

На правах рукописи

ДВОРЯНКИН Олег Александрович

**Организационно-правовые основы
обеспечения информационной безопасности
в сфере осуществления авторского права и смежных
прав органами внутренних дел**

**Специальность 05.13.19. - Методы и системы защиты информации,
информационная безопасность
(юридические науки)**

Автореферат
диссертации на соискание ученой
степени кандидата юридических наук

Москва 2004

Диссертация выполнена на кафедре общей юриспруденции и правовых основ безопасности Московского инженерно-физического института (государственного университета)

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент
Гиляров Евгений Михайлович

Официальные оппоненты: Доктор юридических наук, доцент,
Заместитель начальника центра ВНИИ МВД России
Елинский Евгений Иванович;
кандидат юридических наук,
Заместитель начальника кафедры
"Компьютерное право" МИФИ
Фролов Дмитрий Борисович

Ведущая организация: Московский университет Министерства внутренних дел
Российской Федерации

Защита состоится "28" апреля 2004 года в 16 часов на заседании диссертационного совета ДМ 212.130.08 в Московском инженерно-физическом институте (государственном университете) по адресу:

115409, г. Москва, Каширское шоссе, 31

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Московского инженерно-физического института (государственного университета)

Автореферат разослан "24" марта 200 4 года

Ученый секретарь
диссертационного совета



В.С. Горбатов

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. В современном мире распространение произведений и иных объектов авторского права получило мощную индустриальную базу и осуществляется на промышленной основе, превратившись в крупную отрасль промышленности с целым рядом подотраслей. Объекты авторского права стали товаром и активно участвуют в экономическом обороте, циркулируют на рынке.

Являясь интеллектуальным потенциалом и информационным ресурсом общества и государства, они могут и должны быть защищены правом и государством. Надлежащая работа по организации защиты авторов и правообладателей призвана обеспечить не только их имущественные и неимущественные интересы, но и интересы общенациональные, обеспечить защиту интеллектуально-творческого, информационного потенциала страны, оказать поддержку творческой интеллигенции, а в результате - обеспечить увеличение налогооблагаемой базы для сбора подоходного налога, стимулировать экспорт интеллектуальной продукции и инвестиции в культуру, средства массовой коммуникации, новые информационные технологии. Кроме того, защита интеллектуальной собственности является действенным инструментом решения важнейших государственных задач, связанных с обеспечением национальной безопасности Российской Федерации, повышением эффективности государственного регулирования в экономике, снижением масштабов криминализации и теневой хозяйственной деятельности, правовым обеспечением оборота объектов интеллектуальной собственности.

В настоящее время процесс формирования российского национального законодательства в области правового регулирования и защиты интеллектуальной собственности, проходящий на фоне осознания ценности национального интеллектуального потенциала, в основном завершен. Вместе с тем, несмотря на принятые меры, ситуация в этом специфическом секторе правоотношений остается весьма тревожной, если не катастрофической.

Уровень контрафактной, то есть изготовленной и распространенной с нарушением авторских и смежных прав продукции в России составляет от 50 до 90 %; видеопродукции - 50 %, аудиопродукции - 64 %. Вместе с тем остается высоким уровень контрафактного обеспечения программ ЭВМ и DVD - 80-90 %. В странах СНГ уровень контрафакта составляет: в Украине - 90 %, Белоруссии - 94 %, Киргизии - 86 %, в Грузии - 73 %, а в других странах мира:

в США, Великобритании, Чехии - менее 10 %, Финляндии, Италии - 10-25 %, в Польше и Бразилии - 25-50 %¹.

Преступления в сфере авторского права и смежных прав в последние годы стали одним из наиболее опасных и распространенных видов экономической преступности, наносящих огромный материальный ущерб государству, подрывая его экономическую мощь. По различным оценкам государственных органов, ежегодный ущерб, причиняемый правообладателям в России, составляет не менее 1 млрд. долларов США, при этом потери федерального бюджета за счет неуплаты налогов превышают 550 млн. долларов США. Незаконный бизнес, связанный с извлечением доходов от неправомерной эксплуатации чужой интеллектуальной собственности, порождает ряд сопутствующих, зачастую еще более опасных проявлений, а таких как незаконное предпринимательство, уклонение от уплаты налогов, таможенных платежей, обман потребителей, заведомо ложная реклама и др.

Само криминальное явление давно приняло устойчивые организованные межрегиональные и межгосударственные формы. В связи с этим Экономический и социальный совет ООН обоснованно относит наиболее организованную часть "пиратства" к одному из видов организованной преступности. В то же время роль охраны авторского права и смежных прав, как объектов интеллектуальной собственности в развитии культуры и экономики любой страны очень велика. Например, в США индустрия, основанная на использовании объектов интеллектуальной собственности, получает только от экспорта кинофильмов, пластинок, программ ЭВМ, книг и других произведений столько же, сколько от экспорта сельскохозяйственной продукции. В структуре ВВП США доходы от интеллектуальной собственности составляют около 5-7 %.

Современное российское законодательство, регулирующее отношения в сфере авторского права и смежных прав, включает в свой состав по меньшей мере 17 правовых норм Конституции Российской Федерации и целый ряд норм гражданского, административного, уголовного и процессуального законодательства, защищающих права авторов. Этой нормативной базы вполне достаточно для эффективной защиты прав авторов и правообладателей. В настоящее время речь должна идти о совершенствовании механизма правоприменения, привлечения к этой деятельности как авторов и

¹ Дворянкин О.А. Меры по борьбе с незаконным тиражированием российских объектов смежных прав. Интеллектуальная собственность.2001г., № 7, С.61

правообладателей, так и общественных организаций, и государственных органов.

Правоохранительным органам государства в этом комплексе субъектов защиты авторского права, безусловно, принадлежит ведущая роль. До настоящего времени защита прав на объекты авторского права и смежных прав строилась и строится преимущественно по системе частного права, то есть осуществляется правообладателем по своему усмотрению в судах общей юрисдикции и арбитражных судах. В связи с этим далеко не полностью используется потенциал других правоохранительных органов. Ситуация, сложившаяся с обеспечением защиты интеллектуальной собственности в Российской Федерации, стала предметом рассмотрения на заседании Правительства Российской Федерации 3 октября 2002 года, в ходе которого было принято решение о координации усилий федеральных органов в данной области и решением Правительства 27 декабря 2002 г. создана специальная Правительственная комиссия по противодействию нарушениям в сфере интеллектуальной собственности. Во исполнение указанного решения перед МВД России совместно с Минэкономразвития России, ФСБ России, ГТК России, Минсельхозом России, МПТР России, МАП России поставлена задача принять дополнительные меры по пресечению производства и распространения контрафактной продукции. Решение этой задачи требует разработки адекватных новым условиям организационно-тактических основ деятельности оперативно-следственных аппаратов МВД России по своевременному выявлению, предупреждению и раскрытию совершаемых в сфере авторского права преступлений, совершенствованию методики и тактики проведения оперативно-розыскных мероприятий, что сопряжено с необходимостью проведения исследований проблем защиты авторского права и смежных прав. Все перечисленные обстоятельства и предопределили выбор автором темы своего исследования.

Степень научной разработанности проблемы. Несмотря на то, что роль и место органов внутренних дел Российской Федерации в системе обеспечения и защиты авторского права и смежных прав не были предметом научного анализа в отдельном монографическом исследовании, тем не менее к настоящему времени целым рядом авторов накоплен интересный опыт теоретического осмысления проблем защиты интеллектуальной собственности и обеспечения безопасности информации. Вопросы правового регулирования отношений в области прав интеллектуальной собственности рассматривались в работах ведущих ученых и специалистов как в России, так и за рубежом. Среди

авторов, чьи труды посвящены затронутой проблеме, следует назвать А.А.Алексеева, Б.М.Асфандиярова, А.Е.Бороухина, И.А.Близнеца, А.Б.Венгерова, Г.В.Виталиева, Э.П.Гаврилова, В.А.Дозорцева, В.Я.Ионаса, И.Э.Мамиофа, В.А.Рясенцева, И.В.Савельеву, А.П.Сергеева, В.И.Серебровского, Б.Л.Терещенко, Г.Ф.Шершеневича и др.

Проблемы обеспечения информационной безопасности в разных ее аспектах рассмотрены в трудах таких ученых, как С.С.Алексеев, А.Б.Гаврилов, В.П.Казимирчук, Ю.М.Батулин, И.Л.Бачило, А.Б.Венгеров, О.А.Гаврилов, Д.А.Керимов, В.А.Копылов, В.Н.Кудрявцев, Г.В.Мальцев, А.В.Мороз, Ю.Г.Просвирин, М.М.Рассолов, Ю.А.Тихомиров, А.А.Фатьянов, Р.О. Халфина и др.

Однако теоретические проблемы обеспечения и защиты авторского права и смежных прав правоохранительными органами и органами внутренних дел в том числе исследованы явно не достаточно, хотя потребность в этом становится настоятельной.

С практической точки зрения, предлагаемое исследование представляется весьма важным как для совершенствования законодательства в данной области, так и для разработки конкретных мер по повышению эффективности деятельности правоохранительной системы в сфере защиты авторского права и смежных прав.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением и защитой авторского права и смежных прав как объектов интеллектуальной собственности, входящих в информационную сферу общества.

Предмет исследования составили организационно-правовые основы, формы и методы деятельности подразделений органов внутренних дел по предупреждению, пресечению и раскрытию преступлений в сфере авторского права и смежных прав.

Цели и задачи исследования. Целью предлагаемого исследования является разработка системы научно обоснованных предложений и рекомендаций органам внутренних дел по совершенствованию защиты авторского права и смежных прав, обеспечению информационной безопасности в указанной сфере.

В соответствии с поставленной целью определен круг взаимосвязанных задач, решение которых составляет содержание диссертации. К ним относятся: всесторонний анализ закономерностей развития правовой защиты объектов интеллектуальной собственности; юридический анализ и характеристика

правонарушений и преступлений в сфере интеллектуальной собственности, предусмотренных нормами гражданского, административного и уголовного права; анализ и обобщение оперативно-тактической характеристики преступной деятельности в сфере авторского права и смежных прав; изучение и обобщение методов деятельности оперативно-следственных аппаратов МВД России по борьбе с преступлениями, посягающими на объекты авторского права и смежных прав; разработка и обоснование конкретных предложений по совершенствованию деятельности подразделений МВД в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности.

Методологическая основа и методика исследования.

Методологической основой исследования стал диалектический метод познания явлений и процессов реальной действительности, рассматривающий их в постоянном изменении, развитии, тесной взаимосвязи и взаимозависимости.

Теоретическую основу исследования составили научные труды в области гражданского права, уголовного права, криминологии, оперативно-розыскной деятельности, уголовного процесса и других отраслей наук.

Нормативной базой исследования являлись Конституция Российской Федерации, международно-правовые акты, законодательные и иные нормативные правовые акты в области охраны и защиты авторского права и смежных прав, гражданское, уголовное, уголовно-процессуальное и оперативно-розыскное законодательство.

В ходе сбора и оценки эмпирического материала, подготовки текста диссертации автором применялись общенаучные и специальные социологические методы, такие как сравнительно-правовой, формально-логический, статистический, структурно-функциональный методы, анкетирование, интервьюирование, анализ документов и другие частно-научные методы. Специфика предмета и задачи исследования обусловили широкое применение в диссертационном исследовании междисциплинарного подхода к решению поставленных проблем, методов сравнительного правоведения, а также системного анализа.

Обоснованность и достоверность результатов исследования, его практическая значимость основываются на широком и представительном круге источников, а также на той эмпирической базе исследования, которую составили данные ГИЦ МВД России, ГУБЭП МВД России, ГУВД г. Москвы, ГУВД Московской, Владимирской, Ленинградской и Ярославской областей. Сбор, обобщение и анализ фактического материала проводились с использованием официальных источников уголовно-правовой и оперативно-розыскной

информации. В ходе работы изучено 128 уголовных дел о преступлениях, связанных с нарушением авторского права и смежных прав, незаконным использованием чужого товарного знака; изучены также материалы судебной практики, аналитические обзоры, проекты нормативных правовых актов, подготовленные МВД России, ГТК России и Генпрокуратурой России.

Практическая значимость исследования определяется тем, что его результаты могут быть использованы правообладателями, гражданскими институтами, правоприменительными органами в деятельности по выявлению, документированию, предотвращению, квалификации преступлений, связанных с незаконным использованием объектов интеллектуальной собственности.

Материалы исследования могут быть использованы в нормотворческой деятельности законодательных органов, учебном процессе при проведении занятий по проблемам борьбы с нарушениями прав владельцев интеллектуальной собственности, а также при дальнейших научных исследованиях в указанной области.

Научная новизна исследования заключается в том, что в диссертации впервые с позиций права осуществлено комплексное исследование правовых, организационных и оперативно-тактических аспектов обеспечения информационной безопасности мерами уголовно-правовой защиты авторского права смежных прав. На основе системного анализа законодательства, организации и практики работы специальных государственных органов по борьбе с преступлениями в сфере интеллектуальной собственности в диссертации представлены научно обоснованные выводы и предложения: впервые в теорию и практику борьбы с преступностью вводится понятие "преступления в сфере интеллектуальной собственности"; проведен теоретический анализ уголовно-правовых характеристик ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации; дается авторский вариант понятия и раскрываются структурно - содержательные элементы оперативно-тактической характеристики преступлений, посягающих на объекты интеллектуальной собственности, и лиц, их совершивших; сформулированы предложения по совершенствованию обеспечения информационной безопасности осуществления авторского права и смежных прав как объектов интеллектуальной собственности; выявлены и проанализированы закономерности и особенности использования мер обеспечения информационной безопасности в системе защиты объектов интеллектуальной собственности применительно к типичным формам защиты; сформулированы предложения

по осуществлению комплекса основных мер, направленных на предупреждение преступлений в сфере интеллектуальной собственности.

Положения, выносимые на защиту.

1. Понятие преступления в сфере интеллектуальной собственности, сформулированное автором следующим образом: "общественно опасное деяние, посягающее на установленные Конституцией Российской Федерации общественные отношения по поводу права граждан на свободу литературного, художественного, научного и других видов творчества, а также интересы правообладателей, причиняющее этим отношениям крупный ущерб и выражающееся в присвоении авторства либо в незаконном использовании объектов авторского права или смежных прав".

2. Разработанная автором теоретическая модель характеристики преступлений, посягающих на объекты интеллектуальной собственности, и лиц, их совершивших.

3. Разработанная автором модель информационной защиты объектов интеллектуальной собственности как основы для выявления, документирования и предупреждения указанных преступлений.

4. Научно обоснованные рекомендации по тактике выявления и предупреждения преступлений, посягающих на интеллектуальную собственность, с использованием специальных защитных знаков и особых форм защиты объектов интеллектуальной собственности.

Апробация и реализация результатов исследования.

Основные положения диссертации были использованы при подготовке следующих документов и материалов:

1. Методические рекомендации:

1. "Методические рекомендации по выявлению и раскрытию преступлений, нарушающих авторские и смежные права" (письмо МВД России в МВД, ГУВД-УВД субъектов Российской Федерации от 4.03.99 г.). Рекомендации используются в ходе учебных занятий с практическими работниками аппаратов БЭП, следственных аппаратов и подразделений милиции общественной безопасности.

2. "Методические рекомендации по выявлению и раскрытию нарушений авторских и смежных прав на аудиовизуальные произведения" (исх. ГУБЭП от 23.11.99 г.). Рекомендации одобрены руководством ГУБЭП МВД России и использовались при проведении семинара по интеллектуальной собственности для сотрудников территориальных подразделений БЭП 32-х

регионов России Министерства внутренних дел Российской Федерации, проводившегося 11-12 ноября 1999 года в городе Москве.

2. Научно-практические пособия:

1. "Выявление и раскрытие нарушений авторских и смежных прав на аудиовизуальные произведения". 2000 г.
 2. "Современное аудиовизуальное пиратство и организация борьбы с ним". 2000 г.
 3. "Проведение доследственных проверок по материалам о нарушении авторских и смежных прав, разработанным Прокуратурой г. Москвы". 2000 г.
 4. "Защита авторских и смежных прав по законодательству России". 2001 г.
 5. "Распознавание поддельной продукции, изготовленной с использованием товарных знаков "The Coca - Cola Company" 2001 г.
 6. "Пресечение нарушений авторских прав создателей программ для ЭВМ и баз данных". 2001 г.
 7. "Распознавание поддельной, продукции, изготовленной с использованием товарного знака "Петр 1". 2001 г.
 8. "Защита авторских и смежных прав. Ответственность за их нарушение. Уголовно-правовой аспект". 2002 г.
 9. "Компьютерное пиратство: методы и средства борьбы". 2002 г.
 10. "Проведение проверок и выявление преступлений в сфере оборота музыкальных произведений и фонограмм. Расследование музыкального пиратства". 2002 г.
 11. "Контрафакт в книгоиздании. Практические рекомендации в помощь сотрудникам правоохранительных органов" 2002 г.
 12. "Компьютерное пиратство. Методы и средства борьбы". 2003 г.
3. Экспресс-информация:
1. "Об опыте работы ГУБЭП МВД России по разоблачению организованной преступной группы, действующей в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности" (от 17.02.2000 г.).
 2. "О методах выявления и пресечения организованной группы УБЭП ГУВД г. Москвы" (от 27.02.2000 г.).
 3. "О выявлении и пресечении преступлений в сфере незаконного использования товарного знака территориальными подразделениями БЭП" (от 03.04.2000 г.).

4. "О выявлении и пресечении преступлений в сфере незаконного использования товарного знака территориальными подразделениями БЭП" (от 03.04.2000 г.)

5. "О выявлении и пресечении преступлений, связанных с получением взяток должностными лицами от предпринимателей, занимающихся реализацией аудио-видеопродукции" (от 22.05.2000 г.).

6. "Опыт работы подразделений службы БЭП по пресечению распространения контрафактной, фальсифицированной продукции по товарным знакам, на примере УБЭП УВД Рязанской области" (от 22.06.2000 г.).

7. "О методах выявления преступлений в сфере интеллектуальной собственности", (от 9.08.2000 г.).

8. "О методах выявления преступлений в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности" (от 15.09.2000 г.).

9. "О методах выявления преступлений в сфере интеллектуальной собственности" (от 26.01.2001 г.).

10. "Приговоры судов по преступлениям, совершенным в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности" (от 16.02.2001 г.).

11. "Приговоры судов по делам, совершенным в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности" (от 11.03.2001 г.).

12. "О методах выявления преступлений в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности", (от 21.05.2001 г.).

13. "О методах выявления преступлений в сфере интеллектуальной собственности" (от 28.03.2002 г.).

4. Обзоры:

1. "О борьбе с преступностью в сфере интеллектуальной собственности" В обзоре проанализированы результаты оперативно-служебной деятельности по выявлению преступлений и сфере интеллектуальной собственности за 1999 год и первый квартал 2000 г. (17.02.2000 г., 03.05.2000 г., 10.08.2000 г.).

2. "О состоянии оперативной обстановки в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности в 2000 году" (2.03.2001 г.).

3. "О состоянии оперативной обстановки в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности за первое полугодие 2001 года" (03.09.2001г.).

Структура и объем диссертации. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка использованных источников и литературы.

Содержание работы

Во введении обосновываются актуальность темы диссертации, степень научной разработанности проблемы, определяются цели, задачи, объект и предмет исследования, определяются методология - и методика проведения исследования, характеризуются научная новизна диссертации, ее теоретическая и практическая значимость, формулируются основные положения, выносимые на защиту.

Первая глава "Правовые основы регулирования отношений в сфере обеспечения безопасности авторского права и смежных прав" включает в себя три параграфа.

Первый параграф посвящен исследованию эволюции правового регулирования авторского права и смежных прав, сложившейся мировой и российской практики - в области защиты прав авторов. В параграфе рассматривается вопрос о том, что исторически процесс развития авторского права в странах континентальной Европы и в англоязычных странах шел по-разному. Континентальное европейское право развивалось в направлении охраны прав авторов, как имущественного, так неимущественного характера. В англо-американском праве усиливалась охрана экономических прав издателей.

Начиная с середины XIX века авторское право бурно развивается в большинстве европейских стран, формируется движение за эффективную охрану прав авторов не только внутри страны, но и за ее пределами.

В параграфе подробно рассматривается история создания эффективного международно-правового инструмента охраны авторского права начиная с принятия Бернской конвенции (1886 г.) об охране литературных и художественных произведений и до разработки и принятия Всемирной конвенции об авторском праве в Женеве в 1952 году.

Российское авторское право, как и российское гражданское право в целом, принадлежит к семье европейского континентального права, и оно развивалось в целом в рамках его традиций вплоть до начала XX века.

Важной особенностью авторского права России была его тесная связь с цензурным законодательством.

Развитие российского авторского права в XIX веке шло по пути постепенного расширения числа охраняемых произведений и признаваемых законом авторских правомочий.

Принятое 20 марта 1911 года Положение об авторском праве было составлено на основе лучших образцов западноевропейских законодательств того времени. Закон 1911 года явился значительным шагом в развитии авторского права России. Он вывел нашу страну на уровень регулирования творческих правоотношений, соответствующий уровню большинства стран Европы.

В 1917 года Положение об авторском праве 1911 года отменили, был принят ряд декретов ЦИК и СНК, многие из которых установили государственную монополию на произведения науки, литературы и искусства.

В целом российское законодательство об авторском праве, формировавшееся в 20-х годах XX века, испытывало на себе влияние времени - от установления жесткой диктатуры государства в период "военного коммунизма" к либерализации государственного режима периода НЭПа и постепенному восстановлению и расширению авторских прав. Однако в период 30-х - начала 50-х годов XX века многие достижения авторского права 20-х годов были забыты. Только в начале 60-х годов нормы авторского права были существенно пересмотрены, в направлении дальнейшего расширения прав авторов и укрепления их позиций в отношениях с организациями, использующими их произведения.

27 мая 1973 года СССР стал членом Всемирной конвенции об авторском праве 1952 года. В целях приведения национального законодательства в соответствие с положениями Конвенции Указом ПВС РСФСР от 1 марта 1974 года в Гражданском кодексе РСФСР были внесены изменения.

31 мая 1991 года в СССР были разработаны и приняты Верховным Советом СССР Основы гражданского законодательства СССР и союзных республик, включившие в себя отдельный IV раздел "Авторское право"¹, который действовал всего один год, с 3 августа 1993 года вступил в силу Закон Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах", применяемый и в настоящее время.

Проведенный анализ становления и развития авторского права позволил сделать следующие выводы.

В момент своего возникновения авторское право имело следующие отличительные черты: субъект права - не автор, а издатель; цель установления

¹ Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. 1991. № 26. Ст. 733.

права - защита корпоративных (недопущение конкуренции) и административных (цензура) интересов; механизм защиты права - через корпоративные институты, обязательность решений которых обеспечивалась силой государственного принуждения. Показательно, что по сходному пути пошли не только большинство европейских стран, но и Россия (правда, значительно позже).

В России в течение XIX века законодательно закрепленная концепция авторского права не однажды менялась: от трактовки его как разновидности права собственности до понимания его как права относительного, возникающего из договорных отношений. Вообще XIX век дает большое количество теоретических концепций, выдвигающих различные гипотезы о сущности исключительных прав автора. На следующем этапе развития авторского права на первое место ставился общественный интерес - прогресс науки и искусств, а исключительное право авторов рассматривалось как неизбежное зло, ограничение прав общества.

В течение XIX и XX веков права авторов расширились, а срок действия авторского права увеличивался. Таким образом, баланс в праве интеллектуальной собственности все более нарушался в пользу автора. Более того, с расширением прав автора и коммерциализацией рынка интеллектуальных продуктов авторское право сегодня, как и в момент своего возникновения, все больше защищает интересы издателей, а не авторов.

На разных этапах исторического развития авторское право как институт интеллектуальной собственности имело различное социальное значение. Соответственно, по-разному строилась и модель правового регулирования отношений по поводу результатов интеллектуального труда.

В настоящее время повсеместно признается доктрина компромисса интеллектуальной собственности, согласно которой право должно обеспечивать оптимальный баланс между интересами автора и интересами общества, устанавливая такие пределы для прав автора, которые в наибольшей степени устраивали бы обе стороны.

Второй параграф посвящен системному анализу законодательства Российской Федерации, обеспечивающего правовое регулирование и защиту авторского права и смежных прав, при этом законодательство рассматривается не как разрозненная совокупность действующих нормативных актов, а как достаточно сложная и целостная система, центральное место в которой принадлежит Конституции Российской Федерации и Закону Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" от 9 июля 1993

года. В параграфе последовательно охарактеризована вся система источников российского авторского права, к которым относятся Конституция Российской Федерации, законы Российской Федерации, федеральные законы Российской Федерации, указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, международные договоры, судебная практика.

Авторское право в объективном смысле – это совокупность норм прежде всего гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов имущественными и неимущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей¹.

Большое значение для эффективного осуществления прав в указанной области играют нормы, не только принадлежащие гражданскому праву, но и административному, и уголовному праву, а также процессуальным отраслям российского права.

Существующая система нормативно-правовых актов в сфере авторского права создает необходимые объективные предпосылки для эффективного правового регулирования отношений по их защите и достижения в конечном счете высокого уровня защиты жизненно важных интересов личности, общества и государства в сфере авторского права.

Материал параграфа характеризует прежде всего объекты авторского права и смежных прав, авторские права имущественного и неимущественного характера. При этом подчеркивается двойственная реальность, присущая авторскому праву, – не только культурная, но и экономическая.

Для современности характерно усиление защиты личных неимущественных (моральных) авторских прав, но и одновременно с этим характерна и дальнейшая "коммерциализация" имущественных (экономических) прав. Способствуя созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивая правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепляя за авторами права на использование созданных ими произведений и получение доходов от такого использования, авторское право одновременно создает условия для использования произведений в интересах общества, в целях образования и просвещения, ознакомления самой широкой аудитории с культурным наследием и новыми творческими достижениями.

Интернациональный характер рынка объектов интеллектуального творчества, задачи интеграции Российской Федерации в мировую экономическую систему требуют модернизации российского авторского законодательства по следующим направлениям: дать более четкую законодательную формулировку целей предоставления охраны результатам интеллектуальной деятельности (совершенствовать законодательные определения новых объектов интеллектуальной собственности, а также способов их использования; конкретизировать определения объектов, не охраняемых в рамках авторского права; четко закрепить в законе положения, согласно которым идеи, принципы и алгоритмы, содержащиеся в произведениях, не могут составлять коммерческую тайну правообладателя, если такие произведения правомерно опубликованы; законодательно закрепить критерии охраноспособности отдельных элементов программы; расширить число случаев свободного использования охраняемых авторским правом произведений; детально урегулировать особенности формы заключения договоров на использование произведений, распространяемых в электронной форме; создать правовые условия для свободного распространения охраняемых результатов: допущение безвозмездных лицензионных договоров, передача произведения в общественное достояние автором, придание юридической силы "свободным лицензиям".

Все перечисленные законодательные новации будут иметь положительный эффект только в случае, если они будут сформулированы с учетом необходимости соблюдения баланса интересов всех сторон, участвующих в обороте результатов интеллектуальной деятельности.

Третий параграф содержит подробный анализ форм, средств и способов защиты, предоставляемых потерпевшим российским гражданским, административным и уголовным законодательством.

Оценивая современное состояние авторского законодательства России, можно отметить следующее. Прежде всего, с его принятием российское авторское право впервые за всю свою историю сблизилось с уровнем авторско-правовой охраны, которая обеспечивается в большинстве развитых стран мира. В авторском законодательстве России оказались отраженными как идеи, характерные для европейского авторского права, например личные неимущественные права авторов, так и некоторые положения, свойственные англо-американскому авторскому праву. Закон Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" впервые подробно регламентировал все основные их аспекты с учетом гарантий, которые обеспечиваются Бернской

конвенцией об охране литературных и художественных произведений. Что касается отношений, связанных со смежными правами, то их развернутое правовое регулирование вообще дано впервые в истории российского законодательства. При этом безусловным достоинством указанного Закона является то, что подавляющая часть его норм рассчитана на прямое применение. Характерной чертой указанного Закона является и его рыночная направленность.

Однако после принятия Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" прошло достаточно много времени, накоплен богатый и неоднозначный опыт его применения. Поэтому сегодня положения указанного Закона необходимо увязать с практикой последних лет.

В первую очередь, на наш взгляд, изменения должны коснуться ст. 17 и п. 1 ст. 28 указанного Закона. Они направлены на достижение его полного соответствия целям, принципам и нормам Конституции Российской Федерации. Внесение изменений в пункты 1 и 3 ст. 5, п. 2 ст. 16 и п. 1, статей 19, 27 и ст. 28 обусловлено необходимостью приведения указанного Закона в соответствие с международными актами и договорами, и, в первую очередь, с Бернской конвенцией, к которой Россия присоединилась в марте 1995 года, то есть уже после принятия Конституции Российской Федерации.

Безусловному совершенствованию подлежат и иные нормы Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах".

Меры гражданско-правовой защиты в современном авторском законодательстве дополнены мерами административно-правовой защиты.

Условия и порядок применения мер административной ответственности за нарушение авторского права в Российской Федерации устанавливаются статьями 48 и 49 Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах", статьями 10, 12, 22, 22', 23, 24, 27, 28, 29 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", статьями 7.12, 13.14, 14.3, 14.5, 14.7, 14.8, 14.10. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В ныне действующем административном законодательстве предпринята обоснованная попытка увязать меры административной защиты авторского права не только с гражданским законодательством, но и с мерами уголовно-правовой защиты.

В Кодексе РСФСР об административных правонарушениях, действовавшем до июля 2002 года, имелась лишь одна статья 150.4, предусматривавшая ответственность за нарушение авторского права и смежных прав. Остальные составы правонарушений в этой сфере не попадали под

признаки преступлений, указанных в Уголовном кодексе Российской Федерации, что существенно ограничивало возможности по защите прав на объекты интеллектуальной собственности, а также по профилактике таких преступлений. В Кодексе же Российской Федерации об административных правонарушениях, принятом в 2002 году, предпринята попытка исправить это положение в 7 статьях.

Подводя первые итоги и оценивая эффективность действия статей указанного Кодекса, следует отметить, что они достаточно хорошо корреспондируются с нормами Уголовного кодекса Российской Федерации и вместе с ними могут послужить эффективным средством комплексного предупреждения и борьбы с правонарушениями в сфере авторского права и смежных прав.

Для защиты объектов авторского права в зависимости от характера совершенного преступления могут применяться статьи 146, 147, 171, 180, 200 Уголовного Кодекса Российской Федерации. Однако наиболее эффективным следует считать применение статьи 146 указанного кодекса.

7 марта 2003 года Государственная Дума Федерального Собрания Российской Федерации приняла в третьем чтении федеральный закон о внесении изменений в ст. 146 УК РФ, проект которого был внесен Президентом Российской Федерации. 26 марта 2003 года федеральный закон был одобрен Советом Федерации. 8 апреля 2003 года был принят Федеральный закон РФ "О внесении изменений в статью 146 Уголовного кодекса Российской Федерации". Указанный Федеральный закон вступил в силу 11 апреля 2003 года. Теперь в соответствии с Уголовным кодексом Российской Федерации установлена уголовная ответственность и за нарушение смежных прав, и за пособничество в нарушении авторского права и смежных прав (перевозка, хранение контрафактной продукции). Тем самым Уголовный кодекс Российской Федерации предоставляет более реальную возможность для защиты своих прав и интересов не только авторам, но и производителям, получившим права на законных основаниях.

Анализ мировой практики в области защиты авторского права говорит об усилении роли государства в борьбе с "пиратством". Уголовные кодексы многих стран (или специальные законы и кодексы) предусматривают уголовную ответственность за нарушение авторского права и смежных прав.

Анализ отечественного опыта использования уголовно-правовых мер борьбы с преступлениями в сфере авторского права и смежных прав показывает, что за пять лет действия Уголовного кодекса Российской

Федерации число регистрируемых преступлений по ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации возросло в 2,7 раза, число выявленных лиц выросло в 4,7 раза, что говорит о приобретении правоохранительными органами определенного опыта работы в этой области, в то же время осуждается лишь каждый пятый из числа выявленных лиц, совершивших эти преступления.

При определении перспектив совершенствования норм Уголовного кодекса Российской Федерации можно условно выделить целый ряд проблем.

Важной проблемой, требующей разрешения в рамках уголовного права, является установление уголовной ответственности для юридических лиц. К другим проблемам, требующим первоочередного разрешения, можно отнести совершенствование норм Уголовного кодекса Российской Федерации, устанавливающих ответственность за нарушения прав на ноу-хау, охраняемых в режиме коммерческой тайны (ст. 183 Уголовного кодекса Российской Федерации), за нарушения правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или сети (статья 274 Уголовного кодекса Российской Федерации) и за некоторые другие нарушения.

Вторая глава "Организация и деятельность органов внутренних дел по обеспечению информационной безопасности в сфере авторского права и смежных прав" состоит из трех параграфов, **первый из которых содержит анализ и характеристику системы обеспечения, безопасности жизненно важных интересов в сфере авторского права, на основе положений ст. 2 Федерального закона "О безопасности"**. Указанный Закон относит к субъектам обеспечения безопасности личность, общество и государство, в нем указывается, что "граждане, общественные и иные организации и объединения являются субъектами безопасности, обладают правами и обязанностями по участию в ее обеспечении в соответствии с законодательством...".

Субъектами защиты авторского права являются прежде всего сами авторы произведений науки, литературы и искусства, обладатели смежных прав, а также их наследники и иные правопреемники. При жизни автора только он сам или его уполномоченный представитель может выступать с требованием о защите нарушенного или оспариваемого авторского права. Если автор опубликовал свое произведение анонимно или под вымышленным именем, в защиту его прав и охраняемых законом интересов может выступать издательство, иной пользователь произведения или организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе.

Права на произведения, созданные несколькими соавторами, могут защищаться всеми ими сообща или каждым из них в отдельности.

Нарушителем авторского права и смежных прав является любое физическое либо юридическое лицо, которое не выполняет требований законодательных актов, регулирующих сферу авторского права и смежных прав. Кроме того, Закон Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" предусматривает создание особой системы реализации авторского права и смежных прав, получившей название "система коллективного управления имущественными правами". Смысл коллективного управления состоит в том, чтобы обеспечить имущественные права обладателей смежных прав в тех случаях, когда осуществление этих прав в индивидуальном порядке оказывается невозможным либо затруднительным.

Организации, управляющие имущественными правами на коллективной основе, действуют в пределах полученных от авторов полномочий и на основе устава. Сами они обладателями *авторского права* не становятся, а являются лишь представителями авторов и действуют в их интересах. Среди функций этих организаций можно выделить три основные: предоставление пользователям произведений лицензий на использование объектов авторского права; сбор вознаграждения за использование произведений и объектов смежных прав; распределение собранного вознаграждения между авторами и обладателями смежных прав.

Проблема коллективного управления авторским правом заключается в том, что практически каждое общество считает возможным представлять всех правообладателей и требовать с пользователей соответствующих выплат.

Обеспечение безопасности в сфере интеллектуальной собственности, реализация мер по защите интересов личности, общества и государства в области авторского права и смежных прав в качестве основных задач государства выдвигают на первый план необходимость определения баланса интересов различных субъектов в указанной сфере. Само государство выступает как сложная система управляющих субъектов. Система государственных органов, обеспечивающих различные направления деятельности в этой области, выглядит следующим образом. Президент Российской Федерации, осуществляет общее руководство органами обеспечения безопасности в сфере интеллектуальной собственности, санкционируя их действия, формируя и реорганизуя эти органы, определяя приоритетные направления в указанной сфере; палаты Федерального Собрания Российской Федерации формируют законодательную базу государственной политики в данной области; Правительство Российской Федерации координирует деятельность федеральных и местных органов исполнительной

власти по реализации приоритетных направлений государственной политики в этой области, а также обеспечивает финансирование этой политики; федеральные органы исполнительной власти участвуют в подготовке законов и обеспечивают выполнение законодательства Российской Федерации в этой области; органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации взаимодействуют с федеральными органами власти и органами местного самоуправления по данным вопросам; органы местного самоуправления обеспечивают соблюдение законодательства Российской Федерации в сфере защиты интеллектуальной собственности; органы судебной власти осуществляют правосудие по делам о правонарушениях в сфере интеллектуальной собственности.

Среди органов исполнительной власти особое место занимают правоохранительные органы, главная цель которых "защита права от нарушений, выявление, пресечение и предупреждение правонарушений, применение к правонарушителям мер пресечения"¹.

К сожалению, в прошедшее десятилетие государство недостаточно эффективно и не в полной мере реализовывало потенциал государственного управления в сфере охраны авторского права и смежных прав, что приводило к значительным потерям и граждан, и государства, и общества в целом. Безудержному росту "пиратства" в этой сфере мы обязаны в значительной степени отсутствию действенного государственного контроля.

В последнее время государство все больше и больше берет на себя функции регулирования и контроля в обеспечении права интеллектуальной собственности. Создаются структуры, которые будут решать эти вопросы, в частности создается соответствующее управление в Роспатенте, создаются Общественный совет по авторскому праву и смежным правам, а так же рабочие группы по приведению законодательства Российской Федерации по вопросам авторского права в соответствие с международным законодательством.

Успешная борьба с правонарушениями в области авторского права и смежных прав возможна только при условии проведения твердой государственной политики в сфере охраны интеллектуальной собственности. Государственная политика в данной области должна опираться на совершенствование правоприменительного механизма, содействия подъему

¹ Чувилев А.А., Чувилев Ан.А. Правоохранительные органы. – М.: Новый Юрист, 1998. С. 5.

легальной "индустрии искусств" как важнейшего фактора развития культуры и как одного из источников пополнения бюджетов различных уровней.

На решение этой проблемы было направлено создание в декабре 2002 года Правительственной комиссии по противодействию нарушениям в сфере интеллектуальной собственности, главными задачами и функциями которой являются обеспечение проведения единой государственной политики в области противодействия нарушениям в сфере интеллектуальной собственности, а также обеспечение эффективного взаимодействия и координации деятельности государственных органов и иных организаций в области защиты прав интеллектуальной собственности, разработка мер по противодействию незаконному обороту объектов интеллектуальной собственности. В рамках этой комиссии сотрудничают МВД России, Минэкономразвития России, МПТР России, МАП России, Минсельхоз России, ГТК России.

В настоящее время, когда в стране практически завершено создание законодательной базы в области регулирования авторского права и смежных прав, одной из основных проблем в данной области становится организация надежно действующего правоприменительного механизма, о чем свидетельствует немногочисленная, но противоречивая судебная практика. Поэтому важнейшей задачей является совершенствование не только законодательства, но и судебной системы. Добиться быстрого, объективного, беспристрастного, законного судебного разрешения возникающих конфликтов представляется возможным за счет специализации судей и юридических служб.

Второй параграф посвящен организационным основам деятельности органов внутренних дел по защите авторского права и смежных прав, и начинается он с анализа рынка продукции интеллектуальной деятельности, который не может не привлекать внимание самых разнообразных криминальных структур. Преступная деятельность в сфере интеллектуальной собственности не представляет сама по себе такой социальной опасности, как, например, торговля наркотиками, бандитизм, терроризм и пр., но огромные объемы денежных средств, которые извлекаются из реализации контрафактной продукции, не могут не оказывать влияние не только на криминальную ситуацию, но и на социально-экономическое развитие целых стран и регионов. Особенность исследуемой преступной деятельности заключается в том, что она не только неразрывно связана с легальным производством, но и составляет неотъемлемую часть рынка предметов интеллектуальной собственности.

В результате проведенного исследования делается вывод о том, что именно социально-экономическая политика официальных, легальных правообладателей интеллектуальной собственности оказывает решающее влияние на теневой рынок и на преступную деятельность в этой сфере. Более того, если раньше с образом преступного сообщества ассоциировалась пирамида, на вершине которой находился лидер, а у подножия - "организованные бандиты", готовые на все, то в настоящее время таким символом могут быть "песочные часы", в которых криминальный лидер может стать депутатом органа законодательной власти, мошенник - легальным производителем, а правообладатель-производитель легальной продукции - преступником, производящим неучтенную продукцию. Такие "песочные часы" отражают оборот предметов интеллектуальной собственности, то есть взаимное влияние и проникновение легальных производителей в теневой бизнес, а теневиков - в легальный бизнес.

Проведенные исследования позволяют констатировать, что преступная деятельность в сфере интеллектуальной собственности не является неуязвимой, она скорее контролируема и даже управляема. "Пираты" не заинтересованы в подрыве рынка легальной продукции, они паразитируют на нем, поэтому их деятельность в сфере интеллектуальной собственности не является деструктивной, разрушающей экономические или социальные отношения. Напротив, как ни парадоксально, в современных условиях становления рынка интеллектуальной собственности в России такую деятельность можно рассматривать как конструктивную, удовлетворяющую потребности определенных слоев населения, с одной стороны, и обеспечивающую занятость значительной части членов общества, с другой стороны. Среди отрицательных качеств необходимо выделить ее интрузивный характер, проявляющийся в стирании граней между преступной и позитивной деятельностью, в развитии и укреплении коррупционных отношений, в ее криминогенном воздействии на общественное сознание.

Активное вовлечение объектов авторского права и смежных прав в коммерческий оборот породило целый ряд проблем, многие из которых коренятся в неумении одних отстаивать свои права, нежелании других платить им за использование прав, связанных с интеллектуальной собственностью, и в стремлении третьих извлечь выгоду из этого противоречия. В настоящее время уже проблема вышла далеко за пределы только защиты прав авторов и правообладателей, которые несут убытки и потери от незаконного использования так называемыми "пиратами" их интеллектуальной

собственности, от нарушения их авторского права и смежных прав. Захлестнувшая российский рынок контрафактная продукция наносит ущерб экономике нашей страны, ее репутации и престижу на международной арене. В сложившихся условиях защита интеллектуальной собственности напрямую связана с защитой общенациональных интересов.

Вместе с тем остается немало организационных, правовых и иных проблем, существенно снижающих эффективность работы. Одна часть из них обусловлена несовершенством законодательства, другая - недостатком необходимых знаний и практического опыта у сотрудников, третья - отсутствием наработанных методик.

Защита интеллектуальной собственности от преступных посягательств является одним из важных направлений деятельности органов внутренних дел Российской Федерации. Следует подчеркнуть, что в период перехода к рыночной экономике количество правонарушений в данной сфере резко выросло, что не в последнюю очередь объяснялось ослаблением контроля со стороны государства. Имела место явная недооценка значимости указанной проблемы со стороны органов исполнительной власти. В результате ситуация с соблюдением прав на интеллектуальную собственность в начале 90-х годов XX века в значительной мере вышла из-под контроля.

Задачи борьбы с "пиратством" и другими нарушениями авторского права и смежных прав со всей полнотой были поставлены перед органами внутренних дел сравнительно недавно - в 1996 году.

Основными направлениями деятельности органов внутренних дел по защите прав в сфере интеллектуальной собственности в настоящее время являются: обеспечение экономической безопасности страны, выполнение Российской Федерации принятых перед Всемирной торговой организацией обязательств, приведение отечественного законодательства в соответствие с международными требованиями в этой области, совершенствование правоприменительной практики, обеспечение взаимодействия органами внутренних дел с правоохранительными органами и общественностью при постоянном информировании ее о ходе работы по защите интеллектуальной собственности, в том числе авторского права и смежных прав.

Динамика показателей последних лет свидетельствует об интенсификации борьбы органов внутренних дел с преступлениями в сфере интеллектуальной собственности и, в частности, в сфере авторского права и смежных прав.

Изменения в борьбе с контрафактной продукцией произошли благодаря тому, что в Главном управлении по борьбе с экономическими преступлениями (ГУБЭП) Министерства внутренних дел Российской Федерации в марте 1999 года создано специальное подразделение (отдел), основными задачами которого являются: организационно-методическое руководство и координация деятельности органов внутренних дел субъектов Российской Федерации по профилактике, предупреждению, выявлению, пресечению и раскрытию преступлений, особенно на ранней стадии их подготовки, в сфере интеллектуальной собственности, по которым производство предварительного следствия обязательно; непосредственное выявление, пресечение, раскрытие и профилактика преступлений в сфере интеллектуальной собственности по линии оперативного обслуживания, затрагивающих общероссийские интересы или имеющих особое общественное значение, а также преступлений против госвласти и интересов госслужбы (статьи 285, 290, 291, 292 Уголовного кодекса Российской Федерации); организация эффективной агентурно-оперативной работы, обеспечение надежных оперативных позиций на объектах обслуживания, в органах исполнительной власти.

В МВД России идет постоянное пополнение информационной, методической и правовой базы. На основе анализа оперативных материалов, уголовных дел и судебных приговоров в субъекты Российской Федерации были направлены экспресс-информация о положительном опыте работы, методические рекомендации, обзоры с анализом обстановки, указания по активизации работы. В 2000-2003 годах были организованы и проведены семинары с целью обучения сотрудников территориальных служб по борьбе с экономическими преступлениями (БЭП) и экспертно-криминалистических подразделений способам выявления и пресечения преступлений, методикам проведения исследований и экспертиз контрафактной продукции. С руководителями служб БЭП в субъектах Российской Федерации систематически проводится работа по укреплению взаимодействия с другими подразделениями МВД, а также ФСБ России и ГТК России, по обмену информацией и подготовке планов совместных мероприятий, направленных на недопущение ввоза на территорию страны контрафактной и фальсифицированной продукции, пресечение ее производства и реализации.

Третий параграф содержит анализ многочисленных способов нарушения авторского права и смежных прав, характеристику деятельности органов внутренних дел по доказыванию противоправной деятельности нарушителей авторского права. Делается вывод о том, что подразделения

органов внутренних дел, занимающиеся организацией расследования и пресечения преступлений в сфере авторского права и смежных прав, руководствуются в практической деятельности прежде всего фактами, имеющими материально-правовое значение и являющимися собственно предметом доказывания. К ним относятся: принадлежность авторского права или смежных прав истцу; юридические факты, подтверждающие распространение авторского права на спорные произведения; факты нарушения авторского права; размер неправомерно полученных нарушителем доходов; цели нарушения авторских прав.

Расследование нарушений авторских и смежных прав сотрудниками органов внутренних дел проводится поэтапно. На первом этапе проводятся первоначальные оперативно-розыскные мероприятия по анализу таких материалов, как: заявления или сообщения о нарушении прав; сообщения из обычных гласных источников; публикации прессы и передачи других средств массовой информации; информация государственных и общественных организаций; рекламные объявления (например, о печатании цветных вкладышей для аудио- и видеопродукции, о намотке аудиоленты для конкретного альбома, об изготовлении пластиковых упаковок для кассет, дисков); информация различных юридических, консультационных, детективных агентств и фирм; материалы арбитражных дел; сообщения от конфиденентов; результаты собственной оперативно-розыскной деятельности; информация сотрудников других подразделений органов внутренних дел; сведения оперативных аппаратов иных правоохранительных органов (например, в ГТК России действует специализированный отдел по интеллектуальной собственности); информация правоохранительных органов других стран.

При получении первичной информации о нарушении авторского права или смежных прав необходимо определить, содержатся ли в данном нарушении признаки преступления. Для этого следует ответить на следующие вопросы: относится ли экземпляр произведения к объектам авторского права или смежных прав; подлежат ли правовой охране авторское право или смежные права на него; какие именно права нарушены; в чем заключается незаконность использования объекта авторского права или смежных прав; есть ли основания считать, что причинен крупный ущерб; кто является правообладателем (если на этот вопрос ответить невозможно, то необходимо выявить потерпевших и истцов).

В случае, если полученная информация содержит признаки подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления, проводятся дополнительные оперативно-розыскные мероприятия по ее проверке.

К сожалению, зачастую они сводятся к осуществлению гласной проверочной закупки в торговом предприятии и изъятию обнаруженной контрафактной продукции. Проведение только гласных мероприятий на стадии предварительной оперативной проверки не всегда дает возможность получить доказательства наличия состава преступления следственным путем, а также установить всех участников преступного сообщества. В связи с этим гласные первоначальные оперативно-розыскные мероприятия целесообразно проводить в комплексе с негласными мероприятиями.

На втором этапе осуществляются дополнительные мероприятия: оперативная разработка, оперативное сопровождение расследуемого дела.

В ходе оперативной разработки необходимо использовать весь арсенал оперативно-розыскных мероприятий для документирования преступных действий, разрабатываемых в соответствии со ст. 6 Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности": прослушивание телефонных переговоров; снятие информации с технических каналов связи; контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений; обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, а также наблюдение, контролируемая поставка, оперативный эксперимент и др.

Конкретный перечень оперативно-розыскных мероприятий определяется исходя из содержания полученной информации о личности правонарушителей, составе группы и распределении в ней ролей, способах совершения преступлений и иных обстоятельствах дела. Тактически грамотное проведение оперативно-розыскных мероприятий по выявлению и закреплению фактических данных об обстоятельствах совершения преступления создает предпосылки для их последующего результативного использования в процессе предварительного расследования.

Складывающаяся в последнее время судебная практика показывает, что применяемый в полной мере комплекс оперативно-розыскных мероприятий позволяет правильно квалифицировать преступную деятельность лиц, разрабатываемых за незаконное использование объектов интеллектуальной собственности по разным статьям Уголовного кодекса Российской Федерации (незаконное предпринимательство, контрабанда, мошенничество, уклонение от уплаты таможенных платежей, уклонение от уплаты налогов, обман потребителей и др.). С учетом этого сотрудникам территориальных

подразделений БЭП необходимо совершенствовать практические навыки оперативно-розыскной работы, что поможет более эффективно выявлять и пресекать преступления в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности.

На сегодняшний день подразделениями органов внутренних дел, взаимодействующими с другими государственными органами, удалось если не переломить ситуацию, то добиться значительных успехов в этой области. В течение девяти месяцев 2003 года МВД России совместно с другими органами исполнительной власти проверено 70 тыс. предприятий на предмет изготовления на них контрафактной, фальсифицированной продукции. В результате проверок на 482 предприятиях приостановлена незаконная деятельность и в отношении ее организаторов возбуждено 2724 уголовных дела. Кроме того, к административной ответственности привлечено более 18 тыс. человек, изъято поддельной продукции на сумму 420 млн. рублей.

Благодаря принятым мерам в сфере защиты интеллектуальной собственности в Российской Федерации в 2003 году на 20% по сравнению с уровнем 1999 года снизился оборот поддельной видеопродукции и на 15% - оборот аудиопродукции¹.

В заключении автором подводятся итоги проведенного исследования, обобщаются полученные результаты, обосновываются выводы, а также намечаются проблемы, требующие дальнейшей проработки и более глубокого изучения.

Основные положения исследования отражены в следующих публикациях автора по теме диссертации:

1. Дворянкин О.А. Меры по борьбе с незаконным тиражированием российских объектов смежных прав // журнал "Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права". 2001 г. № 7.
2. Дворянкин О.А. Музыкальный бизнес и проблемы защиты интеллектуальной собственности // Российский музыкальный ежегодник-2001. Итоги века. - М.: ИА InterMedia. 2001.
3. Дворянкин О. "Авторские и смежные права. Ответственность за их нарушение. Уголовно-правовые аспекты". Научно-практическое пособие. - М.:, Издательство "Весь мир", 2002 г. - 462 с.
4. Дворянкин О. Глава 6 "Деятельность подразделений по борьбе с экономическими преступлениями (БЭП), по защите объектов

¹Новости ИНТЕРФАКСА, Бюллетень № 304, 31.10.2003 г.

- интеллектуальной собственности". Материалы помощи работникам правоохранительных органов и издателям. "Противодействие появлению и пресечение распространения контрафактной продукции в книгоиздании". - М.: Издательство "Весь мир", 2002 г. - 96 с.
5. Дворянкин О. "Раскрытие преступлений в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности". // Бюллетень "Оперативно-розыскная работа", 2002 г., № 3, С. 28-31.
 6. Дворянкин О., Овчинский А. "Песочные часы" преступной деятельности на рынке объектов интеллектуальной собственности". // Научно-практический журнал "Интеллектуальная собственность", 2002 г., № 9.
 7. Дворянкин О.А. (в соавторстве). Материалы в помощь сотрудникам правоохранительных органов. "Методические рекомендации по выявлению и раскрытию преступлений, связанных с незаконным использованием товарных знаков и знаков обслуживания". - М., Издательство "ЗИП", 2002 г.
 8. Дворянкин О.А. "Подделка лекарственных средств и проблема борьбы с "фармпиратством". // Материалы Первого российского форума "Дети и лекарства", Москва, 10 июля 2002 г., С. 7.
 9. Дворянкин О.А. "На страже качества лекарственных средств" // Журнал "Новая аптека" 2003г. № 2, С. 56-58.
 10. Дворянкин О.А. // Уголовный аспект интеллектуальной собственности в России и за рубежом. Журнал "Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права". 2003 г., № 4, С. 34-37.
 11. Дворянкин О.А. (в соавторстве) // Можно ли в России бороться с контрафактной продукцией по-американски? Журнал "Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права". 2003г., № 8, С. 57-65.
 12. Дворянкин О.А. (в соавторстве) // Торговля - барометр цивилизованности общества (некоторые проблемные аспекты становления цивилизованных форм торговли аудио-, видеопродукцией и программным обеспечением в России). Журнал "Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права". 2003 г., № 11, С. 28-35.

Подписано в печать 09.03.2004 г.
Формат 60 x 90/16. Объем 1.2 п.л. Тираж 100 экз. Заказ № 09031

Оттиражировано в ООО «САТУРН мтк»
111020, Москва, Авиамоторная ул., 11

W-6022