# **РЕФЕРАТ**

# **Историческая эволюция уголовной ответственности за преступления в сфере интеллектуальной собственности**

**СОДЕРЖАНИЕ**

ВВЕДЕНИЕ

§ 1. Общая характеристика преступлений в сфере интеллектуальной собственности

§ 2. Формирование и развитие института уголовной ответственности за преступления в сфере интеллектуальной собственности

§ 3. Уголовная ответственность за преступления в сфере интеллектуальной собственности в современном законодательстве

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

**ВВЕДЕНИЕ**

В последние годы российское законодательство о защите интеллектуальной собственности развивается весьма активно и постоянно претерпевает значительные трансформации. Существовавший в советское время режим защиты таких объектов как произведения науки, литературы и искусства, изобретения, промышленные образцы и т. п. устанавливал приоритет прав государства в данной сфере. Однако потребности конструирования новой правовой системы, вызванные интеграцией России в мировое экономическое и правовое пространство, заставляют вновь и вновь обращаться к комплексу вопросов, связанных с защитой интеллектуальной собственности. Россия присоединилась к международным актам, устанавливающим обязательства стран участников в области охраны интеллектуальной собственности, что потребовало от нее приводить национальное законодательство в соответствие с действующими международными соглашениями.

Между тем девяностые годы прошлого века и начало нынешнего ознаменовались значительным ростом преступности в сфере интеллектуальной собственности. Только в 2001 г. в сфере интеллектуальной собственности правоохранительными органами было зарегистрировано более 2000 преступлений, изъято контрафактной продукции на сумму 120334 тыс. рублей.

В 2002 г. число зарегистрированных преступлений, совершенных в сфере интеллектуальной собственности, возросло на 12,8 % (1), а в 2003 г. – на фоне общего роста преступности посягательства в сфере экономической деятельности – почти в два раза по сравнению с 2002 годом (2), число зарегистрированных преступлений против интеллектуальной собственности выросло на 8,4 % (3).

Самым распространенным преступлением в сфере интеллектуальной собственности является деяние, предусмотренное ст. 146 УК РФ (нарушение авторских и смежных прав) и это не случайно, поскольку сегодня общий объем производства нелегальной аудио и видео продукции, фонограмм, компьютерных программ перекрывает легальное производство в 4-5 раз с тенденцией постоянного увеличения этой пропорции. Даже по приблизительным подсчетам, ежегодный «теневой» оборот в этой сфере составляет свыше 30 млрд. рублей (4).

Преступность в сфере интеллектуальной собственности обладает рядом особенностей, формируемых признаками объектов интеллектуальной собственности. Сложный состав последних влияет на низкую раскрываемость преступлений исследуемого вида, создает трудности с привлечением к уголовной ответственности лиц, нарушающих авторские и смежные с ними права, определяет высокий уровень латентности и низкую эффективность мероприятий по предупреждению преступлений в сфере интеллектуальной собственности. Потребности успешного противодействия преступлениям в данной сфере требуют теоретического осмысления спорных моментов функционирования института интеллектуальной собственности.

Данные обстоятельства свидетельствуют об актуальности темы реферативного исследования.

Цель реферативного исследования – обобщение и анализ современного теоретического и практического состояния изучения преступности в сфере интеллектуальной собственности, уголовной ответственности за преступления в данной сфере и ее исторической эволюции.

Достижение указанных целей обеспечивается в результате решения определенных исследовательских задач, которые могут быть сформулированы в следующей последовательности:

– раскрытие сущности и определение понятия преступности в сфере интеллектуальной собственности;

– анализ истории и развития законодательства об уголовной ответственности за посягательства на общественные отношения в сфере интеллектуальной собственности;

– рассмотрение литературы по современному состоянию преступности в сфере интеллектуальной собственности;

– исследование детерминант преступности в сфере интеллектуальной собственности.

При написании реферата использовалась отечественная и зарубежная литература по социологии, экономике, философии, психологии, теории управления, уголовному, гражданскому, налоговому, финансовому и административному праву, криминологии и уголовной политике, а также статистические данные и обобщения правоприменительной деятельности правоохранительных органов.

**§ 1. Общая характеристика преступлений в сфере интеллектуальной собственности.**

Проблема интеллектуальной собственности как таковая достаточно нова для нашего законодательства. Еще в начале 80-х гг. прошлого столетия об интеллектуальной собственности говорилось как об условном собирательном термине, применяемом лишь в международных соглашениях и законодательстве некоторых государств. Степень обеспечения правовой охраны продуктов творческой деятельности, прав их авторов, а равно и лиц, приобретавших права на использование данных продуктов находилась на достаточно низком уровне (5). Так, срок охраны авторских прав на произведения науки, литературы и искусства составлял 25 лет после смерти автора (до 1973 г. – 15 лет); права исполнителей и иных обладателей смежных прав законом вообще не охранялись; создатели изобретений и промышленных образцов во многих случаях были лишены возможности получения патентов на свои разработки и т.п.

Впервые после длительного перерыва упоминание о интеллектуальной собственности встречается в ч. 2. п. 4 ст. 2 Закона РСФСР «О собственности в РСФСР» от 24 декабря 1990 г.: «Объектами интеллектуальной собственности являются произведения науки, литературы, искусства и других видов творческой деятельности в сфере производства, в том числе открытия, изобретения, рационализаторские предложения, промышленные образцы, программы для ЭВМ, базы данных, экспертные системы «ноу-хау», торговые секреты, товарные знаки, фирменные наименования и знаки обслуживания».

Действующая Конституции РФ гарантировала каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, и закрепила правовую охрану интеллектуальной собственности (ст. 44). Статья 138 ГК РФ дала определение интеллектуальной собственности как самостоятельного объекта гражданских прав и установила строгий режим ее защиты. В ней, в частности, говориться , что в случаях и в порядке установленных Гражданским 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 (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.). За последние годы были приняты законы «Об авторском праве и смежных правах», «О правовой защите программ для ЭВМ и баз данных», Патентный закон и другие нормативные акты, которые прямо регулируют вопросы, связанные с защитой интеллектуальной собственности.

Для того, чтобы проанализировать общественные отношения, регулирующие использование и охрану интеллектуальной собственности, необходимо выявить сущность права на интеллектуальную собственность, установить его юридическую природу.

Право на интеллектуальную собственность относится к разновидности так называемых исключительных или абсолютных (монопольных) прав. Исключительный или абсолютный характер данной категории юридических прав заключается в том, что государство предоставляет владельцу объекта интеллектуальной собственности всю полноту прав по его использованию и по распоряжению им. При этом другие субъекты, в том числе и само государство, не имеют юридического права на такое использование и обязаны воздерживаться от действий, которые могут повлечь за собой нарушение или ограничение исключительных прав. Конечно, абсолютный характер права на интеллектуальную собственность не означает, что это право ничем не ограничено, однако ограничения на его могут быть установлены исключительно законом (6).

К категории абсолютных (монопольных) прав относится также право собственности на материальные объекты (вещные права). Однако понятие собственности по отношению к вещным правам несколько отличается от подобного права на объекты интеллектуальной собственности. Относительно материальных объектов категорию «собственность» можно раскрыть с помощью традиционной для гражданского права «триады» правомочий: владения, пользования, распоряжения (7). Данная совокупность правомочий включает в себя все возможности собственника, охраняемые от посягательств других лиц. В отношении же объектов интеллектуальной собственности такое понимание права собственности не вполне адекватно, поскольку данная категория объектов правовой защиты носит специфический характер. В отношении интеллектуальной собственности понятие собственность подразумевает наличие у обладателя комплекса исключительных прав на использование охраняемых объектов (8). При этом закон обеспечивает эти права, предоставляя возможность такого использования третьим лицам только с согласия собственника.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что право собственности на материальные объекты и право интеллектуальной собственности относятся к разным правовым категориям. Но в обоих случаях используется один правовой термин – собственность, поскольку предоставленные права и там и там носят абсолютный, исключительный характер. Тем самым закон приравнивает «вещные права» и право интеллектуальной собственности с точки зрения способов защиты этих прав, что обусловлено их исключительным характером.

Интеллектуальная собственность, как следует из самого названия, связана с интеллектом – способностью человека к мышлению, рациональному познанию окружающего мира, творчеству. Интеллект, способность создавать новое, не поддаются воздействию социальных норм и внешнему контролю. Регулируются эти процессы только на завершающей стадии, когда появляется продукт интеллекта, созданный в результате творческой деятельности (интеллектуальный продукт). Это дает основание рассматривать понятие «интеллектуальная собственность» как обобщающее по отношению к целому ряду правовых институтов, из которых наиболее значимыми являются институт коммерческой тайны, патентное право, авторские права и товарные знаки. Законодательство о коммерческой тайне и патентное право способствуют исследованиям и развитию новых идей. Авторское право способствует созданию литературных, художественных и музыкальных произведений, а также программного обеспечения для компьютеров. Законодательство о товарных знаках «увязывает» продукт с его производителем. В последние годы возник целый ряд новых форм интеллектуальной собственности и каждый из связанных с ними институтов права интеллектуальной собственности имеет свою историю развития и свои конкретные задачи (9).

Отличительной чертой интеллектуальной собственности составляет ее характеристика как исключительного права, которым обладает собственник (правообладатель). Исключительному праву присущи одновременно три качества:

а) никто не может совершать действия, каким бы то ни было образом ущемляющие права собственника;

б) результаты творческой деятельности, являющиеся объектами права интеллектуальной собственности, могут использоваться третьими лицами только с согласия правообладателя (ст. 138 ГК РФ);

в) оно исключает возможность иметь такой же объект на праве собственности у других лиц, поскольку данный объект индивидуален, неповторим, создан творческими усилиями конкретных в каждом отдельном случае известных или могущих быть установленными лиц.

Объекты авторского права и смежные права, объекты изобретательских и патентных прав и товарные знаки относятся к объектам интеллектуальной собственности, что подтверждается результатами исследования норм Гражданского кодекса Российской Федерации, а также норм федеральных законов, регулирующих использование отдельных видов интеллектуальной собственности. Так, ст. 6 «Объект авторского права. Общие положения» Закона «Об авторском праве и смежных правах» содержит определение, согласно которому авторское право распространяется на произведения литературы, науки и искусства, т.е. указывает, прежде всего, на предмет регулирования, по отношению к которому применяется соответствующий институт авторского права. Здесь же отмечено, что передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте (ст.ст. 6, 37, 38, 40 и 41 Закона). Именно указание в Законе на право собственности дает основание считать объекты авторского права и смежных прав объектами интеллектуальной собственности, поскольку являются результатами интеллектуальной (творческой) деятельности.

Следовательно, анализ нормативной базы показывает, что понятие «интеллектуальная собственность» охватывает ряд правовых институтов, таких как институт служебной, налоговой и коммерческой тайны, патентное право, авторские и смежные права, товарные знаки. Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности осуществляется четырьмя уголовно-правовыми нормами, содержащимися в статьях 146 УК РФ (нарушение авторских и смежных прав), 147 УК РФ (нарушение изобретательских и патентных прав), 180 УК РФ (незаконное использование товарного знака), ст. 183 УК РФ (незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую и банковскую тайну), что допускает возможность рассматривать посягательства на объекты авторского права и смежных прав, объекты изобретательских и патентных прав, институт служебной, налоговой и коммерческой тайны, товарные знаки как единую группу преступных посягательств на общественные отношения в сфере охраны интеллектуальной собственности, несмотря на то, что названные уголовно-правовые нормы расположены в разных разделах Уголовного кодекса РФ.

Действительно, ст. 180 УК РФ (незаконное использование товарного знака), ст. 183 УК РФ (незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую и банковскую тайну) помещены законодателем в главу 22 «Преступления в сфере экономической деятельности». Ряд авторов относят данные составы к преступлениям в сфере отношений, обеспечивающих свободу и добросовестность конкуренции. Непосредственным объектом преступлений данной группы являются общественные отношения, в содержание которых входит, с одной стороны, свобода конкуренции, а с другой стороны, честная конкуренция. Соответственно, различают:

1) посягательство на свободу конкуренции: недопущение, ограничение или устранение конкуренции

(ст. 178 УК);

2) преступные виды недобросовестной конкуренции: незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК), незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или

банковскую тайну (ст. 183 УК), подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК).

С другой стороны, УК РФ нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК), а также нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК) относит к преступлениям против конституционных прав и свобод человека и гражданина. Таким образом, видовой объект преступлений, включенных в гл. 19 УК, – конституционные права и свободы человека и гражданина, непосредственный объект – конкретное конституционное право или свобода человека и гражданина, на которые посягает то или иное преступление Некоторые авторы рассматривают указанные составы как преступления против социальных прав и свобод (10).

Таким образом, преступления в сфере интеллектуальной собственности следует разделить на два вида:

– посягательства на авторские и смежные права, на изобретательские и патентные права как посягательства на установленный законодательством РФ порядок использования объектов интеллектуальной собственности и добросовестную конкуренцию в сфере интеллектуальной деятельности (ст. 146 и 147 УК РФ);

– преступления, посягающие на средства индивидуализации участников рынка интеллектуальной собственности и регулирование добросовестной конкуренции в сфере интеллектуальной собственности (ст. 180 и 183 УК РФ).

**§ 2. Формирование и развитие института уголовной ответственности за преступления в сфере интеллектуальной собственности.**

Первые законы, регулирующие отношения в сфере интеллектуальной собственности, были приняты в России лишь во второй четверти XIX в. Этот период защиты авторских прав ознаменовался принятием Цензурного устава, утвержденного 22 апреля 1828 г. и Положения о правах сочинителей, переводчиков и издателей в 1830 г., что отразилось и на уголовном законодательстве России. Свидетельством этому является Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г., которое в отделении третьем «О присвоении ученой или художественной собственности» IV главы XII раздела содержало нормы, регулирующие охрану интеллектуальной собственности (ст. 1683-1685). Так, в случае присвоения лицом авторства на произведение науки или литературы, искусства или художественных произведений, а также издательство под своим именем, «то он сверх обязанности вознаградить сочинителя или художника за весь причиненный ему ущерб и убыток подвергается лишению всех особенных, лично и по состоянию присвоенных, прав и преимуществ и ссылке на житье в одну из отдаленных губерний, кроме сибирских, или заключению в тюрьме по второй степени 33 статьи Уложения». В случае же публикации чужих произведений либо заимствования части произведения виновные привлекались к уголовной ответственности по ст. 1684, 1685 Уложения 1845 г. В Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. получило развитие уголовное законодательство об охране прав на товарные знаки. Глава 14 Уложения «О нарушении уставов фабричной, заводской и ремесленной промышленности» содержала ст. 1354, ответственность по которой наступала в случае подделки чужого клейма или знака, прикладываемого с дозволения правительства к изделиям или произведениям мануфактуры, фабрики или завода.

Следующий шаг в развитии российского уголовного законодательства в области охраны товарного знака был сделан в связи с принятием 26 февраля 1896 г. (в дополнение и изменение Промышленного Устава) Закона о Товарных знаках. В результате Уложение было дополнено тремя статьями: 1357(1), 1357(2), 1357(3).

С увеличением числа конкурентов на товарных рынках, с постоянно возрастающими объемами разработок и выпуском в оборот все новых товаров стали уделять внимание законодательной и судебной защите секретов производства и обращения, а также защите прав предпринимателей. И уже в 1845 году в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных в ст. 1355 впервые коммерческая тайна выступает как объект охраны: «Кто из людей, принадлежащих к фабрике, заводу или мануфактуре огласит какое-либо содержимое в тайне и вверенное ему в виде тайны средство, употребляемое при изготовлении или отделке», без согласия владельца тайны другому лицу, и тем самым причинит ему ущерб, тот будет наказан заключением в тюрьму от 4-х до 8-ми месяцев.

Дальнейшее свое развитие уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности получила в Уголовном Уложении 1903 г., в котором глава 29 называлась «Об оглашении тайн» и содержала ст. 541 – 546. Законодатель отвел коммерческой тайне 543 и 544 статьи, а ст. 621 Уложения регламентировала ответственность тех лиц, которые самовольно пользовались чужой, выданной в установленном порядке привилегией на произведение, или чужим правом на воспроизведение заявленных в установленном порядке заводских, фабричных или ремесленных моделей или рисунков. За указанное деяние могло быть назначено наказание в виде ареста или денежной пени не свыше пятисот рублей и др.

Вопрос об охране интеллектуальной собственности после установления советской власти встал в период введения новой экономической политики (нэпа), когда заметно оживилось товарное производство. В связи с этим принимается ряд нормативных актов и вносятся изменения в уголовное законодательство. В частности, в случае самовольного использования в корыстных целях чужих изобретений или привилегий, зарегистрированных в установленном порядке, виновный привлекался к уголовной ответственности по ст. 198 УК РСФСР 1922 г. Ответственность за самовольное пользование в целях недобросовестной конкуренции чужим товарным или фабричным или ремесленным знаком, рисунком, моделью, а равно и чужой фирмой или чужим наименованием была предусмотрена ст. 199 УК РСФСР 1922 г. Позднее уголовная ответственность за самовольное пользование изобретения с нарушением правил, установленных в законе о патентах на изобретение, наступала по ст. 177 и 178 УК РСФСР 1926 г.

В дальнейшем уголовная политика в области охраны интеллектуальной собственности была существенно изменена. В отсутствие конкуренции в экономической деятельности страны практически исчезли такие деяния, как незаконное использование чужого товарного знака и чужого фирменного наименования. Поэтому соответствующие деяния были декриминализированы в УК РСФСР 1960 г. Что касается незаконного использования авторских и изобретательских прав, то в рамках административно-командной экономики соответствующие объекты стало невозможно вводить в хозяйственный оборот. Поэтому вполне закономерно, что «Нарушение авторских и изобретательских прав» (ст. 141) расценивались как преступления, посягающие на политические и трудовые права (гл. 4 УК РСФСР 1960 г.). В целом же в течение длительного времени (начало 30-х годов - начало 90-х годов XX века) законодательством обеспечивался весьма низкий уровень правовой охраны интеллектуальной собственности.

Начиная с 90-х гг. XX столетия, в охране интеллектуальной собственности произошли коренные изменения. Основанием к этому явилось существенное изменение экономических отношений в стране и принятие ряда законов Российской Федерации, которые коренным образом изменили взгляд на собственность, конкуренцию, экономику и т.д. В связи с этим претерпела существенные изменения и уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности. В действующем УК РФ 1996 г., как уже отмечалось, существует группа норм, предусматривающих ответственность за преступления против интеллектуальной собственности.

**§ 3. Современное состояние уголовной ответственности за преступления в сфере интеллектуальной собственности.**

УК РФ нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК), а также нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК) относит к преступлениям против конституционных прав и свобод человека и гражданина. Таким образом, видовой объект преступлений, включенных в гл. 19 УК, – конституционные права и свободы человека и гражданина, непосредственный объект – конкретное конституционное право или свобода человека и гражданина, на которые посягает то или иное преступление. Непосредственный объект преступления нарушение авторских и смежных прав – авторские и смежные права как составная часть гарантированной ст. 44 Конституции РФ свободы литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Конституция РФ предусматривает защиту законом интеллектуальной собственности. Регулированию отношений, связанных с авторским правом и смежными правами, посвящен Закон РФ от 09.07.93 № 5351-I «Об авторском праве и смежных правах». В соответствии с п. 1 ст. 6 названного Закона авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

Предметом преступления при нарушении авторских прав являются объекты авторского права – произведения (научные, художественные и др.) как обнародованные, так и не обнародованные независимо от их достоинства. Необнародованные произведения должны существовать в какой-либо объективной форме. Предметом преступления при нарушении смежных прав являются объекты смежных прав – исполнение (воспроизведение) произведений (песен, музыки, спектаклей и др.) артистами, режиссерами-постановщиками, создателями звуко- и видеозаписей, организаторами эфирного времени. При совершении преступления путем приобретения, хранения, перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта (ч. 2 ст. 146 УК) предметом преступления являются указанные экземпляры произведений, фонограмм.

Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» не распространяет авторское право на идеи, методы, процессы, системы, концепции, принципы, открытия, факты (п. 4 ст. 6).

Названный Закон говорит о четырех категориях смежных прав, которые соответственно берутся под защиту ст. 146 УК:

1) права исполнителей на их исполнения и постановки (исполнительские права);

 2) права производителей фонограмм на их фонограммы (фонограммные права);

3) права организаций эфирного вещания на их передачи в эфир;

4) права организаций кабельного вещания на их передачи для всеобщего сведения.

Потерпевшими являются при нарушении авторских прав — автор, его наследник (ст. 29 ), лицо, которому автором переданы права (ст. 30 ), при нарушении смежных прав – исполнитель, производитель фонограмм, организация эфирного или кабельного вещания, если она является юридическим лицом, лица, которым переданы исключительные права (ст. 37, 38, 40 ).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 146 УК, состоит из:

1) присвоения авторства (плагиат);

2) последствий — крупного ущерба;

3) причинной связи между указанным деянием и ущербом.

Присвоение авторства – объявление себя автором (соавтором) чужого произведения с целью использования авторских прав (плагиат). В этом случае лицо уже использовало авторское право на публикацию с указанием имени или без него. Но если нет цели использования авторского права (например, объявление себя в кругу знакомых автором художественной картины), то нет и состава преступления, предусмотренного ст. 146 УК.

В ст. 146 УК в отличие от ст. 147 УК не сказано о принуждении к соавторству. Представляется, что это пробел законодательства, требующий устранения.

Последствие преступления (обязательный признак состава) – крупный ущерб, как материальный (не получен гонорар, денежная премия), так и моральный (не присвоено почетное звание, оказываются иные почести государственного и общественного характера не автору или исполнителю произведения, а другому лицу, которое выдало себя за них). Понятие «крупный ущерб», если речь идет о моральном ущербе, является оценочным и устанавливается исходя из конкретных обстоятельств дела. Если речь идет об имущественном ущербе, то крупным является ущерб на сумму, превышающую 50 тыс. руб. (см.: примечание к ст. 146 УК).

Состав преступления материальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что присваивает авторство, предвидит, что тем самым неизбежно причинит крупный ущерб потерпевшему, и желает его причинить.

Субъект преступления — лицо, достигшее возраста 16 лет.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 и 3 ст. 146 УК, состоит из альтернативных деяний, совершенных в крупных (ч. 2) и особо крупных (ч. 3) размерах: незаконное использование объектов авторского права или смежных прав; приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав будет иметь место, если их использует тот, кто в соответствии с законом или договором ими не обладает. Например, публикация книги без согласия автора, его наследника, лица, которому переданы права, или постановка пьесы без согласия режиссера или лица, которому переданы исключительные права.

Законодательное определение крупного и особо крупного размера дается в примечании к ст. 146 УК. Крупный размер будет тогда, когда стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает 50 тыс. руб., а особо крупный размер, когда превышает 250 тыс. руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает любое из указанных в ч. 2 или ч. 3 деяний, и желает это сделать.

При приобретении, хранении, перевозке контрафактных экземпляров произведений или фонограмм обязательной является цель их сбыта.

В ч. 3 ст. 146 УК помимо особо крупного размера указаны еще два квалифицирующих признака: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; лицом с использованием своего служебного положения.

Нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК). Непосредственный объект преступления — изобретательские и патентные права.

Предмет преступления — само изобретение, полезная модель или промышленный образец.

В соответствии с п. 1 ст. 4 Патентного закона РФ от 23.09.92 № 3517-I изобретением может являться техническое решение, относящееся к устройству, способу, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений и животных, а также применение известного устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

В качестве полезной модели охраняются новые и промышленно применимые технические решения, относящиеся к устройству (п. 1 ст. 5 Патентного закона РФ).

Промышленным образцом является художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид, являющееся новым, оригинальным (п. 1 ст. 6 Патентного закона РФ).

Потерпевший – автор изобретения, полезной модели или промышленного образца, каковым согласно п. 1 ст. 7 Патентного закона РФ является физическое лицо, творческим трудом которого они созданы, а также лицо, которому патентодержатель уступил свой патент (см. п. 6 ст. 10 Патентного закона РФ).

Объективная сторона преступления предусматривает совершение любого из четырех альтернативно указанных деяний:

1) незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца;

2) разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или

промышленного образца до официальной публикации сведений о них;

3) присвоение авторства;

4) принуждение к соавторству.

Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца — это вопреки требованиям нормативных актов или договора внедрение их (пуск в работу) без согласия или уведомления автора, без оплаты причитающегося ему за внедрение вознаграждения, передача их для внедрения или использования в других целях или иные деяния, запрещенные нормативными актами или договорами.

Разглашение — доведение любым способом до третьего лица сущности, т.е. основных положений, раскрывающих содержание изобретения, полезной модели или промышленного образца. Разглашение будет преступным, если оно сделано без согласия самого автора или заявителя до официальной публикации. Присвоение авторства на изобретение, полезную модель, промышленный образец аналогично присвоению авторства на произведение, только здесь лицо объявляет себя автором (соавтором) другого объекта творческой деятельности с целью использования прав, принадлежащих истинным авторам.

Принуждение к соавторству — оказание любым способом давления на автора с целью получить его согласие на включение кого-либо (не обязательно самого требующего) в соавторы. Насилие, выступающее способом принуждения, требует дополнительной квалификации по соответствующей статье УК, если наказывается более строго, чем преступление, предусмотренное ст. 147 УК.

Последствия преступления, предусмотренного ст. 147 УК, – крупный ущерб, который может быть как имущественным, так и моральным. Он устанавливается с учетом конкретных обстоятельств дела. При принуждении к соавторству путем физического воздействия на автора или его близких может быть причинен физический вред. Насилие, наказуемое более строго, чем преступление, предусмотренное ст. 147 УК, требует дополнительной квалификации.

Состав преступления материальный. Между действиями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает любое из предусмотренных ст. 147 УК деяний, предвидит, что этим неизбежно причинит крупный ущерб, и желает его причинить.

Субъект преступления – лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 147 УК назван квалифицирующий признак – совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 2 и 3 ст. 35 УК).

Незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК). Статья 180 УК предусматривает ответственность за два разных преступления:

1) незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений (ч. 1);

 2) незаконное использование предупредительной маркировки в отношении незарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара (ч. 2).

Предмет преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 180 УК, – товарный знак, знак обслуживания или место происхождения товаров.

В соответствие с Законом Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3520-I «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным Законом от 11 декабря 2002 года № 166-ФЗ О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»), товарный знак и знак обслуживания – это обозначения (словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации), «служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц» (ст. 1). Наименование места происхождения товара – это «обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами» (ст. 30).

Сходство иных обозначений с чужими должно быть значительным (до степени смешения).

Объективная сторона преступления выражается в незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб. Состав преступления альтернативный, формально-материальный.

Использование товарного знака (знака обслуживания) — это применение их на товарах, упаковке, в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, на официальных бланках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Российской Федерации. Использованием наименования места происхождения товара считается применение его на товаре, этикетках, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот.

Использование будет незаконным, если имеются в совокупности три признака: 1) знак (наименование) зарегистрирован Патентным ведомством в отношении другого лица либо (хотя знак и не зарегистрирован) является общеизвестным; 2) лицо не имеет права на использование знака в силу договора о его уступке, лицензионного договора или по иным основаниям, предусмотренным законом или международным договором; 3) знак (наименование) используется в отношении именно той группы однородных товаров, в отношении которой он зарегистрирован. Использование в качестве товарного знака какого-либо обозначения, не зарегистрированного и не являющегося «общеизвестным» или «сходным» обозначением для чужих товаров, ответственности не влечет.

Представляется, что неоднократность в рассматриваемой статье следует понимать лишь в смысле совершения деяния лицом, ранее совершившим преступление, предусмотренное ст. 180 УК. Повторение административных проступков не может образовать состав преступления.

Крупный ущерб (свыше 250 тыс. руб.) причиняется владельцу знака (наименования) в виде упущенной выгоды в связи с безвозмездным использованием знака (использование которого могло быть разрешено возмездно, на основе лицензионного соглашения), в связи с ухудшением положения владельца на рынке (ввиду подрыва его деловой репутации в связи с маркировкой товаров низкого качества, а также ввиду сокращения продаж в результате вытеснения с рынка). Такой ущерб неизбежен, однако определение его точного размера представляет значительную сложность. Крупный ущерб может быть причинен и лицам, не являющимся владельцами знака (например, лицу, приобретшему товар для реализации).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Субъект преступления общий — вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 180 УК, схож с составом, предусмотренным ч. 1. Единственным существенным отличием является то, что ответственность наступает не за незаконное использование чужих средств идентификации, а за незаконное использование предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара.

Использованием предупредительной маркировки является проставление знаков «R», ®, «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» рядом с товарным знаком, а также проставление рядом с наименованием места происхождения товара словесного обозначения «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ». Использование предупредительной маркировки будет незаконным, если соблюдены следующие условия: 1) предупредительная маркировка используется в отношении незарегистрированного в России знака (наименования); 2) у лица нет права на маркировку, вытекающего из международного договора. Предупредительная маркировка служит исключительно для предупреждения предпринимателей о том, что данный знак или наименование зарегистрированы в России, чтобы они не использовали тождественные или сходные обозначения. Представляется, что такое деяние не может причинить никому ущерба, в том числе и в связи с неуплатой пошлины. Неуплата пошлины за регистрацию не причиняет какого-либо ущерба, так как отсутствуют основания для ее уплаты — незарегистрированные знаки (наименования) не охраняются, и государство не несет никаких расходов в связи с проставлением предпринимателем предупредительной маркировки в отношении незарегистрированного знака (наименования).

Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК). Статья 183 УК предусматривает ответственность за два разных преступления с формальными составами: 1) незаконное собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ч. 1); 2) незаконное их разглашение или использование (ч. 2).

Предмет преступления – коммерческая, налоговая или банковская тайна.

Коммерческая тайна – это информация, имеющая действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и по отношении к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (ст. 139 ГК РФ). Круг сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну, определен ст. 5 Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (сведения, содержащиеся в учредительных документах, документах о регистрации, лицензиях, сведения о загрязнении окружающей среды, о численности и составе работников, системе оплаты труда, об условиях труда и др.). Не могут рассматриваться в качестве коммерческой тайны и сведения, не соответствующие ее понятию (например, сведения, уже разглашенные, или к которым имеется свободный доступ, или не принимаются меры к охране конфиденциальности сведений).

Налоговую тайну составляют любые полученные налоговым органом, органами внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений: 1) разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; 2) об идентификационном номере налогоплательщика; 3) о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; 4) предоставляемых налоговым и иным органам других государств в соответствии с международными договорами (в части сведений, предоставленных этим органам). Запрет на разглашение налоговой тайны адресован налоговым органам, органам налоговой полиции, органам государственных внебюджетных фондов и таможенным органам, их должностным лицам и привлекаемым специалистам, экспертам.

Банковскую тайну составляют сведения об операциях, о счетах и вкладах клиентов и корреспондентов, а также иные сведения о клиентах (ст. 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности», ст. 857 ГК РФ). Это разновидность профессиональной тайны (наряду с врачебной тайной, тайной исповеди и т.п.). Собственно это тайна не банка, а тайна клиента или корреспондента (они могут свободно разглашать эти сведения).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 183 УК, выражается в действии (собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, незаконным способом). Незаконность получения сведений определяется незаконностью способа их собирания. Способы — похищение документов, подкуп, угрозы, а равно иные незаконные способы (например, неправомерный доступ к компьютерной информации, прослушивание телефонных переговоров).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 183 УК, выражается в альтернативных действиях: незаконном разглашении или использовании сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца.

Разглашение – это сообщение сведений хотя бы одному лицу, не имеющему к ним доступа.

Использование – это получение любой имущественной или неимущественной выгоды (для себя или иных лиц) в связи с доступом к сведениям, составляющим коммерческую или банковскую тайну.

Разглашение или использование сведений будет незаконным в случае, если производится без согласия их владельца (предпринимателя, руководителя и иного уполномоченного работника организации, налогоплательщика, клиента банка или его корреспондента).

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 183 УК, – вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъект преступления, предусмотренного ч. 2, специальный: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе. При этом следует учитывать, что такие лица могут (а иногда и должны) законно использовать тайные сведения (например, в интересах ее владельца либо в связи с сообщением в правоохранительные органы о совершенном преступлении). Лица, которым тайные сведения стали известны случайно или, например, были переданы лицом, незаконно их получившим, не несут ответственности по ст. 183 УК.

Части 2 и 3 ст. 183 УК в качестве квалифицирующих признаков указывают на: 1) причинение крупного ущерба (более 250 тыс. руб.); 2) совершение деяния из корыстной заинтересованности; 3) причинение тяжких последствий (оценочный признак). Причинение крупного ущерба или тяжких последствий возможно как с умыслом, так и по неосторожности.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Продолжающиеся социально-экономические преобразования в России требуют дальнейшего реформирования правовой базы тех общественных отношений, которые связаны с охраной и использованием интеллектуальной собственности. Проблема обеспечения охраны интеллектуальной собственности является для России важной, актуальной и комплексной. От ее решения во многом зависит сохранение и приумножение интеллектуального потенциала, культурного наследия, международного авторитета и снижение криминальной напряженности в стране.

Преступность в сфере интеллектуальной собственности можно определить как социальное явление, представляющее собой совокупность преступлений, объектом посягательства которых являются общественные отношения в сфере регулирования интеллектуальной собственности и добросовестной конкуренции, складывающиеся в процессе использования объектов интеллектуальной деятельности.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Статистические отчеты ГИЦ МВД РФ за1993-2002 годы.

2. Карпович О.Г. Уголовно-правовая охрана предпринимательской деятельности в России и странах Европы. Автореф. дисс.докт. юрид. наук. М, 2003. – С. 4.

3. Состояние преступности в России за январь-декабрь 2003 г. М., ГИЦ МВДРФ.2004.– С.8.

4. Нарушение авторских прав, смежных, изобретательских и патентных прав: Научно-практическое пособие.– М., 2002. – С. 6-7.

5. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – М., 1996. – С. 3.

6. См.: Склярук С. А. Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака. Дисс... канд. юрид. наук.- М., 1999. – С. 45; Прокша М.Ю. Уголовно-правовая охрана товарного знака в случае недобросовестной конкуренции. Автореф. дисс.канд.юрид.наук. – М.: ГПА МЮ РФ. 2003.

7. Гражданский кодекс Российской Федерации. Комментарий. – М., 1995. – С. 269.

8. Там же. С. 210.

9. Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М., 2000. – С. 34

10. Уголовное право. Особенная часть: Учебник под редакцией профессора А. И. Рарога. – М., 1996, с. 88