

Московский центр по проблемам
организованной и коррупционной преступности

«Организованные формы посягательств на интеллектуальную собственность»

(ПМГ)

Витвицкая С.С.

Москва, 2003

Витвицкая Светлана Сергеевна, образование высшее, кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры криминологии и уголовно-исполнительного права Ростовского юридического института МВД РФ (г.Ростов-на-Дону, ул.Еременко, д. 83),

В работе "Организованные формы посягательств на интеллектуальную собственность" проведен анализ состояния, динамики и структуры этих преступлений, предложен прогноз их состояния на 2003-2004 гг.; показаны криминологические особенности двух основных типов организованных преступных групп, действующих в этой сфере; охарактеризованы социально-демографические и психологические свойства организаторов и рядовых членов этих криминальных формирований; выявлены социально-экономические, психологические, организационные и правовые детерминанты преступлений против интеллектуальной собственности, предложены меры по их нейтрализации.

In this research "Organized crimes activity (piracy) to the sphere of the intellectual property" was done criminal analysis of tendencies, dynamics and structure of this criminal activity and was done forecast of this illegal business on 2003-2004 years.

In this research was shown criminological features of two main types groups of organized crimes involved in this business.

We gave characteristics of social, demographic and psychology organizers and ordinary members, underlined social, economical, psychological administrative and legal determinants of crimes perpetrated against intellectual property and worked out measures of counteraction.

Оглавление

ВВЕДЕНИЕ

ГЛАВА 1. Криминологическая характеристика организованных посягательств на интеллектуальную собственность

ГЛАВА II. Факторы, детерминирующие организованные преступные посягательства на интеллектуальную собственность и пути их нейтрализации

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

БИБЛИОГРАФИЯ

ВВЕДЕНИЕ

Интеллектуальная собственность – сравнительно новое понятие для российского законодательства. Еще недавно - в научной литературе 80-х гг. - о ней говорилось как об условном собирательном термине, применяемом лишь в международных соглашениях и законодательстве некоторых государств. На законодательном уровне термин «интеллектуальная собственность» впервые был употреблен в Конституции РФ 1993 г., затем - в ГК РФ и в других законодательных актах. В обобщенном виде содержание данного понятия раскрывает лишь ст. 138 ГК РФ, указывающая, что «в случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполненных работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.)».

Следует отметить, что в настоящее время в международном праве отсутствует исчерпывающий перечень видов интеллектуальной собственности. В пункте VIII ст. 2 Конвенции «О Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС)» от 14 июля 1967 г., ратифицированной СССР в сентябре 1968 г., указывается, что интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции; а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной собственности в производственной, научной, литературной и художественной областях. В российском гражданском законодательстве также нет полного перечня всех разновидностей интеллектуальной собственности. Это дает возможность более оперативно предоставлять правовую охрану для новых видов результатов интеллектуальной деятельности. Так, только за последние десять лет круг охраняемых в Российской Федерации объектов интеллектуальной собственности пополнился полезными моделями, наименованиями мест происхождения товаров, топологиями интегральных микросхем, программами для ЭВМ, объектами смежных прав, коммерческой тайной.

Защита интеллектуальной собственности предусмотрена нормами гражданского, административного и уголовного права. Среди уголовно-правовых норм, регламентирующих ответственность за преступления против интеллектуальной собственности, следует упомянуть ст. 146 «Нарушение авторских и смежных прав», ст.147 «Нарушение изобретательских и патентных прав», ст. 180 «Незаконное использование товарного знака», ст.183 «Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну» УК РФ.

Указанные преступные посяательства на интеллектуальную собственность преимущественно имеют характер организованной преступной деятельности. При этом авторские и смежные права чаще всего нарушаются в сферах производства и реализации нелегальной аудио- и видеопродукции, а также программного обеспечения ЭВМ. Нарушения патентного законодательства обычно связаны с незаконным изготовлением запатентованных товаров или производством их запатентованным способом. Наблюдается процесс укрупнения подпольных предприятий, занимающихся кустарным производством товаров, маркированных чужим товарным знаком, в них применяется труд наемных рабочих, используются современные технические средства. В результате незаконного использования объектов интеллектуальной собственности авторы и иные правообладатели несут материальные потери, которые, по оценкам отечественных и зарубежных экспертов, составляют от 1 до 3 млрд. долларов США в год. Кроме того, при незаконном тиражировании, распространении и

перепродаже объектов интеллектуальной собственности нередко весьма существенный ущерб наносится и государству, поскольку последнее не получает налоговые платежи. Распространение преступлений против интеллектуальной собственности тормозит развитие научно-технического прогресса и производственных отношений, подрывает международный авторитет страны, препятствует притоку инвестиций на российский рынок, создает реальную угрозу применения к России жестких торговых санкций.

Между тем, борьба с организованными преступлениями против интеллектуальной собственности нерезультативна. Одним из серьезных препятствий активизации этой работы является то, что долгие годы на первый план выдвигались задачи борьбы с иными разновидностями организованной преступной деятельности корыстной и насильственной направленности, а общественная опасность организованных посягательств на интеллектуальную собственность явно недооценивалась. Теперь практически работники испытывают серьезные трудности, связанные с выявлением этих преступлений, возбуждением уголовного преследования, расследованием и предупреждением.

Целью исследования является комплексная научная разработка теоретических и практических проблем охраны интеллектуальной собственности.

Задачи исследования вытекают из поставленной цели. К ним относятся:

- изучение криминологической картины организованных посягательств на интеллектуальную собственность;

- установление факторов, детерминирующих организованные преступления против интеллектуальной собственности;

- выработка, с учетом выявленных пробелов и недостатков уголовного и иного законодательства, конкретных предложений по совершенствованию правовой охраны интеллектуальной собственности;

- разработка предложений по профилактике преступлений против интеллектуальной собственности.

Методика настоящего исследования включает в себя как общенаучные (анализ и синтез, моделирование, системный подход, логический и т. п.), так и частно-научные (специальные) методы. К последним относятся:

- статистический анализ данных о состоянии преступлений против интеллектуальной собственности в России в период с 1997 по 2002 гг.;

- конкретные социолого-правовые методы: изучение материалов следственно-судебной практики (100 уголовных дел); экспертный опрос 50 специалистов в области борьбы с преступлениями против интеллектуальной собственности; интервьюирование 90 законопослушных граждан и 10 лиц, совершающих преступления против интеллектуальной собственности.

ГЛАВА 1. Криминологическая характеристика организованных посягательств на интеллектуальную собственность

Преступления против интеллектуальной собственности (ст. 146, 147, 180, 183 УК РФ), можно определить как общественно опасные, уголовно-противоправные, умышленные деяния, посягающие на установленный законодательством порядок использования объектов интеллектуальной собственности (результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции,

выполняемых работ или услуг), повлекшие причинение крупного ущерба гражданам, организациям, государству или создающие такую угрозу¹.

Общественная опасность этих преступлений чрезвычайно велика. Во-первых, в результате незаконного использования объектов интеллектуальной собственности правообладателям причиняется серьезный материальный ущерб. По информации Генеральной Прокуратуры, в течение последних лет убытки отечественных и зарубежных правообладателей в России составляют ежегодно несколько миллиардов долларов². Кроме того, в случае выпуска недоброкачественной продукции под чужим товарным знаком может страдать и деловая репутация легального товаропроизводителя.

Во-вторых, при незаконном изготовлении, тиражировании и ином распространении объектов интеллектуальной собственности весьма существенный ущерб наносится и государству, поскольку последнее не получает налоговые платежи. Так, программные продукты относятся к нематериальным активам, подлежащим бухгалтерскому учету как основные фонды, с имущественных прав на использование которых должны быть уплачены налоги. По некоторым оценкам, потери российского бюджета от неуплаты налогов продавцами компьютерных программ составляют 85 млн. долларов. В целом ущерб, причиняемый государству в результате неуплаты налогов от теневой экономической деятельности, связанной с нарушением прав интеллектуальной собственности, превышает 550 млн. долларов в год³.

В-третьих, распространение преступлений против интеллектуальной собственности тормозит развитие научно-технического прогресса и производственных отношений, подрывает международный авторитет страны, препятствует притоку инвестиций на российский рынок. Так, вступление России в Генеральную Ассамблею по торговле и тарифам (ГАТТ) Всемирной торговой организации (ВТО) предполагает и присоединение к Соглашению по торговым аспектам интеллектуальной собственности (TRIPS), которое предусматривает достижение в России к 2003 г. уровня защиты прав интеллектуальной собственности, аналогичного существующему в ЕС. Членство в этих организациях открывает нашей стране возможность выхода на международные рынки в режиме наибольшего благоприятствования в торговле, что сулит стране миллиардные прибыли за счет льготных таможенных пошлин. Соответствующие переговоры ведутся Россией с 1995г., однако положительное решение до сих пор не принято. В мае 2002 г. Ассоциация кинопроизводителей США (МРА) снова подняла вопрос о пиратстве, напрямую связывая его с возможностью вхождения России в ВТО. «Это ключевой вопрос для нашего партнерства, -заявил председатель МРА Джек Валенти. У России долгая и славная история кинопроизводства. Ее фильмы продолжают получать призы на мировых фестивалях, но не получают мирового проката. Эти фильмы представляют собой серьезный экспортный потенциал России, и она может подтвердить свое лидерство, урегулировав свои позиции в легальной торговле". На переговорах о вступлении во Всемирную торговую организацию России настойчиво рекомендовали жестче обходиться с пиратами, незаконно тиражирующими продукцию крупнейших компаний под угрозой принятия экономических санкций со стороны наиболее развитых стран. За аналогичные нарушения США уже применили санкции к Украине, ограничив импорт ее стали на 75 млн.долларов А Россия, считают

¹ Бондарев В.В. Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности. Дис. канд. юрид. наук – Ростов-на-Дону, 2002. С. 7.

² Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ " О практике применения законодательства по защите интеллектуальной собственности, состоянии прокурорского надзора и мерах по усилению борьбы с пиратством в аудиовизуальной сфере" от 30 марта 2001 года N 36-15-01.

³ См.: Асфандиярова Б. Нематериальные объекты собственности // Независимая газета. 1997. 8 апр.; Кочубей А., Демина Н. Основы авторского права на "Горбушке". Российские вести. 1996. 12 окт.

антипиратские ассоциации, в 2002 г. причинила обладателям прав ущерб 850 млн долларов- в 4 раза больше Украины⁴.

В-четвертых, от пиратства страдают не только авторы и иные правообладатели интеллектуальной собственности, но и их пользователи. Например, в случае покупки пиратского программного обеспечения они лишают себя технической поддержки фирмы-правообладателя, которая всегда предоставляет легальному пользователю сопроводительную документацию, обеспечивает необходимые консультации и другие формы технического сопровождения продукта. Кроме того, этим пользователям никто не гарантирует ни полноты программы, ни выполнения всех ее функций.

Для юридических лиц опасность пиратства заключается еще и в том, что они сами вредят своей деловой репутации. Если в фирме царит атмосфера неуважения к чужой собственности, то уровень доверия к ней неизбежно падает. Как справедливо замечено в одной из публикаций на эту тему, "вы наверняка не станете хранить свои сбережения в банке, сотрудники которого установили на своих компьютерах пиратские копии программного обеспечения. Если программы они попросту украли, почему подобная участь не постигнет ваши деньги?"⁵.

В структуре экономической преступности посягательства на интеллектуальную собственность имеют незначительный удельный вес (менее 1%). В то же время криминологический анализ свидетельствует, что в последние годы фиксируется устойчивый рост преступлений, посягающих на права владельцев интеллектуальной собственности. Судя по данным ГИЦ МВД РФ, в 1997 г. было зарегистрировано 302 факта нарушения авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ); в 1998 г. – 607, в 1999 г. - 836, в 2000 г. –1117, в 2001 г. – 810, в 2002 г. -949. Таким образом, средний темп прироста этих преступлений составил 29,5%. Нарушений изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ) было зафиксировано в 1997 г. – 43; 1998 г. – 18; в 1999 –18; в 2000 г. – 46; в 2001 г. – 45, в 2002 г. - 14.(средний темп прироста составил 6,2%) Фактов незаконного использования товарного знака (ст. 180 УК РФ) в 1997 г. 457; в 1998 г. – 442, в 1999 - 526, в 2000 г. - 444, в 2001 г. – 321, в 2002 г. - 303 (средний темп прироста -6,4%). Число случаев незаконного получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ) составило в 1997 г. – 10; в 1998 г. – 17, в 1999 г.- 12, в 2000 г. - 53, в 2001 г. – 84, в 2002 г. - 130. Иными словами, средний темп прироста указанных преступлений составил 72,6%.

Необходимо отметить, что приведенные данные лишь частично отражают реальное состояние преступности в данной сфере, поскольку очень высока ее латентность. По мнению опрошенных нами правоприменителей, регистрируется лишь 10-20% от общего числа совершаемых преступлений против интеллектуальной собственности.

Причины латентности разнообразны. По мнению экспертов, основными факторами, затрудняющими выявление преступлений против интеллектуальной собственности являются: пассивность обладателей прав на интеллектуальную собственность и их представителей в деле выявления указанных посягательств (30%); отсутствие у работников правоохранительных органов специальной подготовки, вследствие чего они не могут самостоятельно выявить контрафактную продукцию (10%); отсутствие четкого взаимодействия правоохранительных органов с обществами, управляющими имущественными правами авторов иных правообладателей (10 %); коррумпированность сотрудников правоохранительных органов, занимающихся борьбой с этими преступлениями (20 %); психологическая неготовность правоохранительных работников и судей видеть

⁴От редакции: Испугались <http://www.vedomosti.ru> 2002. 4 октября; РБК. 2002. 03 октября. Москва 10:28:21.

⁵См.: Кондратьев А., Петров В. LVS оказывает помощь пострадавшим //Коммерсант.1996. 11 дек.

правонарушителей в компьютерных, аудио-, видео- и других пиратах, лицах, незаконно использующих товарные знаки, которые практически ничем не отличаются от законопослушных граждан (30 %).

Использование методов экстраполяции трендов и экспертных оценок позволяет сделать прогноз дальнейшего роста преступлений против интеллектуальной собственности в 2003 г.-2004 г..

В структуре преступлений против интеллектуальной собственности первое место по распространенности занимают нарушения авторских и смежных прав, так называемое "пиратство" (их удельный вес составляет 77,5%).

Лидерами по выпуску контрафактной продукции до последнего времени были Китай (включая Гонконг), Тайвань, Малайзия, Макао, Болгария и Чехия. Россия в начале 90-х годов выступала в качестве одного из основных потребителей пиратской продукции, поставляемой из этих государств. В последние годы в нашей стране фиксируется создание системы нелегального производства объектов интеллектуальной собственности и их сбыта на внутреннем и зарубежных рынках⁶. По мнению некоторых экспертов, Российская Федерация занимает сейчас уже второе место в мире после КНР по производству контрафактной продукции⁷.

Права на интеллектуальную собственность чаще всего нарушаются в сферах теневого производства и реализации нелицензионной аудио- и видеопродукции, программного обеспечения ЭВМ, а также книжной и другой печатной продукции. Уровень "контрафактной" продукции в различных сферах колеблется от 70 до 95%.

По заключению российских экспертов во второй половине 90-х годов, незаконные предприниматели выпускали от 60 до 95% аудиовизуальной продукции - видеокассет, DVD и музыкальных CD⁸.

В настоящее время, по данным МВД, доля производителей контрафактной продукции на рынке видеопродукции составляет 50% , аудио- - 64%⁹. По данным Госкомстата России уровень аудио и видеопиратства в России еще более значителен: он составляет порядка 95% от объема продаваемой продукции. Также оценивает ситуацию и председатель совета директоров концерна "Союз" Александр Менн. По его мнению, доля легального рынка всех носителей информации составляет 10%¹⁰.

По оценкам компании "Юниверсал мюзик интернешнл", легальных кассет с записями фильмов в России выпускается 19 млн. в год, а кассет контрафактных - 95 млн. 18 фабрик, выпускающих в России контрафактные CD, дают пиратам 240 млн. долларов прибыли в год. Быстро расширяется рынок DVD, и уже отмечен случай, когда некий гражданин предлагал

⁶ Мау В. Пиратство: Стратегия прорыва // <http://www.vedomosti.ru/2002>. 9 октября.

⁷ Гуревич В.А. Некоторые проблемы законодательства и правоприменительной практики в сфере охраны результатов интеллектуальной деятельности // Современные проблемы права интеллектуальной собственности. Теория и практика. Отечественный и зарубежный опыт. С. 83-87; Мау В. Пиратство: Стратегия прорыва // <http://www.vedomosti.ru/2002>. 9 октября; Кичин В. Живой вес культуры www.utro.ru.

⁸ Симкин Л.С. Программы для ЭВМ: правовая охрана (Правовые средства против компьютерного пиратства) М., 1998. С. 17; Гуревич В.А. Некоторые проблемы законодательства и правоприменительной практики в сфере охраны результатов интеллектуальной деятельности // Современные проблемы права интеллектуальной собственности. Теория и практика. Отечественный и зарубежный опыт. С. 83-87.

⁹ Симаков Д. Касьянов закрывает пиратские лотки: *Российский Белый дом сделал реверанс перед американским* Ведомости 04 октября 2002 <http://www.vedomosti.ru/>

¹⁰ РБК. 2002. 03 октября. Москва 10:28:21.

купить видеодиски на вес: торговал партиями в 1, 3 и 5 кг оптом, из расчета по 3 доллара за единицу¹¹.

Действия производителей контрафактной видео и аудиопродукции в России отличаются исключительной оперативностью и дерзостью. Так, своеобразный рекорд в видео-пиратстве был поставлен в 1995 г.: боевик Кевина Костнера "Водный мир" появился на российском кассетном рынке без вступительных титров, которых еще не успели сделать, и в черновом монтаже, потому что над чистовым еще трудились в Голливуде. Пиратские диски "Властелин колец", "Гарри Поттер", "Матрица-2. Перезагрузка" продавались за неделю до даты московской премьеры.

Очень высок уровень "контрафактной" продукции и в сфере производства программного обеспечения. По данным 7-го отчета BSA Global Software (организации, защищающей интересы ведущих мировых производителей программного обеспечения), на первом месте среди стран с самым высоким уровнем нелегального использования программного обеспечения, по итогам 2002 года, находится Вьетнам - уровень пиратства программного обеспечения в этой стране составил 94%, второе место занимает Китай (92%), третье - Индонезия (88%); четвертое - Украина (87%); Россия - пятое (86%)¹². Примечательно, что российские эксперты дают ее более более неутешительные оценки. Они полагают, что пиратских компьютерных программ на российском рынке насчитывалось в 2001 г. - 88%; а в 2002 г. - уже 94 %¹³.

Виновные лица с целью копирования программ для ЭВМ и баз данных (объектов авторского права) проникают в закрытые информационные сети¹⁴, либо копируют с лицензионных дисков, а затем тиражируют без разрешения правообладателей программное обеспечение и распространяют его на рынках, в магазинах, через торговые точки, посредством установки на ЭВМ. Рост компьютерного пиратства тесно связан с развитием сети Интернет. По некоторым подсчетам, в Интернете насчитывается около 200 тыс. сайтов, так или иначе связанных с распространением пиратского программного обеспечения. Это приводит к ежегодным убыткам компаний, производящих программы для ЭВМ, в размере 1 млрд. долларов США. В Интернете все чаще предлагаются ключи и другие средства обхода установленных правообладателями технических средств защиты принадлежащих им компьютерных программ. В Интернете нередки случаи и бесплатного распространения лицензионных программ для ЭВМ. Убытки правообладателей от этого не меньше. Более того, можно ожидать увеличение количества этих нарушений. Этот прогноз объясняется тем, что в недалеком будущем одной из основных форм легального использования программ для ЭВМ - в связи с усложнением и увеличением объема — станет их аренда пользователями¹⁵.

По данным нашего исследования, имеют место и иные формы незаконного распространения чужих информационных продуктов. Так, Мещанским межмуниципальным районным судом ЦАО г. Москвы было установлено, что З. И Г., директор диллинговой компании «Кентавр-Инвестмент» и Б., бывший сотрудник «Рейтер АО» вступили между собой в сговор на незаконное распространение через Интернет и специальное оборудование информационных

¹¹ Кичин В. Живой вес культуры www.utro.ru

¹² Информация CNews.ru ", Газеты.ру", интернет-газеты "Утро" и Reuters. УБЭП ГУВД Москвы провело антипиратский рейд в Центральном округе города. <http://www.rbc.ru/> РБК. 11.10.2002, Москва 20:54:02.

¹³ РБК. 2002. 03 октября. Москва 10:28:21; "Охота на пиратов": за российским правительством стоит Microsoft? www.utro.ru

¹⁴ Ляпунов Ю., Максимов В. Ответственность за компьютерные преступления. // Законность 1997. №1. С. 8-15; Гульбин Ю. Преступления в сфере компьютерной информации // Российская юстиция, 1997 № 10. С. 24-26.

¹⁵ Симкин Л. Как бороться с "сетевыми" пиратами // Российская юстиция. 2002 № 7. С. 61-63.

продуктов агентства «Рейтер», авторские права на которые и право на товарный знак принадлежат указанной компании.

При этом на Г. возлагались обязанности по поиску клиентов и продаже им «пиратских» версий терминалов «Рейтер», а в обязанности Б. входило техническое обеспечение. Для этого Г. через СМИ и «Интернет» организовал рекламу организации «Кентавр-Инвестмент» о предоставлении сервисов «Рейтер»

Б., с помощью специально написанного им программного обеспечения с использованием стандартных средств операционной системы, осуществил модификацию программного кода и информации, содержащихся на служебных файлах сервера, принадлежащего агентству «Рейтер». Это позволило ему нарушить нормальную работу системы авторизации доступа и осуществить несанкционированное копирование принимаемой через канал спутниковой связи информации агентства «Рейтер» на 11-ти компьютеров, расположенных в офисе «Кентавр-Инвестмент», а также на незаконно установленные терминалы агентства «Рейтер» на компьютерах в 8-ми других организациях.

В результате указанной преступной деятельности подсудимых компании «Рейтер» был причинен крупный ущерб, который суд оценил в 10 192 173 рубля, исходя из степени нарушения конституционных прав, характера и размера ущерба, а также ущерба нанесенного деловой репутации компании. Действия Г. были квалифицированы по ч.2 ст. 146, ч.1 ст. 180 УК РФ, а действия Б. по ч.2 ст. 146, ч.1 ст. 180 и ч.1 ст. 272 УК РФ¹⁶.

В области полиграфии и книгоиздательства уровень "пиратства" составляет около 70 %. Наиболее распространенным видом нарушений является увеличение издательствами тиража сверх указанного в заявке правообладателя, а также незаконный выпуск переводных изданий. Имеет место и присвоение прав, принадлежащих другим издательствам. Так, Мещанским районным судом г.Москвы был привлечен к уголовной ответственности по ч.1 ст. 146 УК РФ Г., который заключил оговоры от имени несуществующего издательства "Примстрой-М" с .ОАО "Молодая гвардия" на материально-техническое обеспечение выпуска учебных пособий по алгебре, литературе, английскому языку и др., достоверно зная, что права на указанные издания принадлежат ГУП "Издательство "Просвещение". Данные издания он реализовал предпринимателю (ПБОЮЛ) С. для последующей продажи на книжной ярмарке в спорткомплексе "Олимпийский"¹⁷.

В последнее время отмечаются такие виды незаконного использования объектов интеллектуальной собственности как публичный показ программ спутникового телевидения посредством организация студий кабельного телевидения, действующих без соответствующих разрешений (лицензий). Так, Промышленный суд г.Ставрополя осудил по ч.2 ст. 146, п.б ч.2 ст. 171, ч.1 и 3 ст. 327 УК РФ директора ООО "Маис" М., который приобрел у дилера телекомпании "НТВ-Плюс" один декодер сигнала этой телекомпании. Вопреки предусмотренному порядку использования этого декодера только индивидуальными, но не коллективными абонентами, указанные декодеры с ключами были присоединены к сети кабельного телевидения, обслуживаемой ООО "Маис". С помощью указанного оборудования М. незаконно использовал закодированные телевизионные сигналы, распространяемые телекомпанией НТВ –Плюс, являющиеся объектами авторского и смежных прав¹⁸.

¹⁶ Архив Мещанского межмуниципального районного суда ЦАО г. Москвы Уголовное дело №1-184/2000.

¹⁷ Архив Мещанского районного суда г.Москвы. 2002 г.

¹⁸ Архив Промышленного суда г.Ставрополя. 2000 г.

Второе место по распространенности в структуре преступлений против интеллектуальной собственности занимает незаконное использование товарного знака (его удельный вес составляет 15,2%). Чаще всего это преступление сопряжено с нарушением авторских и смежных прав и производством фальсифицированной подакцизной продукции (алкоголь, табак), товаров бытовой химии и легкой промышленности, парфюмерии, канцелярских товаров¹⁹.

В криминологической реальности распространены случаи, когда виновные лица организуют подпольное производство и реализацию контрафактной аудио и видео-продукции, программных продуктов на компакт -дисках. При этом на обложках аудио –, видеокассет, дисков подделывается товарный знак и фирменное наименование правообладателя²⁰.

По оценкам экспертов, не менее распространенным является незаконное использование товарного знака, сопряженное с нелегальным производством подакцизной продукции (алкоголь, табак). Так, прокуратурой Пролетарского района г. Ростова-на-Дону 23 июня 2000 г. было возбуждено уголовное дело № 0070397 по обвинению Т. по п.а ч.2 ст.171, пп. а, б, в ч.2 ст.171-1, ч.1 ст. 180 , ч.3 ст. 327, ч.2 ст. 327-1 УК РФ. Расследованием было установлено, что в конце сентября 1998 г. Т. и С., создали организованную преступную группу с целью осуществления предпринимательской деятельности без лицензии, которая подлежит обязательному лицензированию, а именно переработки крепких алкогольных напитков и дальнейшей их реализации на потребительском рынке. Они решили заняться переработкой фальсифицированного бренди "Сланчев бряг" в фальсифицированный коньяк "Дон". Свои роли они распределили следующим образом. С. выдавал себя за работника ТОО Эльбрус-Ир, не являясь таковым, заключил с Таганрогской таможней договор комиссии № 51 от 29 сентября 1998 г., согласно которого приобрел партию фальсифицированного бренди "Сланчев бряг" в количестве 138.457 бутылок общей стоимостью 498.445 руб. 20 коп. Т. должен был осуществлять перевозку данного фальсифицированного бренди и его дальнейшую переработку в коньяк "Дон", а С. обеспечивал его этикетками, акцизными марками и закаточной машинкой.

В октябре 1999 г., осуществляя свой преступный умысел на производство фальсифицированного коньяка, Т. нанял работников А., К., Б. и Ч. и с их помощью в гараже частного домовладения № 118 по ул. Владиленская в г. Ростове-на-Дону организовал производство фальсифицированного коньяка "Дон". При этом фальсифицированный бренди из бутылок с наклейками "Сланчев бряг" сливался в находящуюся в гараже металлическую емкость объемом примерно 300 литров, туда добавлялась кора дуба и корица в марлевых мешочках, в затем в указанную емкость клали кипятильник, нагревали содержимое и настаивали в течении суток. После этого пустые бутылки мыли, отклеивали этикетки "Сланчев бряг", настоянную на коре дуба и корице жидкость пропускали через фильтр, наливали в бутылки, закупоривали их с помощью двух кустарно изготовленных закаточных машин, затем надевали на пробку риперкап из черного пластика, нагревали его с помощью фена для волос так, чтобы риперкап обжимал пробку, после чего наклеивали поддельные марки акцизного сбора, карьеретки и этикетки коньяка "Дон" - выдержки 7 лет, затем расфасовывали

¹⁹ См.: Калиновский В. Товарные знаки подделывают, воруют, незаконно используют //Известия. 1996 20 марта; Мазур С.Ф. Уголовно-правовая охрана экономической деятельности. М., 1998. С. 23; Бондарев В.В. Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности. Дис. канд. юрид. наук – Ростов-на-Дону, 2002. С. 35,36.

²⁰ См. Архив Советского районного суда г.Ростова-на-Дону. 1999. Уголовные дела № 1376, № 1235; Архив Азовского суда 1999. Уголовное дело № 1-237.

фальсифицированный коньяк по картонным коробкам, для его дальнейшей реализации на потребительском рынке. За период с октября по конец ноября 1999 г. было изготовлено 11220 бутылок фальсифицированного коньяка "Дон" с использованием товарного знака производителя совхоза "Междуреченского".

Таким образом, Т. и С. незаконно неоднократно использовали чужой товарный знак производителя и наименование места происхождения товара. С учетом стоимости коньяка "Дон" - 100 руб. за 1 бутылку и учетом незаконного использования чужого товарного знака и места происхождения товара они причинили совхозу "Междуреченскому", исходя из двойной стоимости бутылки коньяка "Дон", ущерб на общую сумму 2244000 руб., что является для совхоза "Междуреченского" крупным ущербом²¹.

При производстве фальсифицированных товаров народного потребления особенно часто подделываются товарные знаки фирм, имеющих хорошую репутацию на рынке. Так, в мире широко известна французская фирма ВИС – крупнейший производитель канцелярских принадлежностей. В последнее время в Китае, Индии, Арабских эмиратах, России возникла целая индустрия подделок под ВИС. По разным оценкам, в России реализовано более 120 млн. фальшивых ручек²².

Криминологический анализ свидетельствует и о широком распространении случаев использования незаконными предпринимателями наряду с чужими товарными знаками поддельных документов, штампов, бланков, печатей. Так, Т. без регистрации в качестве предпринимателя производил и сбывал мясокопченности, для торговли которыми требуется лицензия. Всего он с помощью Л. и М. реализовал продукции на общую сумму 45760000 руб. (в ценах 1997 г.). Для этого он неоднократно подделывал и использовал фиктивные удостоверения о качестве мясoproдуктов АО "Светлоградский мясокомбинат" и его товарный знак. Суд усмотрел в действиях Т., Л. и М. составы преступлений, предусмотренных ч.2 ст. 171 УК РФ, ч.1 ст. 180 УК РФ и ч.2, ч.3 ст. 327 УК РФ²³.

Третье место в структуре посягательств на интеллектуальную собственность занимают нарушения патентного законодательства (3,7%). Эти преступления обычно связаны с незаконным изготовлением запатентованных товаров, производством их запатентованным способом или с незаконным использованием запатентованных изобретений. Так, в конце 2001 г. в МАП России обратилось ОАО "Красногорсклексредства" с заявлением о недобросовестной конкуренции со стороны ЗАО "Техмедсервис". ОАО "Красногорсклексредства" производит и продает в России травяные сборы "Желудочно-кишечный" и "Урологический", состав которых охраняется соответствующими патентами на изобретение. Патентообладатель не предоставлял ЗАО "Техмедсервис" права на использование своих изобретений, однако последнее производило и продавало травяные сборы с одноименными названиями.

Наименее распространенными являются случаи незаконного получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую тайну (3,6%). По мнению экспертов, это свидетельствует не о реальном состоянии промышленного и торгового шпионажа, а о его высокой латентности. Однако, помимо этого надо учитывать, что владельцы интеллектуальной собственности имеют возможность выбора правового режима охраны научно-технической и производственной информации: путем придания статуса авторского произведения, запатентованного изобретения, промышленного образца или полезной модели или посредством

²¹ Обвинительное заключение по уголовному делу № 0070397, возбужденного прокуратурой Пролетарского района г. Ростова-на-Дону 23 июня 2000 г.

²² Интервью зам. министра по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства Н.Фонаревой // HTB.ru 2002. 9 октября.

²³ Архив Петровского районного суда Ставропольского края 1998. Дело 1-79.

охраны этого ноу-хау как коммерческой тайны. Изучение существующей практики показывает, что российские предприниматели стремятся по возможности использовать институты авторского и патентного права. Это означает, что случаи незаконного получения, использования, разглашения технической и производственной информации в этом случае будут регистрироваться как преступления, предусмотренные ст. 146 или ст. 147 УК РФ.

Можно выделить следующие основные каналы утечки конфиденциальной информации, имеющей статус коммерческой тайны: 1) случайное доведение до сведения конкурентов документов или материалов, содержащих вашу коммерческую тайну в результате миграции специалистов; публикации в печати, депонирование рукописи, монографии, отчеты по НИОКР, устные доклады и выступления сотрудников; совместные работы с другими фирмами, контакты с клиентами и инвесторами, где особое место занимают переговоры; 2) преднамеренное противоправное завладение чужой коммерческой тайной посредством использования технических средств сбора информации; путем хищения документов или снятия копий с документов, дискет; подкупа, угроз, шантажа, переманивания ведущих специалистов, имевших дело с конфиденциальной информацией, на конкурирующую фирму и т.п. По оценкам психологов, до 25% всех служащих фирм, стремясь зарабатывать средства любыми способами и любой ценой зачастую в ущерб интересам своей фирмы, ожидают удобного случая для разглашения коммерческих секретов, их продажи.

Криминологический анализ показывает, что наблюдается рост организованности и профессионализма лиц, совершающих посягательства на установленный порядок использования объектов интеллектуальной собственности. Судя по данным уголовной статистики и результатам нашего выборочного исследования, преступления против интеллектуальной собственности, совершались организованной группой лиц в 10% случаев.

При этом, 94% опрошенных нами сотрудников правоохранительных органов полагают, что данные уголовной статистики не соответствуют действительности. В соответствии с предложенными в научных источниках рекомендациями нами проведены исследования латентности этой разновидности посягательств на интеллектуальную собственность. Анализ данных интервьюирования сотрудников правоохранительных органов Ростовской области дает следующую картину: половина респондентов заявили, что доля организованных преступлений в общем количестве всех рассматриваемых посягательств в Ростовской области составляет 50-70%, одна четверть назвала иные цифры - 35-50%, по мнению остальных, организованные посягательства против интеллектуальной собственности составляет 70-80%. Таким образом, практические работники сходятся в выводе о чрезвычайно высоком уровне организованных форм посягательств и несколько расходятся во мнениях относительно их цифровых показателей. Представляется, что эти оценки не могут не свидетельствовать о более широкой распространенности организованных форм преступлений по сравнению с данными официальной статистики.

Косвенно об этом свидетельствует и изучение опыта контроля за преступными сообществами и организованными группами. По данным МВД РФ, в России действует около 80 тыс. членов организованных преступных группировок, под контролем которых находится около 40 тыс. хозяйствующих субъектов, в том числе 1,5 тыс. госпредприятий, 4 тыс. АО, свыше 500 СП, 550 банков и 700 оптовых и розничных рынков²⁴.

²⁴ Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ от 21 ноября 2000 г. N 36/948-00 "О защите интеллектуальной собственности в сфере производства и реализации аудиовизуальной продукции"/Новая газета. 2003. 24.03.

По данным ГУВД Ростовской области, в Северо-Кавказском регионе (Краснодарский, Ставропольский края, Ростовская область, Адыгея, Калмыкия, Карачаево-Черкессия, Кабардино-Балкария, Северная Осетия, Дагестан) выявлено: в 1992 г. - 327 организованных преступных групп, из них 192 занимались преступлениями общеуголовной направленности, 97 - преступлениями экономической направленности; в 1993 г. - выявлена 401 организованная преступная группа, зарегистрировано 552 преступлений, в том числе общеуголовной направленности - 446, экономической направленности - 106. В 1994 г. выявлено 379 организованных преступных групп, зарегистрировано 690 преступлений. В 1995 г. выявлено 375 организованных преступных групп, зарегистрировано 802 преступления, совершенных их членами. В 1996 г. выявлено 290 организованных групп, зарегистрировано 1104 совершенных ими преступлений. В 1997 г. выявлено 185 преступных группировок, в 1998 г. - 202 преступных группировки, в 1999 г. - выявлена 231 организованная группа. Приоритетными направлениями этих формирований являются: преступления в сфере ТЭК, на зерновом рынке, на рынке ценных бумаг, преступления против интеллектуальной собственности, преступления, связанные с оптовыми торгово-посредническими операциями, вымогательство, разбой, похищения людей.

Для организованных форм преступлений против интеллектуальной собственности (как составляющей организованной преступности) важным результирующим признаком качественной характеристики этого явления является уровень организованности. А.И.Долгова предложила выделить три различных уровня организованности. Первый уровень - самый низший. Преступления хотя и совершаются организованной группой, но в ней при всей ее сплоченности и устойчивости нет сложной структуры, иерархии, функции организаторов и исполнителей четко не распределены. Подобные одиночные группы заметно уступают другим преступным формированиям, которые включены в более высокие уровни организованности по степени своей опасности.

Второй уровень организованной преступной деятельности, представляет собой иерархическое построение определенных групп, иногда их конгломерат. Особенность таких групп в том, что на этом уровне последние активно вторгаются в официальные структуры общества и используют эти структуры в своих криминальных целях. Такие группы предлагается назвать преступными группировками (организациями).

На третьем уровне организованности речь идет об организации преступной среды, консолидации ее лидеров в преступное сообщество. На этом уровне завершается отделение функции организации руководства преступной деятельностью от непосредственного традиционного соучастия в совершении конкретного преступления. Лидеры преступной среды уже, как правило, не совершают конкретных преступлений, заняты выработкой общей линии поведения, стратегии взаимной поддержки. Эти группы следует относить к преступным сообществам²⁵.

А.И.Гуров придерживается немного иной точки зрения на структуру организованной преступной деятельности. По его мнению, первый уровень составляют обычные организованные группы, второй - такие же, но имеющие коррумпированные связи. На самом высоком, третьем уровне находятся преступные организации, имеющие сетевую структуру и управляющие несколькими нижестоящими²⁶.

Научные сотрудники ВНИИ МВД России, также выделяют три уровня организованности: 1) организованные преступные группы, 2) преступные группировки, включающие в свой состав организованные группы; 3) преступное сообщество, состоящее из двух и более организованных преступных группировок²⁷.

²⁵ Долгова А.И. Выступление "за круглым столом" // Организованная преступность. М., 1989. С.11-12.

²⁶ Гуров А.И. Организованная преступность - не миф, а реальность.- М., 1992. С.24-26.

²⁷ Цитир. по: Сафонов В.Н. Организованное вымогательство. Уголовно-правовой и криминологический анализ. - СПб., 2000. С. 102.

Сравнительный анализ изученных нами криминальных формирований, занимавшихся посягательствами на интеллектуальную собственность, позволил прийти к выводу, что они отличаются друг от друга по уровню психологического развития и организованности, по ряду существенных количественных и качественных характеристик.

По данным нашего исследования, группы первого типа характеризуются следующими чертами: функции организаторов и исполнителей в этих группах могут быть распределены не четко; средняя численность этих групп составляет 2-4 человека; период существования непродолжителен (до 2-х лет); присутствует четкая специализация на таких направлениях преступной деятельности как аудио, видео и компьютерное пиратство. В общем числе организованных групп, совершивших преступления против интеллектуальной собственности, их доля составила две трети.

В качестве примера организованной группы без четкой дифференциации ролей можно привести выявленную правоохранительными органами г.Волгограда группу из двух лиц, которые арендовали помещение в одном из институтов Советского района города, оборудовали его аппаратурой (230 видеоплееров, пять компьютеров, четыре станка для резки и упаковки пленки), достали необходимые материалы (более тонны пленки) и начали подпольно изготавливать контрафактную продукцию. О размахе преступной деятельности можно судить даже по количеству изъятого: восемь тысяч готовых видеокассет²⁸.

В ряде случаев члены групп этого типа распределяют между собой функции более отчетливо. Так, Ленинский районный суд г.Ростова-на-Дону привлек по ч.2 ст 146 УК РФ Ш., Ф. и К., которые, действуя организованной группой, незаконно использовали объекты авторского права путем массового производства контрафактных экземпляров видеофильмов и их продажи. Ш. осуществлял общее руководство преступной деятельностью, Ф. оказывал ему помощь и замещал его в периоды отсутствия, а на К. были возложены функции обеспечения контрафактной полиграфической продукцией.

Судя по материалам дела, Ш. и Ф. создали в квартире последнего студию, оборудовав ее 100 видеоманитофонами, оборудованием для упаковки видеокассет, арендовали три склада для хранения готовой продукции по разным адресам, а также наняли для тиражирования рабочих Л.З.Г., для транспортировки контрафактной продукции водителей Г. и Р. Гражданин К организовал производство контрафактных полиграфических обложек видеофильмов в оборудованном им типографском цехе, закупив необходимые станки и материалы, нанял для изготовления обложек П. и Д., для ремонта оборудования С. В период с сентября 1999 г. по 29 ноября 2000 г. виновные занимались этой преступной деятельностью и систематически распределяли между собой полученные от нее доходы²⁹.

Характерными для организованных групп второго типа являются следующие черты: наличие опытных организаторов и четкое распределение функций среди участников; численность этих групп составляет 10-30 человек (количественный состав участников часто постоянен, хотя не исключается поэтапное вовлечение новых лиц); относительно продолжительное время существования групп (по данным нашего исследования, группы этого типа существовали от 2 лет и более; тщательное планирование и крупный масштаб преступной деятельности; маскировка преступной деятельности под различные коммерческие, финансовые и хозяйственные формы, хорошая техническая оснащенность; высокая информационная обеспеченность; наличие коррупционных связей. Преступные группы второго типа занимались как видео-аудио и компьютерным пиратством, так и незаконной предпринимательской деятельностью, связанной с производством фальсифицированной продукции и др. Наши исследования показали, что доля групп второго типа, в общем числе организованных

²⁸Сообщение пресс-службы ГУВД Волгоградской области //РИА "Новости". ITB.ru от 3 мая 2001 г.

²⁹ Архив Ленинского районного суда г.Ростова-на-Дону. 2000 г.

формирований, совершивших преступления против интеллектуальной собственности, составляет одну треть.

Подобная организованная группа была выявлена Комитетом федеральной криминальной милиции МВД России по Волгоградской области в результате реализации оперативных материалов. Указанная организованная группа (более 20 человек) на протяжении 2000-2001гг. занималась незаконным воспроизведением и распространением в Южном федеральном округе контрафактной видеопродукции в особо крупных размерах. Организаторами группы были созданы цеха по изготовлению чистых видеокассет, предназначенных для записи фильмов, а также оптовый склад, где хранились поставляемые из Москвы комплектующие – полиграфическая упаковка и голограммы, оборудованы 8 подпольных студий по тиражированию контрафактной видеопродукции, налажена деятельность 10 торговых точек по ее оптовой реализации.

Сотрудниками МВД обнаружены и изъяты 134 видео- и аудиоманитофона, на которых производилось незаконное тиражирование записей; комплектующие для изготовления 100 тысяч чистых видеокассет; две полуавтоматические линии импортного производства производительностью 2 тыс. кассет в сутки; более миллиона экземпляров полиграфической упаковки; другое оборудование и материалы. Кроме того, 17 поставщиков контрафактных кассет, дисков, полиграфических упаковок, голограмм и упаковочной пленки выявлены в Москве. Сотрудниками правоохранительных органов в числе контрафактной продукции выявлено -14107 видеокассет, 1500 аудиокассет и 1623 компакт-диска, готовых к реализации. По оценкам экспертов РАПО доходы организованной группы "пиратов" от незаконной реализации изъятой при проведении обысков контрафактной видеопродукции составили бы свыше 1 млн долларов США³⁰.

Следует отметить, что хотя нами не было выявлено преступлений против интеллектуальной собственности, совершенных группами третьего типа, отрицать их существование нельзя. Скорее здесь можно говорить о том, что преступления, совершенные членами преступного сообщества, не получали адекватной юридической оценки из-за сложности доказывания виновности представителей всех уровней сообщества, особенно лиц, стоящих на верхних ступенях криминальной иерархии.

Неверно рассматривать организованные посягательства на интеллектуальную собственность лишь как количественную совокупность совершенных преступлений. Отличительными особенностями организованных преступлений против интеллектуальной собственности является их тщательное планирование, подготовка к совершению (это имело место во всех выявленных нами случаях). Поэтому закономерным оказался результат: в 95% случаев обстановка совершения преступления сложилась благоприятно для преступников и лишь в 5% имели место обстоятельства, осложнившие занятие преступной деятельностью. В качестве причины такого эксцесса выступало, как правило, то, что преступники после достаточно длительного времени безнаказанного осуществления преступной деятельности теряли бдительность и попадали в поле зрения правоохранительных органов.

Рассматривая природу организованной преступности, Р.Айдинян и Я.И.Гишинский весьма верно указывают, что с экономической точки зрения - такая же профессия как и многие другие³¹. Эффективность преступной деятельности на рынке интеллектуальной собственности объясняется тем, что многие организованные преступные группы овладели всеми современными методами хозяйствования, включая борьбу с конкурентами, долгосрочный зондаж рынка, использование международных связей и др. Кроме того, эффективность

³⁰ Миллион, не полученный пиратами. Сообщение Пресс-службы при МВД РФ. //РИА "Новости". 2002. 9 октября.

³¹ Организованная преступность в России: Теория и реальность. Спб., 1996. С. 2,3.

достигается за счет специализации и кооперации участников, возможности обеспечивать собственную безопасность, в том числе и посредством налаживания коррупционных связей.

Типичная модель подготовки к совершению организованных посягательств на интеллектуальную собственность, на наш взгляд, состоит из следующих элементов: 1) выбор направления преступной деятельности; формирование организованной преступной группы, распределение ролей; 2) подготовка к преступлению: сбор информации о способах изготовления, потенциальных каналах приобретения исходных материалов (сырья, оборудования), сбыта контрафактной (фальсифицированной) продукции, налаживание соответствующих связей, аренда помещения, закупка оборудования, найм рабочих и курьеров, установление коррупционных связей с представителями органов государственной власти и управления; 3) изготовление контрафактной (фальсифицированной) продукции; 4) реклама и сбыт через сеть оптовых распространителей либо через непосредственных распространителей в собственных торговых точках, магазинах.

На первом этапе организатор, выбрав направление преступной деятельности, приступает к формированию организованной преступной группы. В зависимости от целей преступной деятельности в состав преступной группы подбираются (изготовитель, распространители, курьеры, охранники и др.), идет обмен информацией, оговариваются условия. Круг сообщников формируется из числа лиц, ранее знакомых друг с другом по месту работы, учебы, жительства, а также в связи с проведением совместного досуга. В то же время нами выявлены случаи, когда налаживание преступных связей происходило через сеть Интернета.

Так, судя по материалам уголовного дела, рассмотренного Мещанским межмуниципальным (районным) судом ЦАО г.Москвы Ю. (житель г. Москвы) в начале 1999 г. встретил своего знакомого А. (жителя г. Новосибирска). Ю. сказал, что собирается заняться в Новосибирске новым перспективным направлением деятельности - изготовлением контрафактных дисков в формате DVD и предложил Ю. организовать в Москве сбыт этой продукции. После получения согласия, А. прислал Ю. в помощь К.

Ю. и К. вдвоем арендовали помещение принадлежащее ОАО РТИ им. Минца, подыскали каналы сбыта в г. Владимир через Интернет, в г.Москва, организовали сбыт, войдя в личный контакт с владельцами торговых точек на Горбушке, наняли на работу курьеров по доставке контрафактной продукции распространителям³².

В ряде случаев лица, которым сделано предложение совершить преступление, отказываются по причинам сложности, разногласий о величине вознаграждения, иным личным мотивам. В следственной практике имели место случаи, когда лицо, получившее предложение совершить преступление, само совершить его отказывалось, однако предлагало кандидатуру другого исполнителя. Объединяют членов группы такие качества как алчность, дерзость, преступный опыт боязнь расправы за нелояльное поведение по отношению к группе и т.п.

Изучение следственно-судебной практики показало, что организаторами преступной группы выступают как правило, мужчины в возрасте от 28 до 35 лет. Рядовые члены организованной группы (изготовители, распространители контрафактной продукции, охранники)- в 78% случаев мужчины в возрасте от 18 до 30 лет.

Уровень образования этих преступников очень высок. Организаторы преступной деятельности в большинстве случаев имели высшее образование (72%), рядовые изготовители и реализаторы контрафактной аудио-, видеопродукции, компьютерных компакт-дисков имели высшее образование в 42% случаев, в среднее специальное образование в 20% случаев. Изготовители и распространители фальсифицированной продукции (алкогольных напитков, товаров бытовой химии и др.) имеют более низкий уровень образования, так как их

³² Архив Мещанского межмуниципального (районного) суда ЦАО г.Москвы. 2000 г.

деятельность не требует специальных познаний (82% преступников этого типа было среднее и среднее специальное образование).

Все выявленные преступники в основном являлись жителями города. Видимо, это объясняется тем, что местами сбыта контрафактной продукции, как правило, являются торговые точки в городских населенных пунктах. Большинство преступников (83%) состояли в браке.

Около 90% указанных лиц на момент вступления в преступный сговор, не имели постоянного места работы. В качестве наемных работников (рабочих, курьеров) в ряде случаев (5%) выступали лица, не имеющие определенного места жительства, беженцы или приезжие из Украины, Молдавии, азиатских и кавказских республик. Некоторые из местных жителей, имеющие другую основную работу, устраивались на работу по устной договоренности с владельцами контрафактной продукции в выходные дни и во время отпуска, чтобы заработать дополнительные деньги для семейных и личных нужд.

С наемными работниками, релазующими продукций через торговые точки в 99% случаев заключался договор на продажу контрафактной аудио-, видеопродукции и компьютерных компакт-дисков. Лица, занятые другими видами деятельности (курьерская доставка, охрана и др.) в 55% случаев действовали на основании устной договоренности с нанимателями. При этом около 90% наемных работников утверждали, что не знали о том, что продукция была контрафактной.

Как правило, члены организованных групп ранее не судимы (95%). Однако, 3% членов организованных преступных групп уже привлекались к уголовной ответственности за кражи, грабежи, разбой, вымогательства и др., а еще 2% совершила ранее преступления против интеллектуальной собственности. Данные исследования свидетельствуют о том, что сотрудники "службы безопасности" этих преступных группировок ранее имели навыки владения оружием и были знакомы с оперативно-розыскной и следственной деятельностью (служба в вооруженных силах, правоохранительных органах, охранных предприятиях и т.д.).

На следующих этапах преступной деятельности организаторы и наиболее активные члены организованной группы осуществляют сбор и анализ информации о потенциальных каналах приобретения и сбыта контрафактной продукции, подбирают непосредственных исполнителей, которые осуществляли изготовление, хранение, транспортировку и, реализацию контрафактной или фальсифицированной продукции. Результаты нашего исследования показали, что организованные группы активно используют Интернет для этой цели.

Так, судя по материалам уголовного дела, которые рассматривались Центральным судом г.Воронежа ,Б. и А., являясь организаторами преступления, предусмотренного ч.2 ст. 146 УК РФ, неоднократно договаривались о закупке по сети Интернет в г.Москве дисков ЭВМ, финансировали эту закупку и организовали их реализацию в г.Воронеже через Н.,К.,Ш.,Л.³³

Другой пример. Участниками организованной группы, действовавшей в г.Москве, был разработан план незаконной реализации нелегально произведенных контрафактных компакт-дисков с использованием сети Интернет. Роли в группе были распределены следующим образом: Г. был обязан распространять прайс-листы с ассортиментом контрафактных компакт-дисков с использованием электронной почты и компьютерной сети Интернет; на Ф. были возложены обязанности по приобретению контрафактной продукции и ведению переговоров с покупателями, и передаче Ш. и К. их для доставки. Для совершения указанных преступлений Г. зарегистрировал на свое имя в Интэрнете адрес электронной почты, Ф. предоставил для хранения контрафактной

³³ Архив Центрального суда г.Воронежа 2001 г. Цитир по.: Дворянкин О.А.С. 307.

продукции дом и гараж, а для ее перевозки машину. Останкинский межмуниципальный (районный) суд СВАО г.Москвы привлек указанных лиц к уголовной ответственности по ч.2 ст. 146 УК РФ.³⁴

Организаторы преступных групп также подготавливают оборудование и место производства контрафактной (фальсифицированной) продукции. Для занятия рассматриваемыми видами преступной деятельности, как правило, подбирается соответствующее помещение, которое исключает возможность визуального наблюдения посторонними лицами происходящего процесса производства контрафактной и фальсифицированной продукции. Очень редко для этого использовалась квартира (7%) в связи с отсутствием возможности разместить необходимое оборудование и готовую продукцию. Обычно для этих целей преступниками подыскивались частные дома (56%) или производственные помещения (34%), которые они арендовали сами, либо через знакомых, родственников, также использовались гаражи (5%). Нередко такой дом или гараж принадлежал на правах собственности одному из соучастников (23%).

Организованные преступные группы изготавливают высококачественную контрафактную продукцию, которую зачастую трудно отличить по внешним признакам от подлинной. Для этого преступники закупают подлинные полиграфические футляры коробок видеокассет и поддельные товарные знаки конкретного правообладателя³⁵. По данным некоторых исследований наметилась тенденция покупки подлинных футляров коробок видеокассет у самих правообладателей³⁶.

Для малочисленных преступных групп, осуществляющих свою деятельность с помощью простого технического оборудования характерным является сбыт контрафактной продукции мелкими партиями, или поштучно, в основном через коммерческие торговые точки малого бизнеса.

Организованные группы, занимающиеся преступной деятельностью в крупных масштабах, налаживают более сложную схему реализации контрафактной продукции. Организатором проводится рекламная кампания (35%), заранее готовятся соответствующие каналы сбыта через сеть оптовых распространителей либо через распространителей в собственных торговых точках, магазинах, на рынках, через магазины системы Интернет. Например, в г. Москве крупнейшими центрами торговли контрафактной продукцией являются торговые площади завода "Рубин", где размещается пиратский развал "Ля-ля-парк, Митино, Царицыно, многочисленные торговые точки в подземных переходах; в г. Санкт-Петербурге рынок «Юнона»; в г.Ростове-на-Дону - рынок «Новый быт». Показательным является случай, когда органы внутренних дел вскрыли законспирированную сеть торговцев пиратскими компакт-дисками, сбывавших продукцию через интернет-магазин. Была отслежена цепочка курьеров, каждый из которых знал только следующее звено цепи. Сервер, через который делались заказы, был установлен в московской квартире, однако к Интернету подключался через систему переадресации при помощи модемов и сотовых телефонов³⁷.

Заслуживает внимания анализ действий организованной преступной группы, действовавшей в 1996 - 1998 годах в г. Рязани. Организатор преступной группы Б., построил дом, специально переоборудовав его под мастерскую, в которой производилась вся контрафактная продукция. Роли членов указанной организованной группы были четко

³⁴ Архив Останкинского межмуниципального (районного) суда СВАО г.Москвы. 2001.

³⁵ Архив Рязанского областного суда. Уголовное дело № 199 252708.

³⁶ Расследование преступлений о нарушении авторских и смежных прав. Особенности. /Под ред. Б.А.Боголюбовой - М., 2001. С. 22. См. также: Трунцевский Ю.В. Видеопиратство. Уголовная ответственность. Раскрытие и расследование преступлений. М., 2000; Дворянкин О.А. Защита авторских и смежных прав. Уголовно-правовой аспект. Научно-практическое пособие. М., 2002.

³⁷ Симкин Л. Как бороться с "сетевыми" пиратами //Российская юстиция. 2002 № 7. С. 61-63.

распределены. Например, сожительнице Б., гражданке В., была отведена роль куратора финансов. Л. отвечал за закупку продукции и ее сбыт, вел контроль за движением сбываемой продукции, так и за движением поступлением выручки. В функции Л. входило обеспечение вопросов снабжения и сбыта. В частности, Л. имел в своем подчинении снабженцев, один из которых закупал в г. Москве "чистые" незаписанные видеокассеты (компакт-диски и аудиокассеты), завозил их в "мастерскую", сдавал по "черной" книге движения продукции «лжеоператорам», которые на видео-, аудиоаппаратуре, количеством более 200 единиц осуществляли тиражирование того или иного произведения посредством "перезаписи" произведения с лицензионной кассеты в копию. Л. также следил за качеством контрафактной продукции и за уровнем ее спроса на рынках России. Подчиненные Л. снабженцы-сбытчики забирали изготовленную "пиратскую" продукцию из мастерской, развозили ее по торговым точкам г. Рязани, Рязанской, Владимирской и других областей. Характерно, что организатор следил и за тем, чтобы "кассиры" не пересекались к своей деятельности. Так, за каждым водителем-кассиром закреплялись строго определенные торговые точки, откуда они могли забирать выручку, сдавая ее затем "бухгалтеру". Каждый снабженец знал только "свою" торговую точку, куда он был вправе сдать полученную им в "мастерской" контрафактную продукцию.

Таким образом, рядовые члены ОПГ не представляли в полном объеме размах преступной деятельности всей ОПГ, схему движения контрафактного товара. К тому же на высокие должности Б. брал только родственников или близких. Так, зам. по коммерции - родственник, зам. директора по финансам - сожительница, гл. бухгалтер - двоюродная сестра, а снабженец по закупке "чистой" продукции - племянник. Указанные обстоятельства способствовали тому, что преступники довольно продолжительное время успешно занимались таким высокодоходным "бизнесом". В начале 1996 года у Б. было только 8 торговых точек, в конце 1996 года - 19, а в 1997 году - более 40. При этом каждая точка в месяц давала чистой выручки не менее 1,5-2 млн. руб. Таким образом, в 1997 г. среднемесячная выручка у Б. доходила до 30 - 40 млн. руб., а в год - более 1 млрд. рублей³⁸.

Организаторы преступных групп нередко налаживают коррупционные связи. Так, по данным Управления по борьбе с экономическими преступлениями ГУВД Москвы группа лиц под руководством человека, известного в определенных кругах под псевдонимом "Кащей", с 1998 г. специализировалась на тиражировании и незаконной торговле компакт-дисками на территории, прилегающей к станции метро "Красные Ворота". Благодаря хорошим связям с администрацией округа проблем у владельца торговых точек не было. "Кащей" владел всей необходимой информацией о готовящихся рейдах и неоднократно сворачивал торговлю как раз в те дни, в которые проводился рейд. 11 октября 2002 г. на торговой точке у метро "Красные Ворота" было изъято 370 контрафактных дисков, среди которых имелись пиратские версии Warcraft III; Half-Life; CounterStrike; пиратские копии фильмов "Формула любви" и "Покровские ворота" и много другой контрафактной продукции. После проведения расследования по материалам рейда УБЭП было возбуждено уголовное дело по статье 146 УК РФ³⁹.

Иногда деятельность организованных групп приобретает межрегиональный и даже международный характер. Так, в 2002 году правоохранительными органами совместно с Российской антипиратской организацией по защите прав на аудиовизуальные произведения пресечена деятельность организованной преступной группы, которая занималась незаконным распространением в Москве, в 15 регионах России, странах - членах СНГ видеопроизведений на магнитных носителях (диски DVD), авторские права на которую принадлежат российским и зарубежным правообладателям. Уникальность выявленного преступления заключается в том, что впервые в России и Европе члены преступной группы путем взлома ключей кодов в

³⁸ Материалы уголовного дела цитир. по: Расследование преступлений о нарушении авторских и смежных прав. Особенности /под ред. Т.А.Боголюбовой. - М., 2001. С. 24-27.

³⁹ Московский УБЭП победил "Кащей" //НТВ 9.10.2002

оригинальных дисках (DVD) убрали английский текст и смонтировали на микропленку с применением высоких цифровых технологий те же фильмы, но уже с русским закадровым переводом. В дальнейшем по преступным каналам микропленки переправлялись за границу, там изготавливались так называемые ``мастер-диски`` с русским переводом, с которых на специальном оборудовании осуществлялось тиражирование контрафактных дисков уже в массовых количествах для последующего распространения в России.

ГЛАВА II. Факторы, детерминирующие организованные преступные посягательства на интеллектуальную собственность и пути их нейтрализации

Детерминантами организованных преступных посягательств на интеллектуальную собственность можно признать целый ряд факторов. Основными причинами развития организованной преступной деятельности, в том числе и связанной с нарушением прав на интеллектуальную собственность, явились непродуманные, поспешные экономические реформы, развал систем финансового, банковского производственного контроля, разрушение правовых механизмов хозяйственной деятельности, падение курса рубля и резкая поляризация доходов населения, идеологический вакуум и упадок общественной морали. Иными словами, как правильно замечает В.Н.Кудрявцев, неумелый и неподготовленный переход к рыночной экономике создал в стране такие условия, при которых нарушение законов превратилось в вынужденный образ жизни заметной части населения, а организованная преступность стала выгодной и достаточно безопасной формой деятельности наиболее активных его слоев⁴⁰.

По мнению опрошенных нами экспертов, постоянное влияние на темп и характер развития этой организованной преступной деятельности оказывают такие факторы как сокращение занятости населения; нарастание официальной и скрытой безработицы и как следствие увеличение количества лиц, не имеющих постоянного источника дохода, снижение уровня жизни и социальных гарантий значительной части населения. Об этом свидетельствуют и данные нашего выборочного исследования: в общем числе лиц, совершивших преступления против интеллектуальной собственности доля лиц, не работавших и не учившихся, составляет 75%.

Одним из факторов, способствующих развитию организованных форм преступлений против интеллектуальной собственности, является значительное отставание уровня жизни государственных служащих и работников правоохранительных органов по сравнению с лицами, занятыми в частном секторе экономики. Это предопределяет расширение масштабов коррупции, в т.ч. и в завуалированных формах.

Неизменный спрос на контрафактную продукцию также определяется социальными факторами. Многим гражданам уровень жизни не позволяет покупать лицензионную продукцию. Пираты же предлагают весьма качественный товар по более низким ценам. Еще более печально то, что на уровне обыденного сознания, посягательства на интеллектуальную собственность вообще не получают осуждения. Проведенное в 2001 году агентством "Власть" исследование показало: 62,5% опрошенных россиян полагают, что компьютерное пиратство приносит стране не вред, а пользу. Подобные результаты дал проведенный нами в 2003 г. опрос студентов юридических вузов: 93% из них показали, что постоянно приобретают контрафактную продукцию и не осуждают ее изготовителей. В этой связи трудно не согласиться с топ-менеджером корпорации "Майкрософт" Жаном-Филиппом Куртуа, который заявил: "Нужно делать все, чтобы у людей появилось понимание, что вообще есть интеллектуальная собственность. Это должен понимать не только пользователь или

⁴⁰ Кудрявцев В.Н. Преступность и нравы переходного общества - М., 2002. С. 98, .

руководитель крупной компании, но и представители власти. ... Необходимо добиться признания прав на интеллектуальную собственность и сформировать механизмы ее защиты"⁴¹.

Существуют и другие факторы, способствующие совершению преступлений против интеллектуальной собственности. В нашей стране еще не налажена система контроля за деятельностью заводов - производителей кассет и дисков для аудиовизуальной продукции и программного обеспечения. Как указал председатель Ассоциации DVD-издателей России Андрей Посадский, сегодня в России работают, по официальным данным, пять заводов, выпускающих контрафактные видеодиски, по данным неофициальным - более двадцати. Показательно, что часть из них почти легальна. То есть в рабочее время там выпускают лицензионные диски, а по ночам с конвейера сходит контрафакт. Многие заводы относятся к военно-промышленному комплексу, что делает их оперативную проверку невозможной. Подпольные производства периодически закрываются, но вместо них тут же появляются новые. После закрытия подобного предприятия на Поклонной горе г.Москвы, преступники быстро организовали четыре таких же производства вокруг завода "Рубин" — центра сбыта контрафактных дисков⁴².

Видимо поэтому, посол США в России Александр Вершбоу потребовал в 2002 г. закрыть большинство российских заводов по производству компакт-дисков, как нарушающих лицензионные права американских компаний⁴³. До сих пор не реализовано и решение правительства о продаже интеллектуальной продукции исключительно в специализированных магазинах.

Широкому распространению «интеллектуального пиратства» способствует быстрое развитие новых технологий (прежде всего, информационных), которые обеспечивают практически неконтролируемое и очень дешевое копирование и тиражирование продуктов интеллектуального труда. Не выполняют своей предупредительной роли голографические и прочие марки, наклеиваемые на диски, кассеты, поскольку преступники научились их весьма искусно подделывать.

Серьезным стимулом развития этой преступной деятельности является ее достаточно высокая доходность при относительно невысоком риске привлечения к ответственности.⁴⁴. Конечно, по своей доходности "пиратский" промысел не может сравниться с традиционными для организованной преступности сферами интересов - торговлей оружием, наркотическими средствами, а также игорным бизнесом и проституцией. Зато, в отличие от перечисленных выше способов обогащения, противоправная деятельность в сфере интеллектуальной собственности в России - малорискованное занятие. Как уже отмечалось, выявляется около 10 % этих преступлений. К тому же как показало наше исследование, чаще всего выявляются случаи реализации контрафактных аудио-видео, лазерных дисков, компакт дисков с программным обеспечением для ЭВМ в торговых точках и магазинах, а оптовым распространителям контрафактной продукции, действующим на рынках, а тем более ее изготовителям удается избежать уголовной ответственности.

⁴¹ "Охота на пиратов": за российским правительством стоит Microsoft? // www.utro.ru

⁴² Кичин В. Живой вес культуры www.utro.ru www.utro.ru

⁴³ Дмитрий Симаков Касьянов закроем пиратские лотки *Российский Белый дом сделал реверанс перед американским* Ведомости 04 октября 2002 <http://www.vedomosti.ru/>

⁴⁴ Мордовец А.П. Указ. раб. С. 29.; Болотский Б.С. Проблемы противодействия легализации (отмыванию) доходов от нелегальной экономической деятельности //Теневая экономика (экономические, социальные, правовые аспекты). Материалы научной конференции. 9.07.96 г. М., 1996. С. С, 40-43. Исправников В.О. Теневой капитал: конфисковать или амнистировать? //Экономика и жизнь. 1996. № 24. С. 29; См. также: Трунцевский Ю.В. Видеопиратство. Уголовная ответственность. Раскрытие и расследование преступлений. М., 2000; Дворянкин О.А. Защита авторских и смежных прав. Уголовно-правовой аспект. Научно-практическое пособие. М., 2002.

Обращает на себя внимание и тот факт, что только 45% из числа выявленных преступников были осуждены. Более половины дел, возбужденных в отношении конкретных лиц, было прекращено за недоказанностью и по иным, реабилитирующим или нереабилитирующим обстоятельствам.

Это объясняется, по нашему мнению, разнообразными причинами. В частности, долгие годы на первый план выдвигались задачи борьбы с общеуголовными преступлениями корыстной и насильственной направленности, а общественная опасность посягательств на интеллектуальную собственность явно недооценивалась. Результатом этого является и поверхностное отношение работников правоохранительных органов к расследованию выявленных преступлений против интеллектуальной собственности.

Кроме того, на эффективность борьбы с посягательствами на интеллектуальную собственность, отрицательно влияет слабая профессиональная подготовка сотрудников правоохранительных органов, выражающаяся в недостатке умений, навыков и знаний, которые требуются при выявлении и расследовании этих преступлений. В ряде случаев работники правоохранительных органов не могут самостоятельно выявить контрафактную продукцию, у них нет специальной подготовки. Кроме того, нет четкого взаимодействия с обществами, управляющими имущественными правами авторов и обладателей смежных прав на коллективной основе. Наблюдается также психологическая неготовность работников правоохранительных органов видеть правонарушителей в компьютерных, аудио-, видео- и других пиратах.

Для правильной квалификации преступлений данной категории нужно хорошо знать действующие нормативные правовые акты в области охраны и использования аудиовизуальных произведений и фонограмм, владеть тактикой и методикой проведения следственных действий по сбору и закреплению доказательств, уметь правильно оценить собранные доказательства в их совокупности, в том числе и результаты экспертных исследований.

Между тем, зачастую оперативными работниками изъятие контрафактной продукции и последующий осмотр места происшествия производятся с нарушениями закона. Изъятые предметы не индивидуализируются, должным образом не упаковываются, не опечатываются. К работе на месте происшествия в качестве специалиста привлекаются лица, которые не обладают достаточными познаниями в области авторского или смежных прав и проводят исследование лишь на основании внешних признаков, что, как правило, недостаточно для вывода о контрафактности изъятых товаров. При этом с места происшествия не изымаются товарные накладные, бухгалтерская документация, черновые записи, по которым можно проследить движение товара. Не выясняется наличие у проверяемого лица автотранспорта на стоянке рынка либо арендуемых складских помещений. Изъятию контрафактной продукции на складах не всегда предшествуют подготовительные оперативно-розыскные мероприятия, направленные на установление фактов сбыта и иного криминального движения этой продукции. Так, например, сотрудники Управления по борьбе с преступлениями в сфере высоких технологий МВД России произвели в ООО ``Имидж Мьюзик`` изъятие более 33 тыс. аудиокассет и дубликатов для их тиражирования. Однако до этого не были приняты меры по выявлению точек сбыта кассет, в связи с чем доказать факт реализации контрафактной продукции не представилось возможным⁴⁵.

Следует отметить и то обстоятельство, что контрафактные экземпляры произведений или фонограмм по решению суда подлежат обязательной конфискации и уничтожению, кроме случаев их передачи автору. Но зачастую судьи не пользуются этим правом и возвращают

⁴⁵ Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ " О практике применения законодательства по защите интеллектуальной собственности, состоянии прокурорского надзора и мерах по усилению борьбы с пиратством в аудиовизуальной сфере" от 30 марта 2001 года N 36-15-01.

пиратскую продукцию правонарушителям, что, безусловно, является недопустимым. Контрафактные экземпляры снова возвращаются в незаконный торговый оборот.

Немаловажную роль в распространении контрафактной продукции играет коррупция в правоохранительных органах, призванных бороться с этим видом незаконной деятельности. Личная заинтересованность в существовании пиратских торговых точек и магазинов со стороны отдельных коррумпированных сотрудников правоохранительных органов способствует тому, что пиратские кассеты и диски тиражируются и реализуются (как оптом, так и в розницу) повсеместно, в том числе и в центре городов.

Отрицательно сказываются на состоянии борьбы с преступными посягательствами на интеллектуальную собственность - отсутствие в экспертно-криминалистических подразделениях МВД России необходимого числа специалистов, способных установить признаки контрафактности объектов интеллектуальной собственности, а также необходимого для этого оборудования⁴⁶.

Низкая эффективность правоприменительной деятельности по ст.ст.146, 147, 180, 183 УК РФ связана и с несовершенством соответствующего уголовно-правового законодательства.

В качестве основного криминообразующего признака преступлений против интеллектуальной собственности выступает их общественно опасное последствие в виде "крупного ущерба". Однако понятие крупного ущерба применительно к данным составам в законе не определено. Поэтому на практике в результате различия в оценках имеют место случаи, когда к административной ответственности привлекают лицо, у которого изъято 100 контрафактных видеокассет, а к уголовной ответственности - при изъятии у виновного 10 экземпляров такой продукции. Кроме того, у практических работников вызывает серьезные трудности доказывание причинной связи между действиями обвиняемого и убытками правообладателя.

Анализ уголовно-процессуального законодательства, регламентирующего особенности уголовного преследования лиц, совершивших преступления против интеллектуальной собственности, также позволяет выделить определенные недостатки. Согласно ч.3 ст. 20 УПК РФ уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ч.1 ст. 146 и ч.1 ст. 147 УК РФ, считаются делами частного-публичного обвинения и возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего, но прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым не подлежат. В то же время уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 180 и ст. 183 УК РФ относятся к делам публичного обвинения. Таким образом, возбуждение уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, по общему правилу, возможно лишь при наличии заявления потерпевшего. В контексте ст. 146 УК РФ понятие потерпевший толкуется достаточно широко. Им может быть признан: автор произведения (физическое лицо), его наследники или иные правопреемники, например, по авторскому договору (физические, юридические лица, а также Российское государство в целом). Потерпевшим от преступления, описанного ст. 147 УК РФ, признается патентообладатель: автор (физическое лицо), его наследник или иной правопреемник (физическое лицо, организации, государство). Именно эти лица или их законные представители (например, Российская антипиратская организация по защите прав на аудиовизуальные произведения (РАПО), Российское авторское общества (РАО), Ассоциация держателей авторских прав, ассоциация "Русский Щит", представляющая правообладателей на компьютерном рынке) должны подавать надлежащим образом оформленное заявление. В случае отсутствия такого заявления возбуждение уголовного дела считается незаконным. Между тем, на практике

⁴⁶ Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ " О практике применения законодательства по защите интеллектуальной собственности, состоянии прокурорского надзора и мерах по усилению борьбы с пиратством в аудиовизуальной сфере" от 30 марта 2001 года N 36-15-01.

правообладатели в силу как объективных, так и субъективных причин достаточно редко обращаются в правоохранительные органы.

Сказанное утверждает нас в мысли, что в целях совершенствования борьбы с посягательствами на интеллектуальную собственность необходимо: 1) проводить пропаганду охраны интеллектуальной собственности; 2) разработать новые технические средства, позволяющие идентифицировать лицензионные CD, аудио- и видеокассеты, DVD; 3) организовать контроль за работой заводов, имеющих технологические мощности для изготовления кассет, дисков, в т.ч. DVD. Для этого необходимо обязать заводы использовать специальные коды, маркирующие их продукцию, а также гарантировать доступ на свои производственные мощности с целью их проверки на предмет легальности производства; 4) запретить торговлю аудио и видеокассетами, компакт-дисками на стихийных рынках города, отдав приоритет торговле в специализированных магазинах и на оптовых складах; 5) осуществлять постоянный контроль за качеством соответствующей продукции в специализированных магазинах, складах; 6) в Федеральном законе "О лицензировании отдельных видов деятельности в РФ" предусмотреть обязательность лицензирования торговли аудио и видео продукцией и программным обеспечением; 7) законодательно определить крупный ущерб в ст. 146, 147, 180, 183 УК РФ, который является криминообразующим признаком в составах преступлений против интеллектуальной собственности; 8) в рамках совершенствования уголовно-процессуального законодательства отнести уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ч.1 ст. 146 и ч.1 ст. 147 УК РФ, к делам публичного обвинения.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

1. Преступления против интеллектуальной собственности (ст. 146, 147, 180, 183 УК РФ), можно определить как общественно опасные, уголовно-противоправные, умышленные деяния, посягающие на установленный законодательством порядок использования объектов интеллектуальной собственности (результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг), повлекшие причинение крупного ущерба гражданам, организациям, государству или создающие такую угрозу.

2. Общественная опасность этих преступлений заключается в том, что в результате их совершения законным владельцем интеллектуальной собственности и государству наносится значительный материальный ущерб, материально-денежные средства перетекают в теневую сферу экономики, оказывается негативное влияние на общественное сознание, попираются принципы социальной справедливости и уважения к закону.

3. В структуре экономической преступности посягательства на интеллектуальную собственность имеют незначительный удельный вес (менее 1 %). В то же время анализ данных уголовной статистики свидетельствует, что в последние годы фиксируется устойчивый рост преступлений, посягающих на права владельцев интеллектуальной собственности. По мнению опрошенных нами правоприменителей, латентность этих преступлений составляет 80-90%.

В структуре преступлений против интеллектуальной собственности первое место по распространенности занимают нарушения авторских и смежных прав (77,5%), второе место - незаконное использование товарного знака (15,2%), третье - нарушения патентных и изобретательских прав (3,7%), четвертое - незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну (3,6%).

Использование методов экстраполяции тендов и экспертных оценок позволяет сделать прогноз дальнейшего роста преступлений против интеллектуальной собственности.

4. Преступления против интеллектуальной собственности, судя по данным уголовной статистики и результатам нашего выборочного исследования, совершались организованной группой лиц в 10% случаев.

Криминальные формирования, занимавшиеся организованными посягательствами на интеллектуальную собственность, отличаются друг от друга по уровню психологического развития и организованности, по ряду существенных количественных и качественных характеристик.

По данным нашего исследования, группы первого типа характеризуются следующими чертами: функции организаторов и исполнителей в этих группах могут быть распределены не четко; средняя численность этих групп составляет 2 -4 человека; период существования непродолжителен (до 2-х лет); присутствует четкая специализация на таких направлениях преступной деятельности как аудио, видео и компьютерное пиратство. В общем числе организованных групп, совершивших преступления против интеллектуальной собственности, их доля составила 82 %.

Характерными для организованных групп второго типа являются следующие черты: наличие опытных организаторов и четкое распределение функций среди участников; численность этих групп составляет 10-30 человек (количественный состав участников часто постоянен, хотя не исключается поэтапное вовлечение новых лиц); продолжительное время существования групп (по данным нашего исследования, группы этого типа существовали от 2 до 5 лет); тщательное планирование и крупный масштаб преступной деятельности; маскировка преступной деятельности под различные коммерческие, финансовые и хозяйственные формы, хорошая техническая оснащенность; высокая информационная обеспеченность; наличие коррупционных связей. Преступные группы второго типа (имеющие сложную структуру) занимались как видео-аудио и компьютерным пиратством, так и незаконной предпринимательской деятельностью, связанной с производством фальсифицированной продукции и др. Наши исследования показали, что группами второго типа совершается 8% посягательств на интеллектуальную собственность.

5. Основными факторами, влияющими на развитие организованной преступной деятельности, в том числе и связанной с нарушением прав на интеллектуальную собственность, явились: непродуманные, поспешные экономические реформы; развал систем финансового, банковского производственного контроля, разрушение правовых механизмов хозяйственной деятельности; падение курса рубля и резкая поляризация доходов населения; идеологический вакуум и упадок общественной морали; пассивность обладателей прав на интеллектуальную собственность и их представителей в деле выявления указанных посягательств; недооценка работниками правоохранительных органов общественной опасности посягательств на интеллектуальную собственность; отсутствие у работников правоохранительных органов специальной подготовки, вследствие чего они не могут самостоятельно выявить контрафактную продукцию; отсутствие четкого взаимодействия правоохранительных органов с обществами, управляющими имущественными правами авторов иных правообладателей; коррумпированность сотрудников правоохранительных органов, занимающихся борьбой с этими преступлениями; слабая профессиональная подготовка работников правоохранительных органов, выражающаяся в недостатке специальных познаний, требующихся при выявлении и раскрытии этих преступлений; отсутствие в экспертно-криминалистических управлениях необходимого числа специалистов, способных установить признаки контрафактности объектов интеллектуальной собственности, а также необходимого для этого оборудования; несовершенство уголовного и уголовно-процессуального законодательства, предусматривающего ответственность за посягательства на интеллектуальную собственность.

6. В целях совершенствования борьбы с посягательствами на интеллектуальную собственность необходимо: проводить пропаганду охраны интеллектуальной собственности;

разработать новые технические средства, позволяющие идентифицировать лицензионные CD, аудио- и видеокассеты, DVD; обязать заводы, имеющие технологические мощности для изготовления кассет, дисков, в т.ч. DVD, использовать специальные коды, маркирующие их продукцию, а также гарантировать доступ на свои производственные мощности с целью их проверки на предмет легальности производства; запретить торговлю аудио и видеокассетами, компакт-дисками на стихийных рынках города, отдав приоритет торговле в специализированных магазинах и на оптовых складах; осуществлять постоянный контроль за качеством соответствующей продукции в специализированных магазинах, складах; в Федеральном законе "О лицензировании отдельных видов деятельности в РФ" предусмотреть обязательность лицензирования торговли аудио и видео продукцией и программным обеспечением; законодательно определить крупный ущерб в ст. 146, 147, 180, 183 УК РФ, который является криминообразующим признаком в составах преступлений против интеллектуальной собственности; в рамках совершенствования уголовно-процессуального законодательства отнести уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ч.1 ст. 146 и ч.1 ст. 147 УК РФ, к делам публичного обвинения.

БИБЛИОГРАФИЯ

Законы, нормативные акты, официальные документы, судебная практика
Конституция Российской Федерации.- М., 1994 г.

Гражданский кодекс РФ- М., 2001.

Кодекс об административных правонарушениях РСФСР. - М., 1999.

Закон СССР «Об изобретениях в СССР» от 31 мая 1991 г.//Ведомости Верховного Совета СССР. 1991. № 25. Ст. 703.

Закон СССР «О промышленных образцах» от 10 июля 1991 г.//Ведомости Верховного Совета СССР. 1991. № 32. Ст. 908.

Закон РСФСР «О средствах массовой информации» от 27 декабря 1991 г.//Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1992. № 7. Ст. 300.

Закон РФ "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23 сентября 1992 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 42. Ст. 2322;

Закон РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" от 23 сентября 1992 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 42. Ст. 2325;

Закон РФ "О правовой охране топологий интегральных микросхем" от 23 сентября 1992 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 42. Ст. 2328;

Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 42. Ст. 2319;

Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г.//Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 42. Ст. 2319.

Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г //Ведомости съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1993. № 32. Ст.1242.

Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ от 21 ноября 2000 г. N 36/948-00 "О защите интеллектуальной собственности в сфере производства и реализации аудиовизуальной продукции"//Новая газета. 2003. 24.03.

Информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ" О практике применения законодательства по защите интеллектуальной собственности, состоянии прокурорского надзора и мерах по усилению борьбы с пиратством в аудиовизуальной сфере" от 30 марта 2001 года N 36-15-01.

Архив Азовского суда 1999. Уголовное дело № 1-237.

Архив Мещанского межмуниципального районного суда ЦАО г. Москвы Уголовное дело №1-184/2000.

Архив Советского районного суда г.Ростова-на-Дону. 1999. Уголовные дела № 1376
Архив Советского районного суда г.Ростова-на-Дону. 1999. Уголовные дела № 1235;
Обвинительное заключение по уголовному делу № 0070397, возбужденного
прокуратурой Пролетарского района г. Ростова-на-Дону 23 июня 2000 г.
Архив Ленинского районного суда г.Ростова-на-Дону. 2000 г.
Архив Петровского районного суда Ставропольского края 1998. Дело 1-79.
Архив Рязанского областного суда. 2001. Уголовное дело № 199 252708.

Книги и статьи

Асфандиарова Б. Нематериальные объекты собственности // Независимая газета. 1997. 8 апреля.

Болотский Б.С. Проблемы противодействия легализации (отмыванию) доходов от нелегальной экономической деятельности //Теневая экономика (экономические, социальные, правовые аспекты). Материалы научной конференции. 9.07.96 г. М., 1996. С. С, 40-43.

Бондарев В.В. Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности. Дис. канд. юрид. наук – Ростов-на-Дону, 2002. С. 7.

Гульбин Ю. Преступления в сфере компьютерной информации //Российская юстиция, 1997 № 10. С. 24-26.

Гуревич В.А. Некоторые проблемы законодательства и правоприменительной практики в сфере охраны результатов интеллектуальной деятельности//Современные проблемы права интеллектуальной собственности. Теория и практика. Отечественный и зарубежный опыт. С. 83-87.

Гуров А.И. Организованная преступность - не миф, а реальность.- М., 1992.

Дворянкин О.А. Защита авторских и смежных прав. Уголовно-правовой аспект. Научно-практическое пособие. М., 2002.

Долгова А.И. Выступление "за круглым столом" //Организованная преступность. М., 1989. С.11-12.

Интервью зам. министра по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства Н.Фонаревой //НТВ.ru 2002. 9 октября.

Исправников В.О. Теневой капитал: конфисковать или амнистировать? //Экономика и жизнь. 1996. № 24. С. 29-35.

Калиновский В. Товарные знаки подделывают, воруют, незаконно используют //Известия. 1996 20 марта

Кичин В. Живой вес культуры www.utro.ru.

Кондратьев А., Петров В. LVS оказывает помощь пострадавшим //Коммерсант.1996. 11 дек.

Кочубей А., Демина Н. Основы авторского права на "Горбушке". Российские вести. 1996. 12 окт.

Кудрявцев В.Н. Преступность и нравы переходного общества - М., 2002.

Ляпунов Ю., Максимов В. Ответственность за компьютерные преступления.//Законность 1997. №1. С. 8-15

Мазур С.Ф. Уголовно-правовая охрана экономической деятельности. М., 1998.

Мау В. Пиратство: Стратегия прорыва //http://www.vedomosti.ru/2002. 9 октября.

От редакции: Испугались <http://www.vedomosti.ru> 2002. 4 октября.

Миллион, не полученный пиратами. Сообщение Пресс-службы при МВД РФ. //РИА "Новости". 2002. 9 октября.

Московский УБЭП победил "Кашея" //НТВ 2002. 9 октября.

"Охота на пиратов": за российским правительством стоит Microsoft? //www.utro.ru

Расследование преступлений о нарушении авторских и смежных прав. Особенности. /Под ред. Б.А.Боголюбовой - М., 2001. С. 22.

Сафонов В.Н. Организованное вымогательство. Уголовно-правовой и криминологический анализ. - СПб., 2000.

Симаков Д. Касьянов закрывает пиратские лотки Российский Белый дом сделал реверанс перед американским //Ведомости 2002 г. 4 октября. <http://www.vedomosti.ru/>

Симкин Л.С. Программы для ЭВМ: правовая охрана (Правовые средства против компьютерного пиратства) - М., 1998. С. 17-24.

Симкин Л. Как бороться с "сетевыми" пиратами //Российская юстиция. 2002 № 7. С. 61-63. Сообщение пресс-службы ГУВД Волгоградской области //РИА "Новости". [НТВ.ru](http://ntv.ru) от 3 мая 2001 г.

Трунцевский Ю.В. Видеопиратство. Уголовная ответственность. Раскрытие и расследование преступлений. М., 2000

Организованная преступность в России: Теория и реальность. СПб., 1996.

Охота на пиратов": за российским правительством стоит Microsoft? www.utro.ru

УБЭП ГУВД Москвы провело антипиратский рейд в Центральном округе города. <http://www.rbc.ru/> РБК. 11.10.2002, Москва 20:54:02.