понимать: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

Так же, к объектам авторских прав относятся программы для ЭВМ, которым предоставляется правовая защита по аналогии с литературными произведениями.

Кроме того, к объектам авторских прав относятся производные и составные произведения.

Под производными произведениями следует понимать произведения, представляющие собой переработку другого произведения.

Под составными произведениями следует понимать произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Как уже отмечалось выше, авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме.

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Кроме того, при решении вопроса о наличии состава данного преступления, необходимо учитывать, что авторские права распространяются также на часть произведения; на его название; либо, на персонажа произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора (авторов).

Объектами авторских прав не являются: официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований; произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов; сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (например, сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т.п.).

Так же, в соответствии с законом, авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

Согласно ст.ст. 1303-1304 ГК РФ, объектами прав, смежных с авторскими, являются интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров - постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств; на фонограммы (любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение); на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией); на содержание баз данных (в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов); а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнаруженные после их перехода в общественное достояние (в части охраны прав публикаторов таких произведений) [3].

Так же, как и в случае с авторскими правами, для возникновения, осуществления и защиты, смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Под незаконным использованием следует понимать распространение или воспроизведение предмета авторского или смежного права без согласия или вопреки воли автора или иного правообладателя. (например, незаконное переиздание произведения автора, тиражирование аудио и видео носителей с произведением, выставка картин автора без его ведома или согласия, опубликование литературного произведения с внесенными в него изменениями, дополнениями или сокращениями без согласия автора и т.п.). Кроме того, как следует из диспозиции статьи, уголовная ответственность по данной части наступает так же за приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, если они совершены в крупном размере. С практической точки зрения сложность привлечения виновных лиц к уголовной ответственности заключается именно в доказывании умысла на совершение перечисленных действий в целях сбыта. Под контрафактным (англ. counterfeit – подделка) понимается новый продукт, созданный на основе существующего оригинала с нарушением интеллектуальных прав.

Состав преступления является материальным, оно считается оконченным с момента совершения хотя бы одного альтернативных действий, указанных в диспозиции статьи, и наступления в их результате общественно опасных последствий, о которых говорилось выше.

Частью 3 данной статьи установлена ответственность за совершение деяний, предусмотренных ч. 1 или 2, при наличии квалифицирующих обстоятельств. Такими обстоятельствами в альтернативе являются: п. б) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст. 35 УК РФ); п. в) в особо крупном размере; п. г) лицом, с использованием своего служебного положения [1].

В соответствие с Примечанием к данной статье, под особо крупным размером рассматривается стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав, превышающая один миллион рублей.

Необходимо учитывать тот факт, что для наличия квалифицированного состава преступления по признакам совершения его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой так же необходимо, чтобы причиненный ущерб был крупным или особо крупным.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Для наличия составов приобретения, хранения, или перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, обязательным субъективным признаком является цель сбыта этих предметов. При не установлении данного обстоятельства, состав преступления отсутствует.

Субъект преступления – общий, вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Только применительно к преступлению, предусмотренному п. г) ч. 3 настоящей статьи для наличия квалифицированного состава необходимо его совершения специальным субъектом – лицом, использующим свое служебное положение.

Уголовно-правовой защите изобретательских и смежных прав, посвящены положения ст. 147 УК РФ [1].

Объект данного преступления сходен с рассматриваемым в рамках ст. 146 УК РФ. Рассматриваемая уголовно-правовая норма также направлена на защиту общественных отношения, установленных законом в отношении прав граждан в области защиты их интеллектуальной собственности, закрепленных в ч. 1 ст. 44 Конституции РФ [2].

В качестве потерпевшего от данного преступления выступает автор или заявитель сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них.

Предметом преступления могут выступать изобретательских и патентных прав, которыми являются: изобретение, полезная модель или промышленный образец.

Согласно ст. 1350 ГК РФ, в качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств) [3].

Изобретение должно быть новым, промышленно применимым и иметь изобретательский уровень. Новым оно является, если не известно из уровня техники. Промышленно применимым, если может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Иметь изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники (любых сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения).

Не являются изобретениями: открытия; научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; программы для ЭВМ; решения, заключающиеся только в представлении информации; сорта растений, породы животных и биологические способы их получения (за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами); топологии интегральных микросхем.

Согласно ст. 1351 ГК РФ, в качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезная модель, как и изобретение, должна быть новой и промышленно применимой.

Не являются полезными моделями: решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; топологии интегральных микросхем [3].

Согласно ст. 1352 УК РФ, в качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. Промышленный образец должен быть новым и оригинальным (обладать существенными признаками, обусловленными творческим характером особенностей изделия). К существенным признакам

относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент, сочетание цветов [3].

Не относятся к промышленными образцами: решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия; объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленные, гидротехнические и другие стационарные сооружения; объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Особенностью изобретательских и патентных прав, в отличие от авторских и смежных, является то, что исключительное право на перечисленные объекты признается и охраняется при условии их государственной регистрации, на основании которой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Понятия авторства и соавторства в патентном праве, в целом, совпадают с рассматриваемыми ранее при анализе состава преступления, предусмотренного ст. 146 УК РФ. Принуждение к ним может выражаться в любой форме. При наличии в деянии виновных лиц составов иных преступлений (против личности, собственности, должностных), ответственность наступает по совокупности преступлений.

Объективная сторона преступления выражается в выполнении в альтернативе хотя бы одного из действий, указанных в диспозиции статьи, наступлении общественно-опасных последствий в виде крупного ущерба и причинной связи между ними.

Под незаконным использованием и присвоением авторства данных объектов следует понимать действия, аналогичные рассмотренным ранее применительно к ст. 146 УК РФ.

Под разглашением без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них следует понимать сообщение, доведение до сведения хотя бы одного человека, обнародование данных сведений (их сути, новаций и т.п.) до указанного момента. Оно может быть осуществлено любым способом (устно, письменно, с использованием средств массовой информации или сети «Интернет», путем демонстрации данных объектов или их чертежей и т.п.). При этом с просьбой о даче согласия к автору или заявителю либо никто не обращался, либо они четко выразили свое несогласие (запрет) на осуществление данных действий. Официальной признается публикация, производимая органами уполномоченными законом в официальных изданиях.

Под принуждением к соавторству следует понимать различные способы воздействия на автора указанных объектов с целью добиться включения в список авторов само виновного или обозначаемых им лиц. Принуждение может осуществляться как в отношении уже созданных, так и еще только разрабатываемых объектов. При этом не имеет значения, работают ли данные лица в одном коллективе, или никаким образом не связаны друг с другом.

Состав преступления является материальным, оно является оконченным с момента совершения хотя бы одного из альтернативных действий, указанных в диспозиции статьи, и наступления в их результате общественно опасных последствий, о которых говорилось выше.

В отличие от состава преступления, предусмотренного ст. 146 УК РФ, понятие крупного ущерба в рассматриваемом составе носит оценочный характер. При признании ущерба крупным необходимо учитывать фактический размер причиненного ущерба, значимость этого ущерба для потерпевшего и т.п. факторы.

Часть 2 данной статьи устанавливает ответственность за квалифицированный совершения преступления – группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. ст. 35 УК РФ) [1].

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления общий – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Необходимо иметь в виду, что в ГК РФ отдельно указывается, что раскрытие информации, относящейся к изобретению, полезной модели или промышленному образцу их авторами, заявителями или любыми лицами, получившими от них прямо или косвенно эту информацию, в результате чего сведения о сущности данных объектов стали общедоступными, не является обстоятельством, препятствующим признанию их патентоспособности, при условии, что заявка на выдачу патента на изобретение была подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев со дня раскрытия информации. Бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности изобретения, имели место, лежит на заявителе. В связи с этим, можно сказать, что наличие в УК РФ рассматриваемой правовой нормы, является одним из юридических способов защиты изобретательских и патентных прав.

Ранее изучением данной проблемы занимались в своих трудах такие исследователи российского уголовного права, как профессор Л.Д. Гаухман [4], профессор В.С. Комиссаров [5] и др., однако, в своих исследованиях они предавали мало значения рассмотрению таких аспектов, как комплексный анализ положений норм уголовного права в совокупности с нормами иных отраслей российского законодательства, на что сделан упор в проведенном исследовании.

В заключении хотелось бы отметить, что, к сожалению, в современной российской судебной практике встречается очень мало уголовных дел данной категории, оконченных вынесением обвинительного приговора. Во многом это объясняется боязнью и нерешительностью органов предварительного следствия и суда при применении на практике данных норм УК РФ. Именно с целью добиться прогресса в данной области, было проведено представленное сравнительное исследование и обозначены полученные результаты.

В качестве рекомендаций, хотелось бы обратить внимание представителей российских силовых структур и судебной системы на практические выводы, приведенные в данном исследовании и рекомендовать не бояться применять их на практике.

Ссылки на источники.

1. Уголовный кодекс Российской Федерации [Текст] : федер. закон : [принят Гос. Думой 24 мая 1996 г., № 63-ФЗ от 13.06.1996г.] : в ред. федер. закона от 13.07.2015 г. // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.
2. Конституция Российской Федерации [Текст] : [принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г. : по состоянию на 30 дек. 2008 г.] // Собрание законодательства РФ. – 2009. – № 4. – Ст. 445.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) [Текст] : федер. закон : [принят Гос. Думой 24 ноября 2006 г., № 230-ФЗ от 18.12.2006 г.] : в ред. федер. закона от 13.07.2015 г. // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 52. – Ст. 5496.
4. Уголовное право. Особенная часть : Учебник / Под ред. проф. Л. Д. Гаухмана и проф. С. В. Максимова. – 2-е издание, перераб. и доп. – М. : Изд-во Эксмо, 2005. – 704 с. – Серия : Российское юридическое образование.
5. Российское уголовное право. Особенная часть : Учебник / Под ред. проф. В. С. Комиссарова. – СПб. : ООО Питер Пресс, 2008. – 720 с. : ил. – Серия : Учебник для вузов.

Tumanov Andrey

Chair of Philosophy. Associate Professor, FGBOU VO "Murmansk Arctic State University", Murmansk, e-mail: sir.tumanov2015@yandex.ru

Kapelko Tatyana

Chair of Law. Associate Professor, FGBOU VO "Murmansk Arctic State University", Murmansk, e-mail: kapelko@yandex.ru

Criminal aspects of infringement of intellectual property rights in the modern Russian legislation

Abstract. The present study legal analysis of the legal aspects of violations of intellectual property rights in modern Russian criminal law, which is currently, despite the urgency of the problem, little studied area, both from the point of view of the theory and from the practical point of view.

Key words: intellectual property, criminal law, violation of equality of rights and freedoms of the individual in modern Russian criminal law, criminal-legal protection of rights and freedoms.