

# Российское законодательство

Правовая основа охраны программных продуктов как объектов интеллектуальной собственности заложена в двух законодательных актах:

- Закон РФ № 3523—1 от 23 сентября 1992 г. «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных»,
- Закон РФ № 5352—1 от 9 июля 1993 г. (с последующими изменениями) «Об авторском праве и смежных правах».

*В этих основополагающих актах содержатся следующие положения, имеющие принципиальное значение для борьбы с компьютерным пиратством:*

- программы для ЭВМ и базы данных относятся к объектам авторского права;
- автору или иному правообладателю принадлежит исключительное право осуществлять и/или разрешать выпуск в свет, воспроизведение, распространение и иное использование программы для ЭВМ или базы данных;
- имущественные права на программные продукты могут быть переданы кому-либо только по договору;
- незаконное использование программ для ЭВМ либо иное нарушение авторских прав на программы для ЭВМ влечет за собой гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность.

Таким образом, использование программы для ЭВМ кем бы то ни было (т. е. любым пользователем) в соответствии с законом должно осуществляться на основании договора с правообладателем.

Применительно к массовым пользователям допускается особый порядок заключения договора путем изложения его типовых условий на передаваемых экземплярах программ для ЭВМ. Вскрытие покупателем упаковки экземпляра программы для ЭВМ является действием, с помощью которого он выражает свое согласие с условиями так называемой «оберточной» лицензии. Другим примером такого действия, когда покупатель выражает свое согласие с условиями лицензионного соглашения, в которых описаны его основные права по использованию продукта, является выбор опции «Согласен» в момент установки продукта на компьютер пользователя.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе осуществлять ее запись в память одной ЭВМ или одного пользователя в сети, если иное не предусмотрено договором с правообладателем.

Использование программных продуктов без разрешения правообладателя нарушает имущественные права на интеллектуальную собственность и, следовательно, является правонарушением.

## **Гражданско-правовая ответственность правонарушителей**

Согласно ст. 49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», обладатель прав на программы для ЭВМ или базы данных вправе защищать свои права способами, предусмотренными Гражданским кодексом Российской Федерации, включая право требовать от нарушителя:

- Признания прав.

- Восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.
- Возмещения причиненных убытков, в размер которых включается сумма доходов, неправомерно полученных нарушителем.

Выплаты нарушителем вместо возмещения убытков компенсации. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения (независимо от наличия или отсутствия убытков) за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенные правонарушения в целом. *Компенсация взыскивается* в следующих размерах:

- в размере до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда, арбитражного суда или третейского суда исходя из характера нарушения;
- в двукратном размере стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо в двукратном размере стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений или объектов смежных прав.

Контрафактные экземпляры программ для ЭВМ, а также материалы и оборудование, используемые для воспроизведения контрафактных экземпляров программ для ЭВМ, и иные орудия совершения правонарушения подлежат конфискации в судебном порядке.

Конфискованные контрафактные экземпляры программ для ЭВМ подлежат уничтожению.

Кроме того, некоторые меры принимаются по усмотрению суда (помимо возмещения убытков или выплаты компенсации).

Следует также иметь в виду, что законодательство об авторском праве предусматривает целый ряд специальных способов обеспечения иска, каждый из которых может быть применен судом по делам, связанным с правовой защитой программных продуктов (ст. 50 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»).

*В их числе:*

запрещение ответчику совершать определенные действия (изготовление, воспроизведение, продажа, сдача в прокат, импорт или иное использование, а также транспортировка, хранение или владение с целью выпуска в гражданский оборот экземпляров произведений, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными);

наложение ареста и изъятие таких экземпляров произведений, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

С 1 сентября 2002 года введен в действие новый Арбитражный процессуальный кодекс РФ, предусматривающий возможность обеспечения доказательств до возникновения дела в суде. Правообладатель, имеющий основания полагать, что нарушаются его авторские права, может обратиться в арбитражный суд до подачи иска с заявлением об обеспечении доказательств. Суд рассматривает его заявление в течение суток с момента подачи (причем без уведомления другой стороны) и может вынести определение об обеспечении доказательств (фиксируемых в ходе проверки, например, правомерности использования программного обеспечения). В результате правонарушитель лишается возможности уничтожить доказательства своей незаконной деятельности, а правообладатель получает возможность обеспечить надлежащую защиту своих законных прав и интересов путем

предъявления иска в арбитражный суд.

## **Уголовная ответственность**

Одной из важных гарантий реализации авторских прав на программы для ЭВМ является их уголовно-правовая защита.

С введением в действие с 1 января 1997 года нового Уголовного кодекса РФ появилась возможность привлечения к уголовной ответственности нарушителей авторских прав на программные продукты.

**Статья 146 УК РФ (части 2 и 3) предусматривает уголовную ответственность за незаконное использование объектов авторского права, совершенное в крупном размере, в виде штрафа до 200 000 рублей, или в размере зарплаты или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо лишения свободы на срок до двух лет.**

Причем наказание за их совершение существенно повышается в случае их совершения группой лиц по предварительному сговору, или организованной группой, либо **в особо крупном** размере (вплоть **до шести лет лишения свободы**).

## **Административная ответственность**

В числе предусмотренных законодательством средств защиты авторских прав на программы для ЭВМ важная роль принадлежит мерам административной ответственности. Согласно статье 7.12 Кодекса РФ об административных правонарушениях, вступившего в силу 1 июля 2002 года, 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 РФ об авторском праве и смежных правах, или

на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях и о местах производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода **влечет за собой наложение административного штрафа:**

**на граждан** — в размере от пятнадцати до двадцати минимальных размеров оплаты труда (МРОТ),

**на должностных лиц** — от ста до двухсот минимальных размеров оплаты труда (МРОТ),

**на юридических лиц** — от трехсот до четырехсот минимальных размеров оплаты труда (МРОТ),

а также — **для всех** трех категорий **правонарушителей** — **конфискацию контрафактных экземпляров произведений и фонограмм; материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.**

Контрафактными являются экземпляры произведений, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских прав. (Ст. 48 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»).

Кроме персональной уголовной или административной ответственности руководителя-правонарушителя, в соответствии со ст. 1253 ГК РФ **юридическое лицо**, неоднократно или

грубо нарушившее исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, **может быть** по решению суда **ликвидировано**. Если же такие нарушения совершает гражданин, то его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя также может быть прекращена по решению или приговору суда.

## **Кто может нести ответственность за нарушение авторских прав на программное обеспечение?**

### **Уголовная ответственность:**

- непосредственный нарушитель
- должностное лицо (руководитель)

### **Административная ответственность:**

- непосредственный нарушитель
- должностное лицо
- юридическое лицо

### **Налоговая ответственность:**

- должностное лицо
- юридическое лицо

### **Гражданско-правовая ответственность:**

- непосредственный нарушитель (суд общей юрисдикции)
- юридическое лицо (арбитражный суд)

## **Контроль за легальностью используемого программного обеспечения при проверках финансовой деятельности предприятий**

Согласно закону в объект обложения налогом на имущество юридических лиц входит стоимость отраженных в балансе нематериальных активов. В соответствии со статьей 55 Положения по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации (утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 29 июля 1998 года № 34н) «к нематериальным активам, используемым в течение длительного периода (свыше одного года) в хозяйственной деятельности и приносящим доход, относятся права, возникающие: из авторских и иных договоров на произведения науки, литературы, искусства и объекты смежных прав, на программы для ЭВМ, базы данных и т. д.».

Согласно Приказу Минфина РФ от 13.06.95 № 49, регламентирующему правила проведения инвентаризации имущества и финансовых обязательств организаций,

«3.8. При инвентаризации нематериальных активов необходимо проверить: наличие документов, подтверждающих права организации на их использование; правильность и своевременность отражения нематериальных активов в балансе».

Нормативными актами Центрального банка РФ устанавливаются соответствующие правила учета объектов интеллектуальной собственности в качестве нематериальных активов

в банках и иных кредитных учреждениях.

Нарушение правил учета объектов налогообложения и неуплата соответствующих сумм налогов являются налоговыми правонарушениями, влекущими за ответственность в соответствии с Налоговым кодексом. Так, в соответствии со ст. 122 Налогового кодекса неуплата или неполная уплата сумм налога в результате занижения налоговой базы, иного неправильного исчисления налога и других неправомерных действий (бездействия) влекут взыскание штрафа в размере 20% от неуплаченных сумм налога.

## **Какие органы и организации могут проверять соблюдение авторских прав на программное обеспечение?**

- Милиция;
- Криминальная (подразделения по борьбе с налоговыми и экономическими преступлениями, специальных технических мероприятий);
- Милиция общественной безопасности (подразделения по борьбе с правонарушениями в сфере потребительского рынка и административного законодательства);
- Антимонопольные органы;
- Таможенные органы;
- Государственные инспекции и надзоры (например, торговая инспекция, Госсвязьнадзор);
- Общества защиты прав потребителей;
- Сами правообладатели (в порядке обеспечения доказательств);