

Актуальные проблемы в сфере уголовной ответственности за нарушение авторских прав



Н.В. Макагонова
(г. Москва)
n.v.mak@mail.ru

Статья Макагоновой Надежды Викторовны, к.ю.н., преподавателя МГЮА, лектора РГИИС и Центра права и средств массовой информации МГУ, члена кафедры ЮНЕСКО НИУ ВШЭ, автора монографии «Авторское право» и спецкурсов «Авторское право» и «Правовые основы деятельности СМИ и журналистов», посвящена проблеме совершенствования законодательства об уголовной ответственности за нарушение авторских прав. Практикующий юрист в сфере интеллектуальной собственности, в том числе на телеканалах РТР, НТВ и других, освещает актуальные проблемы развития законодательства Российской Федерации и правоприменительную практику в сфере уголовной ответственности за нарушение авторских прав на современном этапе. Особое внимание автор уделяет вопросу создания новой редакции статьи 146 Уголовного кодекса Российской Федерации.

The article by N. Makagonova (Ph. D. in Law), lecturer at the Moscow Kutafin State Law University, lecturer at RSAIP and the Moscow State University Center of Law and Mass Media, member of the UNESCO chair at the Higher School of Economics, author of the “Copyright” monograph and the “Copyright” and “Legal Basis for Mass Media and Reporters’ Work” special courses, focuses on the improvement of legislation that sets criminal liability for copyright infringement. The author, being an active IP lawyer and a TV person, covers the relevant issues related to the development of the Russian law and discusses recent legal precedents in terms of criminal liability for copyright infringement. Special attention is paid to working out a new edition of Article 146 of the Criminal Code of Russia.

Ключевые слова:

суд, авторское право, уголовное право, уголовная ответственность за нарушение авторских прав, уголовный кодекс.

Keywords:

court, copyright, criminal law, criminal liability for copyright infringement, Criminal Code.

Традиционно вопрос о балансе интересов автора и общества рассматривается в контексте постулата Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву от 1996 года, участницей которого является Российская Федерация, где прямо говорится о необходимости «поддерживать баланс между правами авторов и значительным общественным интересом, в частности образования, исследований и доступа к информации».

Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), положения которого обязательны для стран – участниц Всемирной торговой организации, необходимость соблюдения баланса интересов правообладателей и общества прямо относит к цели правового регулирования в праве интеллектуальной собственности, в том числе в авторском праве.

С учетом существования такого механизма защиты авторских прав, как возможность воздействия мерами уголовно-правового регулирования, особо ценным видится установление принципов возможного баланса частных, общественных и публичных интересов в уголовном судопроизводстве.

Представляется, что исследуемая и предлагаемая к изменению норма статьи 146 УК РФ «Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав» должна, помимо чисто прикладных целей прямого трактования и удобства применения данной нормы судами, способ-

ствовать целям поддержки творческой активности авторов путем установления четкого и ясного воплощения в судебной практике принципа неотвратимости наказания за любые деяния, квалифицируемые как нарушение авторских прав.

Вместе с тем не следует забывать, что уголовная ответственность за данный состав не должна создавать дополнительную нагрузку на пенитенциарную систему.

С учетом особенностей состава она должна в первую очередь обеспечивать пресекательный механизм нарушения имущественных прав автора и компенсаторный механизм восстановления нарушенных прав в виде возмещения имущественного вреда в уголовном порядке.

При реализации данных целей указанная норма будет иметь прямое воздействие на активизацию творческого потенциала авторов как наиболее уязвимой и нуждающейся в поддержке категории работников, а также опосредованно будет влиять и на улучшение экономического потенциала авторов, и на индустрии, в которых используются результаты трудов авторов, обеспечивая формирование благоприятного делового климата в стране в целом.

Для автора важно получить оперативную эффективную защиту его имущественных прав, увидеть на практике такую неотвратимость уголовного наказания за нарушение его авторских прав, которая позволит ему быстро

восстановить нарушенные права и получить возможность незамедлительно заняться своим основным делом для самореализации его творческого потенциала и удовлетворения ценителей его мастерства.

Очевидно, что интерес автора не направлен на лишение свободы нарушителя и привлечение нарушителя к исправительным работам. Общественный интерес здесь прямо совпадает с интересами автора как интеллектуального вектора.

Из данных за последние три года видно, что по части 2 статьи 146 УК РФ в качестве основных мер наказания судами применяется условное осуждение к лишению свободы и штрафы, существенно реже применяются обязательные работы. Значима и доля случаев прекращения уголовного преследования за примирением с потерпевшим или в связи с деятельным раскаянием осужденного.

Общий последовательный анализ статистики преступлений, приведенный на сайте Судебного департамента при Верховном Суде РФ о практике применения ст. 146 «Нарушение авторских и смежных прав» Уголовного кодекса РФ (ч. 2 и ч. 3) за период с введения новой редакции ст. 146 УК РФ в 2003 году, показывает, что в качестве основных мер наказания судами применяется условное лишение свободы и штрафы, реже – обязательные работы или наказание в виде реального лишения свободы.

Применительно к ч. 3 ст. 146 УК РФ в отдельных случаях используется наказание в виде реального лишения свободы.

Как следует из опубликованной судебной статистики за 2019 год на ресурсе Агентства правовой информации (<https://stat.api-пресс.рф/>), реальные сроки лишения свободы по данной статье носят единичный характер.

Год	Показатель	Осуждено	Оправдано	Лишение свободы	Условное лишение свободы	Ограничение свободы	Штраф	Исправительные работы	Обязательные работы	Принудительные меры к невменяемым
2019	Статья 146 часть 1 УК РФ	0	0	0	0	0	0	0	0	0
2019	Статья 146 часть 2 УК РФ	53	0	1	3	0	34	3	8	56
2019	Статья 146 часть 3 УК РФ	171	1	5	138	1	2	1	0	0

Таким образом, суды принимают на себя функцию учета баланса общественных интересов, гуманизации уголовного законодательства в отсутствие четких критериев его установления по данному составу законодателем в 2003 году.

Представляется необходимым оценить с точки зрения ближайших возможных и необходимых мер по изменению

статьи 146 УК РФ на основе анализа сложившейся правоприменительной практики, насколько эффективны существующие меры наказания в борьбе с преступностью в сфере авторских прав.

Кроме того, необходимо разработать дополнительные меры, способствующие сокращению уровня преступности в авторско-правовой сфере.

Нарушать любые авторские права должно стать экономически невыгодным для нарушителя. Предупредительное воздействие на преступность как реализуемый принцип уголовной политики может быть воплощено в виде дополнительных штрафов с нарушителя в пользу государства.

Основным началом для любого исследования, анализа и возможной корректировки материально-правовых норм Уголовного кодекса по составам, связанным с нарушением авторских прав, является безусловный признак общественной опасности содеянного для этих квалифицирующих составов.

Действующая редакция статьи 146 УК РФ не выделяет отдельные составы преступления для таких преступлений как плагиат и распространение объектов авторского права. Эти преступления рассматриваются, по сути, как сходные с одинаковыми санкциями.

Вместе с тем плагиат всегда затрагивает конституционное право на авторство и должен регулироваться частно-публичным обвинением, уголовное преследование в этом случае инициируется только по жалобе потерпевшего автора.

Нарушение же имущественных прав автора в уголовном праве должно относиться к категории дел публичного обвинения, когда дело возбуждается в общем порядке по факту обнаружения нарушения закона.

Полагаю, что в перспективе следует выделить из данной статьи вопросы присвоения авторства, то есть плагиата, и отдельно более подробно изложить вопросы состава незаконного распространения объектов авторского права, что позволит правоохранителям более четко осуществлять правоприменительную практику.

Текущая редакция УК РФ. Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 17.06.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2019) представлена ниже.

УК РФ Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав (в ред. Федерального закона от 08.04.2003 № 45-ФЗ)

1. Присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю, наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев. (в ред. Федеральных законов от 08.12.2003 № 162-ФЗ, от 07.03.2011 № 26-ФЗ, от 07.12.2011 № 420-ФЗ).

2. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

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

а) утратил силу. – Федеральный закон от 08.12.2003 № 162-ФЗ; (см. текст в предыдущей редакции)

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в особо крупном размере;

г) лицом с использованием своего служебного положения, наказываются принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового. (в ред. Федерального закона от 07.12.2011 № 420-ФЗ).

Примечание. Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает сто тысяч рублей, а в особо крупном размере – один миллион рублей. (в ред. Федеральных законов от 08.12.2003 № 162-ФЗ, от 07.12.2011 № 420-ФЗ).

Проект предлагаемой редакции УК РФ 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 до 1 000 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо арестом на срок от пяти до пятнадцати суток. (в ред. Федеральных законов от 08.12.2003 № 162-ФЗ, от 07.03.2011 № 26-ФЗ).

2. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав **без выплаты авторского вознаграждения**, а равно при-

*Действующая редакция
статьи 146 УК РФ
не выделяет отдельные
составы преступления
для таких преступлений
как плагиат и распространение
объектов авторского права*

обретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, наказываются штрафом в размере от двух до пяти миллионов рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо лишением свободы от пятнадцати до тридцати суток.

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

а) лицом, ранее судимым за аналогичное преступление или преступление против собственности;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в особо крупном размере;

г) лицом с использованием своего служебного положения, наказываются принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести со штрафом в размере от трех до пяти миллионов рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет или без такового.

Примечание. Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышает один миллион рублей, а в особо крупном размере – три миллиона рублей.

Полагаю, что разделение присвоения авторства (плагиата) и незаконного распространения объектов авторского права позволят

более правильно применять соответствующее положение Уголовного кодекса при возбуждении и расследовании уголовных дел.

Квалифицирующие признаки преступления, изложенные в части 3 статьи 146 в предлагаемой редакции, дополняются указанием на неоднократность совершения деяний (чего нет в действующем Уголовном кодексе) и совершение преступления лицом с использованием служебного положения либо в особо крупном размере. ◆

ЛИТЕРАТУРА:

1. «Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. В 4 т. Особенная часть. Разделы VII–VIII» (постатейный) (том 2) (отв. ред. В.М. Лебедев) // «Юрайт», 2017.

2. Постановление Пленума ВС РФ от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также незаконном использовании товарного знака» // Российская газета. 5 мая 2007 г.

3. Малеин Н.С. Юридическая ответственность и справедливость. М., 1992.

4. Мартыненко Н.Э. Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа: проблемы законодательной регламентации

и правоприменительной практики / Н.Э. Мартыненко, Э.В. Мартыненко // Российский следователь. 2017. № 20. С. 36–39.

5. Лопашенко Н.А. Снижение репрессивности уголовного закона: предлагаемые меры и их оценка // Уголовное право. 2017. № 4.

6. Сводные статистические сведения о состоянии судимости в России. Отчет о числе осужденных по всем составам преступлений УК РФ. [Электронный ресурс] URL: <https://stat.апи-пресс.рф/stats/ug/t/14/s/17>