

V

СОВРЕМЕННЫЕ И МЕЖОТРАСЛЕВЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ

УДК 343.988

Виктимология 2021, Т. 8, № 2. С. 170–182

Виктимологическая характеристика преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав

Соловьева Д. Д.

Институт деловой карьеры

г. Тюмень, Российская Федерация

E-mail: vaumielumie@mail.ru.

Аннотация. В статье автором дается характеристика жертвы преступления, связанного с плагиатом — рассматриваются категории жертв, их права, которые могут быть нарушены и причины их виктимизации. Раскрываются понятия «авторское право», «виктимизация», дается краткая характеристика субъектов авторских прав и их прав. Анализируется статистика состояния преступности в период с 2010 по 2020 годы, а также данные различных государственных и негосударственных организаций, связанные с нарушением авторских прав, в том числе подсчитываются расходы, которые несут правообладатели в связи с распространением нелегального контента. Кроме того, приводятся зарубежные статистические данные о нарушении авторских прав, нормативные правовые акты и локальные акты организаций, связанных с авторскими правами. В статье отмечается, что помимо пробелов в законодательстве, ключевым фактором нарушения авторских прав является человеческий фактор — неосведомленность авторов о полном комплексе авторских прав, механизмах их охраны и защиты; неосведомленность «пиратов» о противозаконности совершаемых ими поступков; нежелание сотрудников правоохранительных органов регистрировать преступления.

В результате исследования автор предлагает рекомендации для снижения количества преступлений, квалифицированных по положениям статьи 146 УК РФ, а также рекомендации по снижению уровня виктимности жертв.

Ключевые слова: виктимизация; авторы; интеллектуальная собственность; авторское право; плагиат; меры профилактики.

Для цитирования: Соловьева, Д. Д. Виктимологическая характеристика преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав / Д. Д. Соловьева // Виктимология. — 2021. — Т. 8, № 2. — С. 170–182.

Благодарности: автор признателен за научное руководство Юзихановой Эльвире Гумеровне доктору юридических наук, профессору за научное руководство при подготовке данной статьи.

Victimological Characteristics of Crimes Related to the Violation of Copyright and Related Rights

D. D. Soloveva

Institute of Business Career

Tyumen, Russian Federation

E-mail: vaumielumie@mail.ru.

Abstract. In the article, the author describes the victim of a crime related to plagiarism—considers the categories of victims, their rights that may be violated and the reasons for their victimization. The concepts of “copyright”, “victimization” are revealed, a brief description of the subjects of copyright and their rights is given.

The article analyzes statistics on the state of crime in the period from 2010 to 2020, as well as data from various state and non-state organizations related to copyright infringement, including the costs incurred by copyright holders in connection with the distribution of illegal content. In addition, foreign statistics on copyright infringement, regulatory legal acts and local acts of organizations related to copyright are provided.

The article notes that in addition to the gaps in the legislation, the key factor of copyright infringement is the human factor—the authors’ ignorance of the full range of copyrights, the mechanisms of their protection and protection; the “pirates’” ignorance of the illegality of their actions; the reluctance of law enforcement officers to register crimes.

As a result of the research, the author offers recommendations for reducing the number of crimes qualified under the provisions of Article 146 of the Criminal Code of the Russian Federation, as well as recommendations for reducing the level of victimization of victims.

Keywords: victimization; authors; intellectual property; copyright; plagiarism; preventive measures.

For citation: Soloveva D. D. Victimological Characteristics of Crimes Related to the Violation of Copy-right and Related Rights. *Viktimologiya* [Victimology], 2021, vol. 8, no. 2, pp. 170-182. (In Russ.)

Acknowledgements: The author is grateful to Elvira Gumerovna Yuzikhanova Doctor of Law, Professor for scientific guidance in the preparation of this article.

Введение

Ни для кого не является секретом, что право интеллектуальной собственности и объекты его регулирования в настоящее время становятся все более востребованными, и это можно проследить по многим факторам— в обществе ведется активная дискуссия о объектах и субъектах; в высших учебных заведениях создаются факультеты узкой направленности, где готовят специалистов по данному профилю; поднимаются вопросы по улучшению законодательства в данной сфере, в том числе по способам защиты прав интеллектуальной собственности. В 2019 году Президент РФ В. В. Путин на форуме «Деловая Россия» обозначил следующее: «...Считаю целесообразным

серьезно укрепить правовую защиту интеллектуальной собственности, сформировать привлекательные условия для регистрации патентов и, причем, на территории, разумеется, России...»¹.

В зарубежных странах вопрос об авторских правах, о степени осведомленности о них, о владении своим произведением тоже актуален— конфликт Тейлор Свифт со своим экс-лейблом Big Machine Label Group, который продал мастер-записи (записи, с которых делают копии музыкальных альбомов) певицы третьим лицам без ее

¹ Путин предложил укрепить защиту интеллектуальной собственности в РФ // ИА Интерфакс : [сайт]. — URL: <https://www.interfax.ru/russia/649446> (дата обращения: 03.04.2021).

ведома, не дав выкупить весь свой каталог, получил большую огласку по всему миру. Фактически, певица не владеет своими же песнями, что сподвигло ее перезаписать свои альбомы и обесценить мастер-записи, которыми владеет лейбл, на котором она проработала с 2005 по 2018 годы¹. Ситуация, схожая с ситуацией Свифт, в зарубежной музыкальной индустрии далеко не нова — многие исполнители не владеют мастер-записями, и у начинающих свой путь в этом направлении возникает резонный вопрос — а что делать и как быть?

Столь пристальное внимание к праву интеллектуальной собственности обусловлено возрастающей ролью интеллекта и продуктов его деятельности; растущим количеством авторов произведений и так далее. И в первую очередь важно позаботиться о том, чтобы их права были надежно защищены, а в случае, если они будут нарушены, люди знали куда идти, что делать и какие последствия может повлечь нарушение прав интеллектуальной собственности.

Описание исследования

В настоящее время очень сложно переоценить экономическую роль авторских и смежных прав, их значение колоссально для развивающейся экономики РФ. Для наиболее полного понимания этой категории прав важно знать, что какой комплекс прав охватывается авторскими и смежными правами, кто является их субъектом и каким образом можно обеспечить охрану и защиту авторских и смежных прав. Статьей 146 Уголовного кодекса РФ (далее — УК РФ) закрепляется санкция за нарушение авторских и смежных прав. Не менее важным вопросом является обозначение жертвы преступления, предусмотренного положениями данной статьи — какие квалифицирующие признаки можно выделить, чтобы наиболее полно и точно описать пострадавшего в обозначенном противоправном деянии. Исходя из этого, была поставлена цель исследования — изучить квалифицирующие

признаки жертвы преступления, предусмотренного статьей 146 УК РФ.

Для ее реализации были выведены следующие задачи:

1. Охарактеризовать комплекс авторских прав;
2. Дать характеристику состава преступления, предусмотренного статьей 146 УК РФ;
3. Проанализировать статистические данные по преступлениям, предусмотренных статьей 146 УК РФ;
4. Выделить категории потерпевших от преступления, предусмотренного статьей 146 УК РФ и охарактеризовать их;
5. Проанализировать причины виктимизации жертв преступления;
6. Дать рекомендации по снижению количества преступлений, предусмотренных статьей 146 УК РФ.

Статья 146 расположена в главе 19 раздела 6 УК РФ, она предусматривает санкции за присвоение авторства (плагиат), а одним из квалифицирующих признаков является размер причиненного ущерба — от 100 тысяч рублей². Объектом преступления являются общественные отношения в сфере авторских и смежных прав, а потерпевшим выступает автор или иной правообладатель. Как справедливо заметила Н. Ю. Рычкова, понятие «иной правообладатель» в диспозиции статьи следует признать ключевым [4] — объясняется это тем, что автор не всегда осуществляет свои авторские права в силу различных факторов, которые будут обозначены ниже. Следовательно, под данным словосочетанием можно понимать целый ряд субъектов, которые также могут быть жертвами преступления по указанной статье УК РФ, и их нельзя упускать из виду. Объективная сторона — это действия, совершаемые без согласия автора или иного правообладателя и выражающиеся в «...воспроизведении (изготовлении одного или нескольких экземпляров произведения либо его части

¹ Can Taylor Swift really rerecord her entire music catalogue? // The Washington Post : [сайт]. URL: <https://www.washingtonpost.com/arts-entertainment/2019/08/22/can-taylor-swift-really-rerecord-her-entire-music-catalogue/> (дата обращения: 09.04.2021).

² Российская Федерация. Законы. Уголовный кодекс Российской Федерации : УК : текст с изменениями и дополнениями на 08.04.2021 года : [принят Государственной Думой 24 мая 1996 года : одобрен Советом Федерации 05 июня 1996 года] // СПС «КонсультантПлюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/ (дата обращения: 03.04.2021).

в любой материальной форме, в том числе запись произведения или фонограммы в память ЭВМ, на жесткий диск компьютера), продаже, сдаче в прокат экземпляров произведений или фонограмм, публичном показе или публичном исполнении произведения, обнародование произведений, фонограмм, исполнений, постановок для всеобщего сведения посредством их передачи по радио или телевидению (передача в эфир), распространение в сети Интернет, переводе произведения, его переработке, переработке фонограммы, модификации программы для ЭВМ или базы данных, а также иных действиях, совершенных без оформления в соответствии с законом договора либо соглашения»¹. Субъективная сторона преступления выражается в форме прямого умысла.

Говоря о том, что следует понимать под нарушением авторских и смежных прав, стоит обозначить такое понятие, как «плагиат», которое находится у всех на слуху, однако многие не до конца понимают его истинную сущность. В современном гражданском законодательстве понятие данного термина отсутствует, однако оно использовалось в Бернской Конвенции по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года в статье 12 — сейчас его тоже нет в данном нормативном акте. Если же обращаться к толковым словарям, то в большинстве из них данный термин понимается как «человек, который ведет себя подобно пирату». Словарь под редакцией С. А. Кузнецова приводит наиболее точное определение в контексте законодательства об интеллектуальной собственности — «...в современном речевом обиходе и литературе — то же, что контрафакция, т. е. нарушение прав интеллектуальной собственности. Производные понятия — «пиратский экземпляр», «пиратская копия»...» [2]. Стоит отметить, что некоторые авторы считают не совсем

правильным и корректным использование термина, обозначающего морской разбой, в качестве термина, обозначающего нарушение авторских прав. В частности, известный программист Ричард Мэттью Столлман утверждает, что вместо данного термина следует использовать понятия более нейтральные, например «запрещенное сотрудничество», «несанкционированное копирование» и т. п. Не остался в стороне и Пленум Верховного суда РФ (далее — Пленум ВС РФ), который обозначил, что подпадает под действия, которые можно квалифицировать, как плагиат — «...может состоять, в частности, в объявлении себя автором чужого произведения, выпуске чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем, издании под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имени...»².

Если анализировать статистику, то можно предположить, что данный вид преступлений либо не распространен в РФ, либо он является высоколатентным. В таблице № 1 представлены данные, предоставленные МВД РФ, которые характеризуют состояние преступности за определенный промежуток времени. Сразу бросается в глаза постепенное снижение регистрации деяний, квалифицированных по статье 146 УК РФ и, следовательно, количество предварительно раскрытых преступлений.

Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (далее — Роскомнадзор) в период с января по ноябрь 2020 года заблокировала более 10 тысяч пиратских сайтов, а за весь 2019 год — 6 тысяч. Однако это не останавливает «пиратов» — в первой половине 2020 года количество нелегального контента выросло на 26 % за аналогичный период 2019 года — такую статистику предоставила компания WebControl, российский дистрибьютор специализированных решений систем управления внутренней безопасностью и оптимизации сетей. Причем количество нелегального контента выросло на 161 % в социальных сетях, что не кажется странным — пользователи сами

¹ О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака : постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 // Российская газета : [сайт]. — URL: <https://rg.ru/2007/05/05/sud-prava-dok.html> (дата обращения 08.04.2021).

² Там же

Таблица № 1

Количество зарегистрированных и предварительно расследованных преступлений органами внутренних дел в период с 2010-2020 гг.¹*The number of crimes registered and preliminary investigated by internal affairs bodies in the period from 2010 to 2020 the number of crimes*

Год / Year	Количество зарегистрированных преступлений / Number of recorded crimes	Количество предварительно расследованных преступлений / Number of preliminarily investigated crimes
2010	6118	4703
2011	5033	4022
2012	3580	2869
2013	2584	2333
2014	2084	1789
2015	1781	1546
2016	1294	1160
2017	1046	947
2018	672	585
2019	522	451
2020	423	342

его распространяют, даже не задумываясь об этом.

Ситуацию с нарушением авторских прав прокомментировал и Медиакоммуникационный союз (далее — МКС), который занимается ведением реестра копий сайтов с нелегальным контентом российских правообладателей. МКС отметил, что в 2020 году заблокировал порядка 4 миллионов ссылок, что в полтора раза больше показателя в 2019 году (в период с ноября 2019 года по май 2020 года МКС заблокировал 2,8 миллиона ссылок)².

Если обратиться к статистике просмотров и скачиваний с пиратских сайтов и количеству просмотров и скачиваний с сайтов, которые распространяют легальный контент, то можно пересчитать, какие денежные суммы теряют правообладатели при распространении предоставляемого

ими контента пиратскими сайтами. В качестве примера можно взять сайт <http://cubikhd.net> (далее — cubikhd), который распространяет нелегальный видео-контент, и российскую медиакомпанию ivi, которая работает на рынке легального профессионального онлайн-видео и являющаяся частично бесплатным онлайн-кинотеатром в России. В качестве примера возьмем очень популярный сериал «Ривердейл», вышедший на экраны в 2017 году. На Ivi просмотр одного сезона обойдется пользователю в 299 рублей, всего в сериале на данный момент 3 сезона, следовательно, чтобы полностью посмотреть этот сериал, человеку необходимо будет заплатить 898 рублей³. На сайте cubikhd этот сериал распространяется абсолютно бесплатно, и он набрал 578 тысяч просмотров. Если пересчитать, то правообладатели сериала потеряли чуть больше 519 миллионов рублей — цифра очень впечатляющая. А если подумать, сколько таких сайтов, как «кубик», которые распространяют нелегальный

¹ Состояние преступности // Министерство внутренних дел РФ : [сайт]. — URL: <https://мвд.рф/reports/8/> (дата обращения: 10.04.2021).

² Гаврилюк А. Накачать права: объем пиратского контента в России вырос почти вдвое // Известия : [сайт]. — 2020. — URL: <https://iz.ru/1086866/anastasiia-gavriliuk/nakachat-prava-obem-piratskogo-kontenta-v-rossii-vyros-pochti-vdvoe> (дата обращения: 10.04.2021).

³ Сериал Ривердэйл смотреть онлайн // Ivi. ru : [сайт]. — URL: <https://www.ivi.ru/watch/riverdale> (дата обращения 12.04.2021).

контент, в каком количестве, то страшно представить, сколькизначной будет цифра, обозначающая сумму неполученных правообладателями доходов¹.

Исходя из полученных статистических данных, можно сделать вывод, что данная категория преступлений является высоколатентной. Имеется очень много фактов нарушения авторских прав, однако до реальной ответственности, предусмотренной Кодексом РФ об административных правонарушениях (в период с января по декабрь 2020 года по части 1 статьи 7.12 КоАП РФ было в судах общей юрисдикции было принято 335 решений²) или УК РФ, доходят единицы в буквальном смысле. Несмотря на довольно печальную статистику, «остроту» проблемы, подкрепляемую высказываниями разных деятелей, как таковой борьбы с нарушением авторских прав не ведется. Возникает резонный вопрос — почему? Причин этому может быть много — неосведомленность распространителей нелегального контакта; отсутствие страха привлечения к ответственности; наличие отработанных механизмов ухода от ответственности; несовершенство уголовного законодательства в сфере авторских и смежных прав; намеренное игнорирование органами внутренних дел данных деяний и т. д.

Результаты и обсуждения исследования

Для наиболее полного понимания, что из себя представляет потерпевший в преступлении, предусмотренном статьей 146 УК РФ, необходимо обозначить и раскрыть следующие аспекты:

1. Кто может являться жертвой вышеуказанного преступления;
2. Каким комплексом прав она обладает;
3. Что делает жертву более уязвимой для преступника, т. е. что способствует ее виктимизации.

¹ Ривердэйл 1, 2, 3, 4, 5 сезон смотреть онлайн // Cubik HD : [сайт]. — URL: <http://cubikhd.net/serial/lostfilm/riverdehjl8/1-1-0-139> (дата обращения: 12.04.2021).

² Статистика по судебной практике судов общей юрисдикции в период с 01 января 2020 года по 31 декабря 2020 года // Государственная автоматизированная система «Правосудие» : [сайт]. — URL: <https://bsr.sudrf.ru/bigs/portal.html> (дата обращения: 10.04.2021).

Жертвой преступления по статье 146 УК РФ является субъект авторского права. В юридической литературе не дается конкретного определения субъекта, они лишь перечисляются — это непосредственно авторы, соавторы, составители сборников, наследники автора, лица, которые приобрели исключительное право по договору, работодатели (в случае создания служебного произведения) и т. д. Для того, чтобы дать определение этому понятию, следует обратиться к тому, что есть авторское право и кто в теории права является субъектом правоотношения.

Согласно сведениям, предоставленным Всемирной организацией интеллектуальной собственности (далее — ВОИС), авторское право — это юридический термин, используемый для описания прав, которыми обладают авторы на свои литературные и художественные произведения³. Как такового легального определения законодатель не дал, зато множество формулировок имеется в научной доктрине, как отечественной, так и зарубежной. В Большом юридическом словаре, составленном А. Я. Сухаревым и В. Е. Крутских, авторское право понимается:

«1. В объективном смысле: раздел гражданского права, регулирующий личные неимущественные и имущественные отношения, связанные с созданием и использованием (изданием, исполнением и т. д.) произведений науки, литературы и искусства, выраженных в устной, письменной или иной объективной форме, допускающей их воспроизведение.

2. В субъективном смысле: совокупность имущественных и личных неимущественных прав в отношении произведений науки, литературы и искусства» [5].

Оксфордский юридический словарь трактует термин авторское право следующим образом: исключительное и переуступаемое законное право, предоставленное автору (создателю) на определенный срок, распространяемое на напечатанные, опубликованные, исполненные, снятые или

³ Авторское право // Всемирная организация интеллектуальной собственности : [сайт]. — URL: <https://www.wipo.int/copyright/ru/> (дата обращения: 15.04.2021).

записанные литературные, художественные и музыкальные произведения¹.

В юридической литературе дается множество определений понятия «субъект правоотношения», которые по своему содержанию практически идентичны. Так, Е. В. Бырдин трактует данный термин следующим образом — «...это физические, юридические лица, публично-правовые образования (государство, субъекты федерации, муниципальные образования), обладающие правосубъектностью...» [6].

Большой юридический словарь дает более конкретизированное определение, раскрывая правосубъектность — способность обладать правами и осуществлять юридические обязанности лично или через представителя [5].

Исходя из понятий «авторское право» и «субъект правоотношения» можно вывести следующее определение субъекта авторского права — это физическое или юридическое лицо, которому принадлежит комплекс имущественных и личных неимущественных прав (полностью или частично) и юридических обязанностей в сфере авторского права.

Определившись, кто является субъектами авторского права, следует разграничить их по определенному признаку. Профессор Б. М. Гонгало отмечает, «что в теории права традиционно выделяются две категории субъектов авторского права — первоначальные и производные» [1].

К первоначальным относится сам автор произведения. Согласно статье 1257 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ), автором произведения считается физическое лицо, чьим творческим трудом было создано произведение науки, литературы или искусства. Автором считается тот, чье имя указано на экземпляре произведения — это презумпция авторства, закрепленная также статьей 1257 ГК РФ². Автору принадлежит

целый комплекс авторских прав — исключительное право на произведение; право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения — они указаны в пункте 2 статьи 1255 ГК РФ.

Автору произведения принадлежит исключительное право использовать свое произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом (пункт 1 статьи 1270 ГК РФ). Данное право закрепляется статьей 1229 ГК РФ, однако конкретизация каких-либо способов в ней отсутствует. Этот пробел восполняется пунктом 2 статьи 1270 ГК РФ. Например, использованием произведения будет считаться его воспроизведение, распространение путем продажи, прокат оригинала или экземпляра произведения и т. д.

Право авторства и право на имя раскрываются в статье 1265 ГК РФ. Право авторства подразумевает право признаваться автором произведения. Право на имя позволяет автору публиковаться под любым именем (под своим или же под вымышленным, т. е. псевдонимом), либо публиковаться без указания имени, т. е. анонимно. Отказ от этих прав ничтожен, они непередаваемы и неотчуждаемы, даже если право на произведение было передано другому лицу или ему было предоставлено право пользования произведением науки, литературы или искусства.

Право на неприкосновенность произведения закреплено статьей 1266 ГК РФ. Под ним понимается запрет на изменения произведения, его сокращение, дополнения и внесения иных правок без согласия на то автора произведения. Из этой нормы есть исключение — внесение подобных изменений допускается, если это обусловлено необходимостью, однако при одном условии — не должен искажаться замысел автора и не должна нарушаться целостность произведения.

Право на обнародование произведения, закрепленное статьей 1268 ГК РФ, означает следующее: автор произведения имеет право самостоятельно обнародовать свое произведение или дает согласие

¹ Copyright // Lexico : [сайт]. — URL: <https://www.lexico.com/definition/copyright> (дата обращения: 16.04.2021).

² Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации, часть 4 : ГК : текст с изменениями и дополнениями на 17.01.2021 года : [принята Государственной Думой 24 ноября 2006 года : одобрена Советом Федерации 8 декабря 2006 года] // СПС «КонсультантПлюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/7dde8dbb10c5ce94297e5eb859712be091044d70/ (дата обращения: 14.04.2021).

на совершение таких действий третьими лицами, например опубликование произведения (выпуск его в свет в таком количестве, в котором оно способно удовлетворить разумные потребности публики), сообщение в эфир, публичное исполнение и т. д.

Кроме неимущественных прав, автор наделен и имущественными правами — право доступа, право на отзыв, право следования и право на получение вознаграждения за служебное произведение.

Право доступа закреплено статьей 1292 ГК РФ, оно распространяется на авторов произведений изобразительного искусства. В данном случае выделяется два субъекта — непосредственно автор произведения и собственник оригинала произведения. Автор вправе требовать от собственника право на воспроизведение своего произведения, при этом его доставку автор должен осуществить самостоятельно. Кроме того, автор имеет право требовать фото- и видеосъемку своего произведения, однако оно может быть ограничено или вовсе такие действия могут быть запрещены — это зависит от того, было ли это условие предусмотрено договором между автором произведения и собственником оригинала.

В отличие от права доступа в праве отзыва имеется только один субъект — непосредственно автор, которые имеет право отказаться от ранее принятого решения на обнародование произведения, если оно фактически еще не «увидело свет» при условии возмещения убытков (пункт 1 статьи 1269 ГК РФ). Это право не распространяется на программы для ЭВМ, служебные произведения и произведениям, являющихся частью сложного объекта.

Право следования является, закрепленное статьей 1293 ГК РФ неотчуждаемым правом автора. Здесь, как и в праве доступа, различают два субъекта — автор произведения и продавец, покупатель или посредник, причем у второй стороны есть квалифицирующий признак — это индивидуальный предприниматель или юридическое лицо. Данное право подразумевает выплату автору произведения продавцом вознаграждения в виде определенного процента от цены перепродажи. Продавец же обязан предоставить автору (или

организации, представляющей его интересы) сведения, необходимые для выплаты вознаграждения. Право следования распространяется не только на произведения искусства, но и на литературные и музыкальные произведения.

Право на вознаграждение реализуется при создании служебного произведения, оно является неотчуждаемым и не переходит по наследству (абзац 4 п. 2 ст. 1295 ГК РФ).

Также стоит отметить соавторство. Лица признаются соавторами, если произведение было создано их совместным творческим трудом, они признаются таковыми независимо от того, образует ли произведение единое целое (нераздельное соавторство) или же состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (раздельное соавторство) — об этом говорит пункт 1 статьи 1258 ГК РФ. Соавторы обладают таким же комплексом имущественных и личных неимущественных прав, как и авторы. Исходя из этого, можно сделать вывод, что соавторы также подпадают под субъектов авторского права и, следовательно, могут стать жертвами преступления, связанного с плагиатом.

К производным субъектам авторского права относятся наследники автора (в случае его смерти), а при жизни ими могут быть контрагенты по договорам.

Если говорить о наследниках автора, то в настоящее время далеко не все авторские права можно унаследовать, и это логично — абзац 3 статьи 1112 ГК РФ говорит о том, что в состав наследственной массы не входят личные неимущественные права и другие нематериальные блага¹. Однако, если проанализировать содержание каждого отдельно взятого авторского права, то некоторые права частично или полностью могут быть реализованы наследниками, об этом прямо говорится в статьях или такое разъяснение дает Пленум ВС РФ.

¹ Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации, часть 3 : ГК : текст с изменениями и дополнениями на 18.03.2019 года : [принята Государственной Думой 01 ноября 2001 года : одобрена Советом Федерации 14 ноября 2001 года] // СПС «КонсультантПлюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/#dst0 (дата обращения: 14.04.2021).

Наследниками может быть реализовано право на неприкосновенность произведения и право на защиту произведения от искажений, однако, при соблюдении следующих условий: 1. Изменение или дополнение произведения не исказит замысел автора; 2. Не нарушится целостность восприятия произведения; 3. Внесение изменений или дополнений не противоречит воле автора, выраженной им в письменной форме.

Кроме того, если после смерти автора произведение было извращено, искажено или иным образом изменено и это опорочило честь, достоинство и деловую репутацию автора или было совершено посягательство на них, то наследники вправе требовать защиты чести и достоинства автора.

Пленум Верховного суда Российской Федерации (далее — ВС РФ) разъяснил, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности включаются в наследственную массу без какого-либо документального подтверждения, они переходят к наследникам в пределах оставшейся части срока их действия (пункт 83, абзац 1 пункта 86 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации (далее — ППВС РФ) № 9 от 29 мая 2012 года)¹. Соответственно, они могут реализовывать это право согласно положениям статьи 1270 ГК РФ.

Право на обнародование произведения также может быть реализовано наследниками. Согласно пункту 3 статьи 1268 ГК РФ, произведение, которое не было обнародовано при жизни автора, может «увидеть свет» после его смерти, если автор не возражает против этого. Об этом могут свидетельствовать завещание автора, его записки, дневники и т. д., словом любое волеизъявление, выраженное в письменной форме.

Право на отзыв также может быть «унаследовано», об этом говорит пункт 90 ППВС РФ № 9. Оно может быть реализовано лишь в том случае, если автор фактически

не обнародовал произведение. При пользовании этим правом наследники несут ответственность, предусмотренную пунктом 1 статьи 1269 ГК РФ.

Право следования, как было отмечено выше, является неотчуждаемым, однако пунктом 3 статьи 1293 ГК РФ предусмотрено, что оно переходит к наследникам автора на оставшийся срок действия исключительного права на произведение.

Право на получение вознаграждения за служебное произведение не переходит по наследству, однако наследники могут получить само вознаграждение, причитающееся автору. Это объясняется тем, что данный договор по своей природе является гражданско-правовым, в нем обозначаются моменты о размере, условиях и порядке выплаты вознаграждения.

Второй категорией производных субъектов авторского права являются стороны договоров в сфере авторского права, т. е. контрагенты. Выделяются следующие виды договоров в данной области: договор на отчуждение исключительного права на произведение; лицензионный договор; договор авторского заказа; договор на создание служебного произведения; договор на создание произведения; договор, при выполнении работ по которому создано произведение.

Договор на отчуждение исключительного права регламентируется статьей 1285 ГК РФ, и контрагентом по нему является приобретатель права, которому отчуждается исключительное право на произведение в полном объеме. Приобретатель может использовать произведение в любой форме и любым способом, если это не противоречит законодательству РФ. Правообладателем может быть как физическое, так и юридическое лицо (пункт 1 статьи 1229 ГК РФ).

Лицензионный договор подразумевает предоставление автором или иным правообладателем лицензиару права использования произведения в рамках, предусмотренных договором, т. е. у лицензиата может быть лишь определенное право или даже его часть (например, он сможет лишь воспроизвести произведение на материальном носителе). Сублицензионный договор ничем не отличается

¹ О судебной практике по делам о наследовании : постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9, г. Москва // Российская газета : [сайт]. — URL: <https://rg.ru/2012/06/06/nasledovanie-dok.html> (дата обращения 15.04.2021).

от лицензионного договора — для его заключения лишь требуется согласие лицензиара на его заключение.

По договору авторского заказа заказчику передается исключительное право на произведение в полном объеме, а также предоставляется право использования произведения в установленных договором пределах. Заказчиком может быть как физическое, так и юридическое лицо.

По договору на создание служебного произведения работодателю (заказчику) принадлежат все авторские права на произведение. У автора остается лишь право на вознаграждение, однако лишь в том случае, если работодатель начал использование служебного произведения или передал права на него другому лицу.

Договор на создание программы для ЭВМ, базы данных или иного произведения (договор на создание произведений по заказу) предусматривает, что заказчику принадлежит лишь исключительное право на созданное произведение, однако это может быть урегулировано договором. У автора произведения остается право на получение вознаграждения.

Авторские права на произведения могут быть также переданы по договору подряда, либо договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работы — по данному договору может быть передано исключительное право на произведение (пункт 1 статьи 1297 ГК РФ). Для этого нужно выполнить условие — договор должен предусматривать создание такого произведения, в противном случае исключительное право будет принадлежать исполнителю.

Виктимизацию жертвы, как процесс, можно понимать по-разному — она может быть следствием преступления, то есть никак не зависеть от личностных характеристик жертвы (такого мнения придерживался профессор Д. В. Ривман). А. В. Майоров отмечает, что «виктимизация — это процесс, зависящий от двух факторов — от преступности и личностных качеств лица, от степени его степени уязвимости стать жертвой» [3]. В рамках рассматриваемой темы, точка зрения А. В. Майорова является более близкой автору исследования, так как

в сфере авторского права многое зависит от самих авторов, их осведомленности о своих правах и механизмах их защиты, а также от желания защищать их.

Таким образом, выделив субъектов авторского права, кратко охарактеризовав их права, следует отметить, что делает их всех уязвимыми в преступлении, предусмотренном статьей 146 УК РФ. Причин этому очень много и подразделить их можно на две категории: связанные с законодательством; связанные с человеческим фактором.

Если говорить о проблемах в законодательстве, то одной из ключевых является довольно мягкая санкция, предусмотренная статьей 146 УК РФ. Этот фактор делает эту статью нерабочей, она не оказывает того влияния на потенциального плагиатчика, которое в теории должна оказывать. Для разрешения данной ситуации необходимо значительно ужесточить наказание для преступников — увеличить размер штрафа, повысить срок лишения свободы. Так, в Соединенных штатах Америки (далее — США), процент нелегального использования продуктов интеллектуальной собственности в целом составляет всего 35%. Статьей 2319 Свода законов США устанавливается уголовная ответственность за плагиат, если сумма контрафактных изделий составляет более 2500 долларов США, до 5 лет лишения свободы, за повторное — до 10 лет лишения свободы. Кроме того, стоит установить санкцию за повторное совершение данного преступления¹.

Также на законодательном уровне следует закрепить различные методы и механизмы защиты авторских прав. Сейчас существует множество сервисов, где можно закрепить свои авторские права (если говорить о произведениях литературы, то это сервисы elibrary — для произведений науки; Проза.ру, Стихи.ру — для художественных произведений; Spotify — для музыкальных произведений), некоторые из которых выдают сертификаты об авторском праве,

¹ 18 U.S.C. § 2319 — U.S. Code — Unannotated Title 18. Crimes and Criminal Procedure § 2319. Criminal infringement of a copyright // Codes.findlaw : [сайт]. — URL: <https://codes.findlaw.com/us/title-18-crimes-and-criminal-procedure/18-usc-sect-2319.html> (дата обращения: 20.04.2021)

которые можно прикрепить в качестве доказательства факта плагиата. В зарубежных странах также распространена подобная практика, например сервис DeviantArt, специализирующийся на публикации произведений искусства, опубликовал отдельный документ «Политика авторских прав», а в пользовательском соглашении указал, что сервис окажет помощь в защите авторского права любого пользователя¹.

Также следует в УК РФ обозначить термин «добросовестное использование произведений». Данный термин в отечественном законодательстве отсутствует, однако в ГК РФ есть похожий на него термин — свободное использование произведения, подразумевающий использование произведения без выплаты вознаграждения автору и без его согласия, но с обязательным его указанием (пункт 1 статьи 1274 ГК РФ). Подобный термин используется в Законе об авторском праве США 1976 года. Суд при определении добросовестности использования должен установить следующие аспекты: 1. Цель и характер использования произведения; 2. Характер произведения, охраняемого авторским правом; 3. Размер и существенность использованной части произведения; 4. Влияние использованной работы на ее стоимость на рынке². Введение термина «свободное использование произведений» в уголовное законодательство РФ позволит более точно квалифицировать деяния, связанные с нарушением авторских прав.

Если говорить о человеческом факторе, то стоит в первую очередь отметить правовую неграмотность авторов, высокая латентность данного преступления обусловлена не в последнюю очередь именно ею. Авторы не знают, какой комплекс прав принадлежит им, что они могут позволить сделать со своим произведением и что делать, если кто-то без их ведома «украл» плод их творческого труда. Кроме того, авторы не знают, куда следует

обращаться в случае нарушения своих авторских прав, а если и знают, то попросту не хотят этого делать, аргументируя это тем, что правоохранительные органы все равно не предпримут никаких действий для расследования совершенного преступления. Данную проблему можно решить путем активной пропаганды защиты авторских прав — людям необходимо донести, что такое авторские права, конкретизировать их, а также предупредить, что их нарушение законодательно запрещено и наказуемо. Можно, например, проводить различные тренинги и вебинары, где рассказывать авторам об их правах, механизмах их защиты, а также рассказать, куда пойти или к кому обратиться в случае их нарушения. Эту работу могут проводить как правоохранительные органы, так и негосударственные организации.

Из этой проблемы появляется другая — игнорирование преступлений, которые можно квалифицировать по статье 146 УК РФ. Иначе сложно объяснить, почему большая часть правонарушений, регистрируемая Роскомнадзором, не регистрируется правоохранительными органами. Безусловно, какая-то часть из них — это административные правонарушения, но довольно проблематично предположить, что оставшаяся часть — это регистрируемые сотни преступлений. Повышение уровня ответственности сотрудников правоохранительных органов необходимо в первую очередь для совершенствования судебной практики, а также для повышения уровня доверия авторов, правообладателей — они будут знать, что их случай не останется без внимания и для решения их проблемы будут приложены усилия.

Отдельной проблемой является цена на легальный контент, которая побуждает «пиратов» выкладывать контрафакт в общий доступ, а людей — активно пользоваться им. Согласно данным портала ivi, 30 дней доступа к платному контенту обойдутся пользователю в 399 рублей³. Для некоторых регионов эта сумма довольно небольшая,

¹ About Us: Terms of Service // DeviantArt : [сайт]. — URL: <https://www.deviantart.com/about/policy/service/> (дата обращения: 25.04.2021).

² Copyright Law of the United States (Title 17) and Related Laws Contained in Title 17 of the United States Code // Copyright.gov : [сайт]. — URL: <https://www.copyright.gov/title17/> (дата обращения: 25.04.2021).

³ Сколько стоит платный просмотр? // Ivi.ru : [сайт]. — URL: <https://ask.ivi.ru/ru/knowledge-bases/2/articles/133-skolko-stoit-platnyj-prosmotr> (дата обращения: 26.04.2021).

например, для Москвы и Московской области, а для других регионов эта сумма является довольно внушительной и люди попросту не могут себе позволить ежемесячно платить ее за просмотр фильмов или сериалов. Кроме того, может возникнуть ситуация, когда человек захочет посмотреть один фильм или сериал, и ради него одного покупать подписку на месяц представляется не совсем целесообразным решением. В связи с этим спрос на пиратский контент все еще имеет место в обществе, так как он является более выгодным вариантом, что побуждает распространителей нелегального контента продолжать свою деятельность, несмотря на блокировку Роскомнадзором и вероятность быть подвергнутым административному или уголовному наказанию. Для решения данной проблемы необходимо значительно снизить цены на пользование легальным контентом, таким образом все стороны окажутся в плюсе — люди будут пользоваться легальными продуктами; правообладатели будут получать прибыль гораздо большую, чем раньше (это обусловлено тем, что приток новых пользователей будет значительно выше, по сравнению с периодом, когда цены были выше); права авторов не будут нарушаться.

Заключение

Подводя итог, следует отметить, что внесение корректировок в законодательство нельзя проводить отдельно, изолированно от работы с общественностью. В настоящее время люди не готовы к глобальной

реформе в сфере авторских прав — это своего рода идеология «зачем платить, если можно найти то же самое, но абсолютно бесплатно». Данная модель поведения губительна и ни к чему хорошему не приведет. В данном направлении необходима постепенная работа — нужно не спеша вносить поправки в законодательство, а вместе с этим работать с людьми — доносить до них, что авторы точно такие же люди с правами, которые нельзя нарушать, в противном случае это повлечет соответствующую ответственность. Такую же работу необходимо проводить с сервисами, распространяющими легальный контент — нужно объяснить, что снижение цен обеспечит им значительный приток аудитории, но при этом финансовая составляющая их деятельности не претерпит никаких трудностей, а вполне вероятно значительно улучшится. Это объясняется тем, что люди охотней потратят условные 25 рублей за фильм, чем 400 рублей, и за счет притока людей эти 25 рублей могут стать значительно большей суммой, нежели нынешние 400 рублей.

Помимо этого, следует совершенствовать правоприменительную практику, анализировать факторы, влияющие на распространение «пиратского» контента. Следует разрабатывать механизмы защиты авторских прав, рассказывать о них авторам и иным правообладателям. В совокупности это будет способствовать грамотному проведению политики в данной сфере и поможет избежать возможных проблем в процессе ее осуществления.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гонгало, Б. М. Гражданское право : в 2 т. Т. 1 : учебник / Б. М. Гонгало. — 3-е изд., перераб. и доп. — Москва : Статут, 2016. — 512 с.
2. Кузнецов, С. А. Большой толковый словарь русского языка / С. А. Кузнецов. — Норинт, 2014. — 1536 с. — URL: <http://gramota.ru/slovari/info/bts/>.
3. Майоров, А. В. Современный анализ виктимизации в обществе (на примере Уральского федерального округа) // Виктимология. — 2015. — № 2 (4). — С. 59–69. — URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sovremennyy-analiz-viktimizatsii-v-obschestve-na-primere-uralskogo-federalnogo-okruga>.
4. Рычкова, Н. Ю. Потерпевший от преступного присвоения авторства (плагиата) / Н. Ю. Рычкова // Академический юридический журнал. — 2018. — № 2 (72). — С. 39–44. — URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=35110087>.
5. Сухарев, А. Я. Большой юридический словарь / А. Я. Сухарев, В. Е. Крутских, А. Я. Сухарева. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : ИНФРА-М, 2003. — 703 с.

6. Теория государства и права (в схемах и определениях) : учебное пособие / Е.Н. Бырдин. — Тюмень : Московский институт государственного управления и права, 2017. — 114 с.

REFERENCES

1. Gongalo B. M. *Grazhdanskoe pravo* [Civil Law], vol. 1, 3rd ed. revised and supplemented, Moscow, Statut Publ., 2016, 512 p. (In Russ.).
2. Kuznecov S. A. *Bol'shoj tolkovyj slovar' russkogo yazyka* [Large Explanatory Dictionary of the Russian Language], Norint Publ., 2014, 1536 p. Available at: <http://gramota.ru/slovari/info/bts/> (In Russ.).
3. Mayorov A. V. *Sovremennyy analiz viktimizatsii v obshchestve (na primere Ural'skogo federal'nogo okruga)* [Modern Analysis of Victimization in Society (by the Example of the Urals Federal District)], *Viktimologiya*, 2015, no. 2 (4), pp. 59-69. Available at: <https://cyberleninka.ru/article/n/sovremennyy-analiz-viktimizatsii-v-obshchestve-na-primere-uralskogo-federalnogo-okruga> (in Russ.).
4. Rychkova N. Yu. *Poterpevshij ot prestupnogo prisvoeniya avtorstva (plagiata)* [Victim of Criminal Misappropriation of Authorship (Plagiarism)], *Akademicheskij yuridicheskij zhurnal*, 2018, no. 2 (72), pp. 39-44. Available at: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=35110087> (In Russ.).
5. Suharev A. Ya., Krutskikh V. E. *Bol'shoj yuridicheskij slovar'* [Large Law Dictionary], 2nd ed., revised and extended, Moscow, INFRA-M, 2003, 703 p. (In Russ.).
6. Byrdin E. N. *Teoriya gosudarstva i prava (v skhemah i opredeleniyah)* [Theory of State and Law (in Schemes and Definitions)], Tyumen', Moskovskij institute gosudarstvennogo upravleniya i prava Publ., 2017, 114 p. (In Russ.).

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Соловьева Дарья Дмитриевна, студентка, 4 курс, филиал Автономной некоммерческой организации Высшего Образования «Институт деловой карьеры» в Тюменской области, ул. Амурская, д. 75, г. Тюмень, 625049, Российская Федерация; e-mail: vaumielumie@mail.ru.

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Daria D. Soloveva, 4th year student, Branch of the Autonomous Non-Commercial Organization of Higher Education Institute of Business Career in the Tyumen region, 75 Amurskaya street, Tyumen 625049, Russian Federation; e-mail: vaumielumie@mail.ru.

Дата поступления в редакцию / Received: 20.05.2021.