

РАЗВИТИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ ЗАЩИТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Международные правила торговли базируются не только на принципах открытости и равноправия, но и на соблюдении прав интеллектуальной собственности. В рамках переговоров ВТО, проведенных в Марракеше, вопрос прав интеллектуальной собственности стал предметом специальных переговоров, в результате которых появилось Соглашение ТРИПС (Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности) обязательное для исполнения всеми странами-участниками. В России не переставая, говорят об инвестициях и о том, что необходимо стремиться к передаче современных технологий, понимая, что это путь к экономическому развитию. Нам необходимо получить доступ к самым современным изобретениям и это может произойти только в том случае, если изобретатели современных технологий будут уверены, что их изобретениям будет обеспечен такой же уровень защиты интеллектуальной собственности, как в промышленно развитом мире. Необходимо понять следующее: Обеспечить эффективную защиту интеллектуальной собственности, значит получить современную технологию. Необходимо, чтобы у владельцев прав был действенный механизм, позволяющий добиться прекращения незаконной торговли поддельным товаром.

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ПРОЕКТЕ V РАЗДЕЛА ЧАСТИ ТРЕТЬЕЙ ГК РФ

Проект был внесен в Государственную Думу в 2001 году депутатом В.Я. Комиссаровым. В статьях 1128 – 1131 ГК РФ изложены концептуальные положения по защите интеллектуальной собственности.

Глава 63. Защита интеллектуальной собственности

Статья 1128. Нарушения прав интеллектуальной собственности

- 1. Нарушением прав интеллектуальной собственности признается любое действие, которое приводит или может привести к нарушению исключительных имущественных или личных неимущественных прав на объект интеллектуальной собственности.*
- 2. Контрафактными экземплярами признаются материальные носители результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, изготовление, распространение или иное использование, а также импорт или хранение которых приводят или могут привести к нарушению прав интеллектуальной собственности.*
- 3. Контрафактные экземпляры подлежат конфискации по решению суда (статья 243). Законом могут быть предусмотрены случаи конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления контрафактных экземпляров.*

Статья 1129. Защита прав интеллектуальной собственности

- 1. Исключительные имущественные и личные неимущественные права на объект интеллектуальной собственности защищаются в соответствии с настоящим Кодексом и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных, а также в тех случаях и тех пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав (статья 12) вытекает из существования нарушенного права и характера последствий нарушения.*
- 2. Лицо, нарушившее право интеллектуальной собственности, несет ответственность при наличии вины, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом (статья 401) или другими законами.*

Статья 1130. Защита от недобросовестной конкуренции

- 1. Недобросовестной конкуренцией признается осуществление гражданином или юридическим лицом предпринимательской деятельности с нарушением общепризнанных правил поведения в соответствующей области, если такое нарушение привело или может привести к нарушению прав интеллектуальной собственности, введению в заблуждение потребителей, ограничению конкуренции, незаконному получению составляющей служебную или коммерческую тайну информации либо иному существенному нарушению прав или охраняемых законом интересов других лиц.*

2. Защита от недобросовестной конкуренции может осуществляться судом по требованию государственного органа или органа местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом, а также по требованию любого заинтересованного гражданина или юридического лица. В случаях, предусмотренных законом, защита от недобросовестной конкуренции может осуществляться в административном порядке.

3. Защита от недобросовестной конкуренции может осуществляться любыми способами, предусмотренными настоящим Кодексом и другими законами, в тех случаях и тех пределах, в каких использование соответствующих способов защиты гражданских прав (статья 12) вытекает из существа нарушенного права и характера последствий нарушения.

Статья 1131. Ответственность лиц, деятельность которых может способствовать нарушению прав интеллектуальной собственности

1. В случаях, установленных законом, лица, деятельность которых может способствовать нарушению исключительных имущественных или личных неимущественных прав на объекты интеллектуальной собственности, несут солидарную ответственность с нарушителями таких прав, если они знали о нарушении указанных прав и ими не были приняты предусмотренные законом, иным правовым актом или договором меры для предотвращения или пресечения таких нарушений.

2. Лица, деятельность которых может способствовать нарушению прав интеллектуальной собственности, освобождаются от ответственности перед нарушителем или любыми другими лицами за убытки, причиненные в результате принятия мер, необходимых для предотвращения или пресечения нарушения прав интеллектуальной собственности.

3. Убытки, причиненные третьим лицам в результате принятия мер, необходимых для пресечения или предотвращения нарушения прав интеллектуальной собственности, а также убытки, которые понесло лицо, принявшее такие меры, подлежат возмещению за счет нарушителя прав интеллектуальной собственности.

ПРОЕКТ ДОПОЛНЕНИЙ И ИЗМЕНЕНИЙ В ЗАКОНЕ ОБ АВТОРСКОМ ПРАВЕ И СМЕЖНЫМ ПРАВАМ

Проект Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», внесен в Государственную Думу 27 декабря 2001 года депутатами комитета по культуре и туризму. В раздел V (защита авторских и смежных прав) проекта предлагается внести следующие изменения:

41. Дополнить Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» статьей 48(1) следующего содержания:

«Статья 48(1). Ответственность за обход технических средств защиты авторских и смежных прав и за устранение или изменение информации об управлении авторскими и смежными правами

1. За совершение действий, направленных на обход технических средств защиты авторских и смежных прав, наступает такая же ответственность, какая предусмотрена законодательством Российской Федерации за нарушение авторских и смежных прав.

Такая же ответственность наступает за изготовление, импорт, распространение (продажу, сдачу в прокат, предоставление во временное пользование и так далее), рекламу любого устройства или его компонентов, владение любым устройством или его компонентами для коммерческих целей и предоставление услуг: которые рекламируются или предлагаются для продажи в целях обхода технического средства защиты авторских или смежных прав;

основной целью использования и (или) результатом применения которых является обход любого технического средства защиты авторских или смежных прав;

которые первоначально предназначены, приспособлены или выполнены с целью предоставления возможности или облегчения обхода технического средства защиты авторских или смежных прав.

2. Ответственность, установленная абзацем первым пункта 1 настоящей статьи наступает также за совершение любого из указанных ниже действий, если совершая такие действия

лицо знало или должно было знать, что их совершение побуждает, позволяет, способствует или скрывает нарушение авторских или смежных прав: устранение или изменение без разрешения информации об управлении авторскими или смежными правами; распространение, импорт в целях распространения экземпляров произведений и фонограмм, передача в эфир, передача по кабелю, доведение до всеобщего сведения произведений и фонограмм, если совершающее такие действия физическое или юридическое лицо знает, что в них без разрешения была устранена или изменена информация об управлении авторскими или смежными правами.

3. Положения настоящей статьи применяются независимо от того, были ли в результате совершения указанных в настоящей статье действий авторские и смежные права нарушены еще каким-либо образом.».

42. Дополнить Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» статьей 48(2) следующего содержания:

«Статья 48(2). Взаимодействие с лицами, оказывающими услуги, используемые для нарушения авторских и смежных прав

1. В случае обращения обладателей авторских или смежных прав с требованиями о пресечении нарушения таких прав, лица, оказывающие услуги, которые используются или могут быть использованы для нарушения авторских или смежных прав, вправе потребовать, чтобы информация о нарушении была подтверждена уведомлением от организации, управляющей имущественными правами на коллективной основе и получившей специальное разрешение на сбор вознаграждения с пользователей (пункт 3 статьи 45 настоящего Закона).

Такая организация вправе направить лицу, оказывающему услуги, которые используются для нарушения авторских или смежных прав, уведомление о нарушении, совершаемом с использованием предоставляемых таким лицом возможностей, а также потребовать от такого лица принятия мер, необходимых для прекращения нарушения. Если после получения указанного уведомления лицом, оказывающим услуги, которые используются для нарушения авторских или смежных прав, не были приняты меры для пресечения нарушения, то такое лицо несет солидарную ответственность с нарушителем авторских или смежных прав.

2. Лицо, оказывающее услуги, которые используются или могут быть использованы для нарушения авторских или смежных прав, освобождается от ответственности перед нарушителем или любыми другими лицами за убытки, причиненные в результате принятия мер, необходимых для прекращения нарушений, если такое лицо действовало на основании информации, полученной в порядке, установленном пунктом 1 настоящей статьи, от организации, управляющей имущественными правами на коллективной основе и получившей специальное разрешение на сбор вознаграждения с пользователей (пункт 3 статьи 45 настоящего Закона). Убытки, причиненные третьим лицам в результате принятия мер, необходимых для прекращения нарушения авторских или смежных прав, а также убытки, которые понесло лицо, принявшее такие меры, подлежат возмещению за счет нарушителя.».

43. В пункте 1 статьи 49:

подпункт 5 после слов «взыскания дохода» дополнить словами «, и выплачиваемой независимо от факта причинения убытков, исходя из характера нарушения и степени вины нарушителя с учетом обычаев делового оборота;»; дополнить пункт новым абзацем девятым следующего содержания: «Авторы и исполнители в случае нарушения их личных неимущественных прав вправе требовать от нарушителя компенсации морального вреда, размер которой по требованию автора или исполнителя, права которого нарушены, может определяться в том же порядке, что и размер компенсации, указанной в подпункте 5 настоящего пункта.».

ДОПОЛНЕНИЕ В ЗАКОН О ПРАВОВОЙ ОХРАНЕ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ

21 декабря 2001 года в первом чтении Государственной Думой был принят проект Федерального закона РФ «О внесении изменений и дополнений в закон Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных».

Проектом предполагаются следующие изменения в Главе 4 Закона: Изъять из статьи 18 (защита прав на программу для ЭВМ и базу данных) четвертый абзац следующего содержания:

«выплаты нарушителем компенсации в определяемой по усмотрению суда, арбитражного или третейского суда сумме от 5000-кратного до 50000-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда в случаях нарушения с целью извлечения прибыли вместо возмещения убытков». Абзац четвертый изложить в следующей редакции: *«возмещения лицом, виновным в нарушении прав, причиненных убытков в соответствии с законодательством Российской Федерации».* Внесением этого изменения законодатель, видимо, пытается устранить противоречия в размере компенсации с Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах». В заключительных положениях Закона проект предлагает ввести новую статью 21 (правах иностранных физических и юридических лиц) в следующей редакции: *«Иностранные физические и юридические лица пользуются правами, предусмотренными настоящим Законом, наравне с физическими и юридическими лицами Российской Федерации в силу международных договоров Российской Федерации или на основе принципа взаимности».*

НОВАЯ РЕДАКЦИЯ СТАТЬИ 146 УК РФ О НАРУШЕНИИ АВТОРСКИХ ПРАВ

13 июня 2002 года Государственная Дума во втором чтении приняла проект Федерального закона РФ «О внесении изменений в статью 146 Уголовного кодекса Российской Федерации». Проектом статья 146 УК РФ изложена в следующей редакции:

«Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав

1. Присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю,

- наказывается штрафом в размере от двухсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев.

2. Незаконное распространение объектов авторского права или смежных прав, а также незаконные приобретение, хранение и перевозка с целью сбыта контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а равно иное незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, совершенные в крупном размере,

- наказывается штрафом в размере от двухсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

3. Деяния, предусмотренные частью второй настоящей статьи, если они совершены:

а) неоднократно;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в особо крупном размере;

г) лицом с использованием своего служебного положения,

- наказываются лишением свободы на срок от трех до шести лет с конфискацией имущества или без таковой.

Примечание. Под крупным размером в настоящей статье понимается стоимость экземпляров произведений или фонограмм, которая в двести раз превышает минимальный размер оплаты труда, а под особо крупным - в пятьсот раз.»

По мнению официального представителя Президента РФ Александра Котенкова этот документ существенно изменяет структуру статьи 146 УК и представляет собой новую ее редакцию. В качестве общественно опасных деяний указаны присвоение авторства (плагиат), причинившее крупный ущерб автору или правообладателю, незаконное распространение объектов авторского права или смежных прав, незаконное приобретение, хранение и перевозка с целью сбыта контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а так же иное незаконное использование авторских прав, совершенное в крупном размере. Введена третья часть, в которой квалифицирующие признаки преступления предлагается дополнить указанием на совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения либо в особо крупном размере. В примечании к статье раскрывается понятие крупного и особо крупного

размера. Обвинения в плагиате предлагается рассматривать как частно-публичное обвинение, то есть обвинение, по которому уголовное дело может быть возбуждено только по жалобе потерпевшего, а распространение контрафактной продукции - как публичное обвинение, то есть возбуждается дело в общем порядке по факту обнаружения нарушения закона. Предлагается внести соответствующие изменения в Уголовно-процессуальный кодекс РФ.

Новый законопроект внесен на рассмотрение Государственной думы Президентом РФ письмом от 14 декабря 2001 года. Председатель Комитета Государственной Думы по культуре и туризму Николай Губенко отметил, что депутатами Комитета по культуре еще в 1999 году был внесен законопроект о конкретизации положений статьи 146, но принимая во внимание, что оба законопроекта концептуально совпадают, считает необходимым снять с рассмотрения законопроект депутатов и объединить усилия Президента, Комитета по законодательству и Комитета по культуре и туризму для скорейшего принятия изменений в статью 146.

Анализируя текст проекта, следует отметить, что в отличие от действующей редакции ст. 146 УК РФ, где речь идет о крупном ущербе как обязательном квалифицирующем признаке, в проекте Закона «крупный ущерб» заменен на «крупный размер», который трактуется как стоимость экземпляров произведений и фонограмм превышающая 200 МРОТ. Таким образом, необходимость доказательства крупности ущерба каждым правообладателем заменяется определением общей стоимости контрафактных экземпляров.

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В НОВОМ КОДЕКСЕ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

С 1 июля 2002 года вступает в действие новый Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, который был принят Государственной Думой 20 декабря 2001 года. Статьи 7.12 и 14.10 Кодекса призваны защитить авторов, изобретателей и правообладателей от несанкционированного использования объектов интеллектуальной собственности, а так же предприятия и организации - от незаконного использования товарных знаков.

Статья 7.12. Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав

1. Ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода –

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на должностных лиц - от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на юридических лиц - от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

2. Незаконное использование изобретения, полезной модели либо промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели либо промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству –

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц - от тридцати до

сорока минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда.

Статья 14.10. Кодекса предусматривает наказание за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров.

Статья 14.10. Незаконное использование товарного знака

Незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на должностных лиц - от тридцати до сорока минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на юридических лиц - от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара.

Разделение санкций по статьям 7.14. и 14.10. на три группы, включая должностных и юридических лиц возможно помогут создать практику привлечения к административной ответственности должностных лиц общеизвестных рынков где распространение пиратской продукции носит массовый и систематический характер.

Кроме вышеуказанных, Правительство Российской Федерации и Президент Российской Федерации внесли в Государственную Думу и другие законопроекты, связанные с защитой прав интеллектуальной собственности. В декабре 2001 года были приняты в первом чтении и подготовлены ко второму чтению следующие пакетные законопроекты:

- «О внесении изменений и дополнений в патентный закон»
- «О внесении изменений и дополнений в закон о товарных знаках»
- «О внесении изменений и дополнений в закон о правовой охране топологии микросхем»

По мере продвижения этих законопроектов, можно будет говорить и о практических следствиях их принятия.

Юрист ЗАО ПРОект МТ
Владимир Шмонов