

Д. КОРЧАГИНА

АСПИРАНТКА МЕЖДУНАРОДНОГО ИНСТИТУТА УПРАВЛЕНИЯ
МОСКОВСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО ИНСТИТУТА МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЙ (УНИВЕРСИТЕТ)
МИНИСТЕРСТВА ИНОСТРАННЫХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ В РОССИИ И США

Статья посвящена рассмотрению вопроса о юридической ответственности за нарушение авторских и смежных прав в России и США как гарантии реализации и защиты гражданами этих стран своих конституционных прав на творческую деятельность.

Ключевые слова: юридическая ответственность, нарушение авторских и смежных прав, конституционные права, творческая деятельность.

????

????

LEGAL LIABILITY OF COPYRIGHT INFRINGEMENT IN RUSSIA AND USA

The article dwells on the analysis of copyright infringement legal liability in Russia and USA as a realization and protection guarantee of constitutional rights of the citizens to perform creative activity.

Key words: legal liability, copyright infringement, constitutional rights, creative activity.

Интеллектуальная собственность в России охраняется законом (ст.44 Конституции РФ). В связи с этим, использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами (ст. 1229 ГК РФ).

Юридическая ответственность за нарушение авторских и смежных прав в России подразделяется на следующие виды: гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность.

Гражданско-правовая ответственность.

Согласно статье 1301 ГК РФ об ответственности за нарушение исключительного права на произведение, в случаях нарушения исключительного права на произведение, автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных Кодексом (ст. 1250, 1252 и 1253), вправе в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 Кодекса требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда;

в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается

за правомерное использование произведения.

Ответственность по договорам, заключаемым автором произведения, предусматривается статьей 1290 ГК РФ.

По части 1 ст. 1290, ответственность автора по договору об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионному договору ограничена суммой реального ущерба, причиненного другой стороне, если договором не предусмотрен меньший размер ответственности автора.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора авторского заказа, за которое автор несет ответственность, автор обязан возратить заказчику аванс, а также уплатить ему неустойку, если она предусмотрена договором. При этом общий размер указанных выплат ограничен суммой реального ущерба, причиненного заказчику (ст.1290 ч.2)

Административная ответственность

Универсальным способом защиты в административном порядке может служить привлечение лица к административной ответственности за совершение административного правонарушения. В данном случае применение «способа защиты» трансформируется в применение «меры ответственности». В отличие от мер защиты, которые могут быть использованы вне учета вины лица, нарушающего исключительное право, меры ответственности выступают как возложение дополнительного бремени на виновного нарушителя авторских прав. Административная ответственность за нарушения авторских прав установлена статьей 7.12 «Нарушения

авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав» Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях¹.

КоАП РФ предусматривает административную ответственность за ввоз, продажу, сдачу в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм (ч. 1 ст. 7.12). Диспозиция ч. 1 ст. 7.12 сформулирована так, что охватывает практически все действия по незаконному использованию объектов авторского права. Обязательными условиями привлечения к административной ответственности здесь выступают два обстоятельства: связь нарушения с материальными носителями произведений (экземплярами) и преследование нарушителем целей извлечения дохода. В этой связи ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ не применяется, например, к случаям незаконной передачи произведений по кабелю, а также к нарушителям, не преследовавшим цель извлечения дохода.

Охватываемые ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ действия образуют состав административного правонарушения в случаях, если:

1) экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством РФ об авторском праве и смежных правах; или

2) на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях и о местах производства, а также об обладателях авторских и смежных прав.

Из приведенных положений статьи видно, что она направлена на защиту прав как авторов, так и потребителей, поскольку административное правонарушение образует не только действия, нарушающие авторские или смежные права, но и действия, направленные на введение потребителей в заблуждение относительно происхождения материальных носителей произведений и фонограмм или их правообладателей.

Субъектами ответственности по ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ выступают физические лица, которые занимаются коммерческой деятельностью по использованию произведений или фонограмм, независимо от того, были ли они зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей, руководители организаций, занимающихся такой деятельностью, а также сами юридические лица, осуществляющие такую деятельность.

В качестве санкции применяется штраф в размере от 15 до 20 МРОТ (в отношении граждан) или от 30 до 40 МРОТ (в отношении должностных лиц, к которым в соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ приравниваются и индивидуальные предприниматели) или от 300 до 400 МРОТ (в отношении юридических лиц) с Конфискацией контрафактных экземпляров произведений

и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения (в отношении всех вышеперечисленных субъектов). Конфискованные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе.

Уголовная ответственность

Борьба с нарушениями авторских и смежных прав ведется и методами уголовного права. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб либо совершены неоднократно, либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, влекут наказание в соответствии со ст. 146 УК РФ.

Дела о преступном нарушении авторских и смежных прав относятся к делам так называемого частного-публичного обвинения, т. е. возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего, однако прекращению в случае примирения потерпевшего и обвиняемого не подлежат (эти положения относятся только к основному составу; дела по преступлениям, предусмотренным ч. 2 и 3 ст. 146 УК РФ, возбуждаются в общем порядке). В исключительных случаях, если дело о нарушении авторских или смежных прав имеет особое общественное значение или если потерпевший в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы, прокурор вправе возбудить такое дело и при отсутствии жалобы потерпевшего (ст. 20 УПК РФ). Производство по делам о нарушении авторских или смежных прав ведется в общем порядке, т. е. с проведением предварительного следствия, которое производится органами прокуратуры.

Объектом преступного посяательства, ответственность за которое предусмотрена ст. 146 УК РФ являются общественные отношения по реализации человеком и гражданином авторских и смежных прав, гарантированных Конституцией РФ.

Объективная сторона преступного нарушения авторских прав может состоять из одного или нескольких действий, предусмотренных ст. 146 УК РФ, а именно заключаться:

1) в присвоении авторства на произведение, т. е. в плагиате, который может совершаться, например, путем выпуска чужого произведения под своим именем или издания под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их фамилий, если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю;

2) в незаконном использовании произведения любым способом (незаконное воспроизведение, распространение и т. д.), а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений, совершенные в крупном размере.

Деяния, предусмотренные ст. 146 УК РФ, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений либо стоимость прав на использование произведений превышают 50 тыс. руб. Анализ ст. 146 УК РФ позволяет сделать вывод, что уголовно-правовая защита предоставлена всем имущественным правам авторов, а среди личных неимущественных авторских прав такая защита предоставлена лишь праву авторства и праву на имя.

Субъективная сторона преступного нарушения авторских прав характеризуется умышленной виной. Виновный сознает, что он использует произведение без законных оснований либо присваивает не принадлежащее ему авторство, предвидит возможность причинения своими действиями крупного Ущерба или совершения этих действий в крупном размере, желает наступления этих последствий (прямой умысел) или сознательно допускает наступление таких последствий, либо относится к ним безразлично (косвенный умысел). Мотив и цель не являются обязательными признаками объективной стороны Данного преступления.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 146 УК РФ, является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Преступное присвоение авторства наказывает штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев.

Незаконное использование объектов авторских прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений в целях сбыта, совершенные в крупном размере, наказываются штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет. Те же действия, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо в особо крупном размере (превышающем 250 тыс. руб.), либо лицом с использованием своего служебного положения, наказываются лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового.

Рассматривая особенности уголовной ответственности в сфере авторских и смежных прав, необходимо отметить, что видовым объектом таких преступлений являются конституционные права и свободы личности.

Как уже отмечалось, законодательство США выделяет гражданско-правовые и уголовно-правовые способы защиты.

Большая часть гражданско-правовых способов защиты прав авторов в США сводится к возмещению убытков, причиненных вследствие их нарушения.

Закон США 1976 г. различает три разновидности убытков: реальные, действительно наступившие убытки (*actual damages*), полученная нарушителем прибыль (*infringer's profits*) и установленные законом убытки (*statutory damages*). По смыслу § 504(b) Закона взыскание реальных убытков направлено на то, чтобы компенсировать владельцу авторского права его фактические потери от незаконного использования произведения, тогда как взыскание полученных ответчиком прибылей направлено на пресечение неосновательного обогащения нарушителя авторских прав вследствие его неправомерных действий. Законом предусмотрено взыскание с нарушителей лишь тех доходов (прибылей), получение которых непосредственно связано с нарушением авторских прав.

Существует общее правило о том, что если истец решает получить компенсацию, установленную законом, суд должен присудить такую компенсацию в размере от 500 до 20 000 долл. В этих пределах судья может назначить сумму компенсации по своему усмотрению. Компенсация, установленная законом, назначается за все нарушения, касающиеся одной определенной работы. Если нарушены авторские права в отношении нескольких отдельных работ, таких как, например, отдельные музыкальные произведения или отдельные телевизионные программы, истец может получить компенсацию за каждую отдельную работу.

В случаях непреднамеренного нарушения авторского права суд может уменьшить сумму компенсации, установленной законом, до 200 долл. за работу. В случаях намеренного нарушения суд может увеличить сумму компенсации до 100 000 долларов за работу. Чтобы нарушение было признано намеренным, оно должно быть произведено сознательно или с безответственным пренебрежением к правам обладателя авторского права.

Некоторые действия при нарушении авторского права могут составлять уголовное преступление. Каждый, кто нарушает авторское право намеренно и для получения коммерческой выгоды или личного обогащения, подлежит нака-

занию, которое зависит от степени тяжести преступления.

В Законе США 1976 г. мерам уголовной ответственности посвящены ст. 506, 507, 509, 511, 1204, которые предусматривают наказания за незаконное использование объектов авторского права, нарушение правил регистрации объектов авторского права, а также за обход технических средств защиты и уничтожение либо изменение информации об управлении авторскими правами.

В соответствии с ст. 506 (а) Закона любое лицо, умышленно нарушившее авторские права либо в целях коммерческой выгоды или финансовой прибыли, либо путем воспроизведения или распространения в течение любого 180-дневного периода одной или более копии или фонограммы, содержащих одно или более охраняемое авторским правом произведение общей стоимостью более 2500 долларов США, должно быть осуждено в соответствии со статьей 2319 «Преступное нарушение авторских прав», расположенной в разделе 18 «Преступления и уголовный процесс» Свода законов США. Данная статья предусматривает различные сроки осуждения к тюремному заключению и суммы штрафов, дифференцируемые в зависимости от тяжести совершенного преступления.

За такие действия назначается наказание в виде лишения свободы на срок до пяти лет. За второе или последующее нарушение может быть назначено лишение свободы на срок до десяти лет. Если в течение указанного периода времени не было изготовлено указанное количество экземпляров либо репродуцирование или распространение работы не имели места, то действия нарушителя могут быть квалифицированы как мисдиминор (менее тяжкое преступление). В случае со звукозаписями, фильмами и другими аудиовизуальными работами штраф может достигать 250 тыс. долл.

Законом в качестве меры уголовного воздействия предусмотрена возможность по приговору суда конфискации, уничтожения или иного определения в отношении всех пиратских копий произведения и фонограмм, а также инструментов и оборудования, использованных при их производстве (ст. 506(b) Закона).

Кроме того, штрафные санкции в размере до 2500 долларов США установлены (ст. 506 (с), (d), (е) Закона) за помещение с мошенническими намерениями на любом предмете ложной информации об авторстве, а также распространение или импорт с целью распространения такого предмета; удаление или изменение с мошенническими намерениями любого уведомления об авторском праве, содержащемся на копии или фонограмме охраняемого авторским правом

произведения; предоставление заведомо ложных данных в заявлении на регистрацию авторских прав или в любом ином документе, представленном в связи с регистрацией.

Нарушение требований ст. 1201, 1202 о запретах обхода технических средств защиты и уничтожения информации об управлении авторскими правами влечет уголовную ответственность по ст. 1204 Закона, который предусматривает повышенные наказания за умышленное их совершение с целью получения прибыли или использования в коммерческой деятельности.

Следует отметить, что в отличие от российского законодательства Закон США 1976 г. не устанавливает уголовной ответственности за нарушения моральных прав, предусмотренных ст. 106А Закона.

В ст. 509 Закона содержатся положения, предоставляющие суду полномочия по аресту и конфискации в пользу США всех копий и фонограмм, изготовленных, воспроизведенных, распространенных, проданных или использованных иным способом в нарушении ст. 506 (а), всех печатных форм, клише, матриц, шаблонов, магнитных лент, негативов фильмов и иных предметов, с помощью которых такие копии или фонограммы могут быть воспроизведены, а также всех электронных, механических и других приборов и оборудования для изготовления, воспроизводства или монтажа таких копий или фонограмм.

В соответствии с ст. 511 (а) Закона должностные лица и служащие любого штата не должны пользоваться иммунитетом, предусмотренным 11 Поправкой к Конституции США или иными доктринами личной неприкосновенности, от разбирательства в федеральном суде, если они нарушили любое исключительное право владельца авторских прав².

Кроме того, необходимо отметить, что в 1998 году в США был принят «Акт о защите авторских прав в цифровом тысячелетии» (DMCA). Этот акт ввел ответственность (в том числе и уголовную) за обозначенные в статьях 11 и 12 Договора ВОИС составы правонарушений³. К тому же он содержит еще целый ряд норм, в частности, правила об ограничении ответственности хост-провайдеров за размещение на их серверах информации, нарушающей чьи-либо авторские права, а также за постановку ссылок на такие ресурсы.

Параграф 1201 DMCA признает неправомерными следующие действия:

1. собственно обход технических мер защиты, которые ограничивают доступ к производству (пункт а (1) А);
2. производство, импорт, распространение и иное введение в хозяйственный оборот техно-

логий, устройств и иных товаров, основное назначение которых состоит в обходе технических мер защиты, во-первых, запрещающих несанкционированный доступ к произведению (§1201 пункт a(2)A) и, во-вторых, используемых обладателями авторских прав для предотвращения не разрешенных ими действий в отношении произведения, главным образом, переработки и воспроизведения (§1201 пункт b(1)A).

DMCA предусматривает исключения из общего правила о запрете обхода технических мер защиты добросовестными владельцами законно приобретенной копии произведения. Так, не признается правонарушением обход технических мер, если единственной его целью является проведение исследований в области криптографии, или декомпиляция (реверс-инжиниринг) программ, предпринимаемая с единственной целью обеспечения совместимости с программными средствами сторонних производителей.

Также не считается правонарушением обход технических мер, предназначенных для негласного накопления и передачи информации о лицах, получающих доступ к произведению.

Параграф 1202 DMCA предусматривает ответственность за размещение недостоверной, подмену либо удаление информации о принадлежности авторских прав, включая импорт, распространение или иное введение в оборот копий произведений, в которых такая информация была удалена или изменена.

Во втором разделе DMCA – «Ограничения ответственности за нарушения авторских прав в компьютерных сетях» – оговорены случаи освобождения от ответственности провайдеров, оказывающих услуги по размещению различной информации в своих системах.

Согласно DMCA любой сайт в США может быть закрыт в течение суток после поступления уведомления о нарушении авторских прав от правообладателя в адрес хозяина сервера, на котором этот сайт располагается. Для этого не требуется судебных постановлений – достаточно соблюсти форму такого уведомления. Если хозяин сервера откажется закрыть обжалованный сайт, согласно DMCA он сам рассматривается уже как

соучастник преступления. Уведомление о нарушении авторских прав должно содержать:

- информацию о правообладателе: наименование, адрес, контактные телефоны и факсы;
- описание произведений, в отношении которых правообладатель утверждает, что нарушаются его права;
- сетевой адрес (адреса) – URL, по которому размещены материалы, нарушающие авторские права;
- утверждение заявителя, в котором он описывает факт нарушения, подтверждает свои полномочия и достоверность содержащейся в уведомлении информации;

Провайдер может запросить копию письма, заверенную собственноручной подписью должностного лица (по факсу) или электронно-цифровой подписью (по электронной почте).

Подводя итог, можно сказать, что ответственность за нарушение авторских прав в США предусматривает гораздо более жесткие меры, чем российское законодательство и характеризуется более предметным, прагматичным подходом. Такая ситуация в большей степени способствует реализации гражданами страны своих конституционных прав на творческую деятельность и дает большие возможности при их защите.

Закрепление в Законе США 1976 г. общих принципов регулирования авторского права практически всегда сопровождается установлением правил и процедур, подробно освещающих режим предоставления охраны и использования произведений применительно ко всем их разновидностям. Нормативное регулирование охватывает не только порядок действий вовлеченных в авторско-правовую сферу субъектов при обычном развитии общественных отношений, но и в ряде случаев устанавливает критерии для рассмотрения тех или иных аспектов охраны авторских прав в судах. Более того, в совокупности с тем фактором, что судебная практика рассматривается в США в качестве источника права, отсутствие нормативной регламентации какой-либо части авторских правоотношений в полной мере компенсируется возможностями их судебного толкования.

¹ Федеральный закон 30 декабря 2001 г. от № 195-ФЗ (Собрание законодательства Российской Федерации, 2002, № 1 (ч. 1), ст. 1; № 30, ст. 3029; № 44, ст. 4295, 4298; 2002, № 44, ст. 4298).

² Miller A.R. Intellectual property: patent, trademarks and copyright. // A.R. Miller, M.H. Davis. - St. Paul, Minn., 1994. P. 400, 401.

³ Digital Millennium Copyright Act («DMCA») of October 28, 1998, Pub. L. 105-304.