ОБОРОТ КОНТРАФАКТНОЙ АУДИОВИЗУАЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ: КРИМИНОЛОГИЧЕСКИЙ АСПЕКТ

С. Л. Панов – доцент кафедры криминологии и профилактики преступлений Омской академии МВД России, кандидат юридических наук

В полной мере с проблемой контрафактной продукции Россия столкнулась в начале 90-х гг. прошлого века, когда вместе с пришедшим товарным изобилием в нашу страну хлынул поток всевозможных подделок под известные мировые фирмы. По экспертным оценкам, в России оборот незаконно производимой и распространяемой аудиовизуальной продукции составляют лазерные диски (до 80 %) и носители компьютерных программ (около 90 %). Теневой оборот составляет несколько десятков миллиардов рублей, а потери федерального бюджета превышают 650 млн долларов в год¹. Неучтенные наличные денежные средства вместо бюджета государства направляются на личное обогащение производителей «пиратской» продукции, а также на содержание контролирующих бизнес преступных группировок, на взятки чиновникам, сотрудникам контролирующих органов.

Производители легальной аудиовизуальной продукции тратят значительные денежные средства и время на прохождение официальных процедур, связанных с получением разрешительных документов, рекламной «раскруткой» товара и т. д., а производители «пиратской» продукции просто вторгаются в подготовленный рынок без всякого официального допуска.

В последние годы рост «пиратской» аудиовизуальной продукции расширился за счет использования незаконной продукции сети Интернет², на сайтах которой необходимый продукт можно скачать бесплатно, быстро и в самой свежей версии. С увеличением количества домашних компьютеров и mp3-плееров доля лицензионной продукции сокращается катастрофически. Попытки владельцев оригинальной продукции «перехватить» тенденцию путем создания музыкальных интернет-магазинов не имеют должного успеха.

В настоящее время все большее распространение получает незаконное использование объектов интеллектуальной собственности путем публичного показа программ спутникового телевидения и организации (восстановления существовавших ранее) студий кабельного телевидения.

Для того чтобы выработать эффективную стратегию и тактику борьбы с преступными нарушениями авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, необходимо сначала выявить причины роста «пиратства» в России. К основным причинам оборота контрафактной аудиовизуальной продукции следует отнести³:

1. Аудиовизуальное организованное «пиратство» приняло в России межрегиональный и межгосударственный характер. Оборот контрафактной и фальсифицированной продукции в стране носит индустриальный масштабный характер, «пираты» давно обзавелись «своими» заводами, оптовой и розничной сетью, постоянными клиентами. Многие заводы по производству контрафактной продукции, в частности «пиратских» дисков, находятся на территории военных предприятий, секретный режим которых нередко обеспечивает значительную безопасность для преступников от правоохранительных и контролирующих органов, средств массовой информации.

Кроме того, сегодня на отечественном рынке реализуется относительно дешевое высокотехнологическое оборудование (в том числе полиграфическое), которое облегчает «пиратам» качественное копирование объектов интеллектуальной собственности и позволяет приближать свои цены к стоимости легальных товаров, увеличивая тем самым свою прибыль.

2. Лица, занимающиеся тиражированием контрафактной продукции, зачастую используют про-

¹ См.: *Болдырев Ю.* Без контрафакта // Торговая газета. 2007. 4 мая.

² См.: *Проконенко А. Н., Кривоухов А. А.* Проблемы правовой защиты авторских и смежных прав во всемирной глобальной сети Internet : науч.-практ. пособие. Белгород, 2005. С. 9.

³ См.: *Пальчиков П.* Нападение на правообладателя // Российская газета. 2005. 28 дек. ; *Чирков Д. К., Белинский В. В.* Криминологическая характеристика и профилактика преступлений в сфере интеллектуальной собственности // Адвокатская практика. 2006. № 1. С. 31.

изводственные мощности организаций, имеющих лицензию на тиражирование легальных изделий⁴. Таким образом, контрафактная продукция маскируется под общий поток легальных товаров, а далее при поддержке организованных криминальных структур она попадает на мелкооптовые рынки сбыта, которые являются основным каналом реализации контрафактных изделий. Отдельные предприниматели в сфере малого и среднего бизнеса быстро усвоили «истину», что в отсутствие оборотного капитала крайне выгодно использовать чужие товарные знаки (наименование товара), особенно известных в мире. Кроме того, производители контрафактной продукции часто «прикрываются» поддельными сертификатами и заключениями экспертов⁵.

3. Объем оборота контрафакта настолько велик, что правоохранительные и контролирующие органы пока не готовы бороться с ним «по полной программе»⁶. Показательные конфискации и публичное уничтожение (например, лазерных дисков) фактически не более действенны, чем «стрельба из ружья по мухам». Для борьбы с этим злом нужны системные изменения в правоохранительных и контролирующих органах, а это требует больших материальных вложений, и эффект от них может наступить через продолжительный период времени.

4. Представители западных фирм практически не реагируют на контрафакт, особенно если речь идет о товарах, не слишком дорогих и предназначенных для кратковременного использования, например сигареты, алкоголь, пиротехнические изделия, лазерные диски и т. д. Многие фирмы предпочитают не замечать факты оборота контрафакта, если количество поддельного, но качественного товара не превышает определенного уровня – работать на рынке спокойнее, и присутствие бренда гарантируется.

Кроме того, ряд зарубежных бизнесменов и фирм, продукцией которых незаконно торгуют «пираты», не имеют своих представителей в России, поэтому к подделке своих товаров относятся вполне терпимо, рассматривая этот процесс как бесплатную рекламу.

5. Увеличение фактов реализации аудиовизуальной продукции посредством интернет-магазинов с одной стороны улучшило процесс доставки товаров потребителю в нужную точку и указанное покупателем время, с другой – граждане лишены возможности тщательно рассмотреть товар, отсут-

ствуют продавцы-консультанты, а следовательно, имеются предпосылки для недобросовестных продавцов по реализации контрафактной, поддельной продукции⁷. Кроме того, в Интернете распространена так называемая киберконтрафактная деятельность, когда всемирная паутина используется как механизм для распространения поддельной продукции путем загрузки музыкальных сюжетов, фильмов, книг и другой продукции интеллектуальной собственности.

6. Относительно «мягкие» меры наказания за преступления⁸, предусмотренные ст.ст. 146 и 147 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ), устанавливающими при причинении крупного ущерба максимальное наказание до 2 лет лишения свободы, а по ч. 3 ст. 146 УК РФ (то же деяние, но совершенное в особо крупном размере либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой) – до 6 лет лишения свободы. Почти аналогичные санкции заложены и в чч. 1 и 2 ст. 147 УК РФ. Такой размер наказания не останавливает преступников, так как незаконное «пиратство» приносит высокую прибыль (до 400 %), а риск задержания и судебного преследования и наказания невысок.

7. Одним из факторов, обуславливающих оборот контрафактной аудиовизуальной продукции, является недостаточная покупательная способность потребителей, вызванная низкими доходами большей части населения России⁹. Зарубежные компании, представляющие на российском рынке свою продукцию, не соотносят уровень цен с покупательной способностью населения. Этим в полной мере пользуются видеопираты: стоимость легального DVD-диска в розницу достигает 15–20 долларов, а российская «пиратская» индустрия сегодня предлагает DVD-диски по цене от 1,5–2 долларов. Кроме того, многие покупатели не задумываются о том, какой товар они приобретают – контрафактный или нет, а другие, например, проживающие в сельской местности, никогда ранее не видели на прилавках лицензионные товары и не умеют отличать поддельный продукт от настоящего.

8. Приспособленность «пиратов» к отечественному рынку: в ассортименте дисков (программ), предлагаемых «пиратами», всегда можно найти гораздо больше позиций, чем у любого легального продавца; более того, нередко у «пиратов» имеются в наличии диски, которые еще только готовят-

⁴ См.: Арсюхин Е. Море пиратов // Российская газета. 2004. 10 нояб.

⁵ См.: Дворянкин О. А. Корни пиратства, или Тайные пружины шоу-бизнеса // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2005. № 9. С. 29–34.

⁶ См.: Гуревич В. Аргументы против контрафакта. Контрафактной продукции в России – море. А системной борьбы с этим явлением не наблюдается // БОСС. 2005. № 10. С. 11.

⁷ См.: Симкин Л. Как бороться с «сетевыми» пиратами // Российская юстиция. 2002. № 7. С. 24.

⁸ См.: Бондарь А. Законом по контрафакту // Финансовый контроль. 2006. 22 сент.

⁹ См.: Гулютин А., Поморцев А. Конвейер контрафакта // Новые известия. 2005. 6 мая.

ся к изданию. Кроме того, проводимая преступниками маркетинговая политика и качество работы с клиентами зачастую лучше, чем у официальных представителей, – «пираты» дают исчерпывающую информацию о продаваемом товаре (причем не только позитивную, но и негативную), предоставляют скидки и т. д.¹⁰

9. Определенную роль в попадании на рынок контрафактных товаров играют и условия, создаваемые действующим порядком получения разрешений на производство оптических носителей аудиовизуальной продукции, когда лицензиаты уклоняются от сообщения лицензирующему органу как о дополнительно создаваемых после получения лицензии мощностях, так и об объемах производимой продукции.

10. Незаконный оборот обусловлен отсутствием системного подхода к организации и проведению соответствующего мониторинга обращения контрафактной аудиовизуальной продукции на потребительском на рынке, превалированием субъективного (конъюнктурного) подхода к определению квалифицирующих признаков контрафактности товаров, отсутствием надлежащим образом обобщенной правоприменительной практики и т. д.

11. Анализ криминогенной обстановки на рынке объектов интеллектуальной собственности показывает, что значительный объем контрафактной продукции ввозится в Россию из-за рубежа (из стран Юго-Восточной Азии, прежде всего, Китая), чему способствует недостаточно эффективная работа таможенных органов по контролю за прохождением товаров через границу.

12. В настоящее время отсутствуют должное взаимодействие, обмен информацией и координация деятельности контролирующих органов между собой и с правоохранительными органами: информация, содержащая признаки преступлений, не направляется по принадлежности для организации проверок в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации.

13. Сокращение в последние несколько лет количества проводимых плановых контрольных мероприятий по причине внесения изменений в Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)»¹¹ в части запрещения осуществления плановых про-

верок в течение трех лет с момента регистрации предприятий малого бизнеса.

14. В большинстве субъектов Российской Федерации отсутствуют экспертные центры, лаборатории, которые могли бы по заявкам правообладателей брендов, граждан-покупателей в короткие сроки проводить исследования «сомнительных» товаров.

В качестве мер *предупреждения* правонарушений и преступлений в аудиовизуальной сфере необходимо рассматривать различные действия по обеспечению защиты авторских и смежных прав в комплексе, так как при этом ставятся более широкие задачи, чем, например, в ходе уголовно-правового противодействия интеллектуальному «пиратству»¹²:

- разработка и принятие федеральной (на региональных уровнях) целевой программы в сфере противодействия обороту контрафактной и фальсифицированной продукции;

- постоянное осуществление мониторинга ситуации в сфере оборота и распространения контрафактной аудиовизуальной продукции;

- создание на законодательном уровне Российской Федерации единой системы учета продукции правообладателей (видео-, аудиопродукции, компьютерных, информационных программ и носителей, лазерных компакт-дисков и др.), которая является предметом ведения авторского права, а также системы защиты информационной безопасности в сфере охраны прав интеллектуальной собственности;

- совершенствование действующего законодательства (гражданского, административного, уголовного, таможенного и др.) в целях усиления юридической ответственности за производство, перемещение и реализацию контрафактной продукции¹³;

- анализ и обобщение правоприменительной практики, в том числе практики решения вопросов защиты прав интеллектуальной собственности в судах общей юрисдикции, арбитражных судах, административных органах, уголовного преследования нарушителей, практики складывающихся договорных и иных отношений на отечественном рынке интеллектуальной собственности;

- использование рыночных механизмов и методов лишения нелегальных производителей рынков сбыта продукции путем снижения на лицензионные товары цен, которые были бы доступны широкому кругу покупателей страны;

¹⁰ См.: Прохоров А., Татриков О. Лицензионное против контрафактного // Компьютер Пресс. 2004. № 10. С. 19.

¹¹ См.: О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) : федер. закон от 8 авг. 2001 г. № 134-ФЗ (ред. от 30 дек. 2006 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 343.

¹² См.: Мачковский Л. Г. Интеллектуальная собственность: уголовно-правовая охрана // Законодательство. 2005. № 11. С. 31 ; Методика расследования преступлений, предусмотренных ст. 146 УК РФ : науч.-метод. пособие / под ред. В. Н. Лопатина. СПб., 2004.

¹³ См.: Смыков С. И. Уголовно-правовые меры борьбы с преступлениями, связанными с производством и оборотом контрафактной продукции // Общество и право. 2009. № 1. С. 28.

– продолжение работы по формированию специализированных групп сотрудников органов внутренних дел в отделах «К», которые бы занимались расследованием преступлений о нарушении авторских и смежных прав, совершенных в сети Интернет, и предоставляли консультации коллегам по данной категории дел¹⁴;

– регулярное проведение правоохранительными органами во взаимодействии с иными государственными структурами и общественными формированиями специальных мероприятий по выявлению производителей и распространителей контрафактной, поддельной продукции и привлечению их к административной и уголовной ответственности, конфискации товаров и оборудования;

– дальнейшее совершенствование контрольно-надзорной деятельности Роспотребнадзора по выявлению и пресечению правонарушений в сфере оборота и распространения контрафактной аудиовизуальной продукции на потребительском рынке¹⁵;

– открытие в компаниях, торгующих аудиовизуальной продукцией, телефонных (интернетовских) «горячих линий», предоставляющих консультации и разъяснения потребителям по вопросам, связанным с приобретением аудиовизуальной продукции;

– проведение регулярных конференций, совещаний представителей государственных органов, представителей бизнес-сообщества, товаропроизводителей, общественных организаций, сотрудников средств массовой информации по вопросам борьбы с оборотом контрафактной продукции;

– создание силами экспертов Роспотребнадзора специальных электронных программ (методических рекомендаций) по противодействию «интернет-пиратству» для сотрудников органов внутренних дел, прокуратуры и судов, занимающихся данной категорией дел;

– разработка и принятие мер по созданию экономических и технологических барьеров, обеспечивающих снижение конкурентной позиции «пиратов» и одновременно повышение уровня конкурентоспособности производителей и продавцов лицензионной продукции;

– совершенствование технических приемов защиты продукции путем использования на изделиях фирменных разрушаемых наклеек, голограмм, идентификационных знаков, травлений и штампов, а также использование дорогостоящих и высокотехнологических микропроцессорных устройств,

«взлом» и клонирование которых невозможны (значительно затруднены);

– разработка и внедрение единой методики определения убытков от оборота контрафакта и обобщение опыта ее применения, а также способов определения подлежащих учету обстоятельств, влияющих на рекомендуемый размер компенсации для различных случаев, встречающихся на практике;

– совершенствование подготовки и переподготовки работников контролирующих и правоохранительных органов в системе высшего профессионального и послевузовского образования по вопросам интеллектуальной собственности, методологии выявления контрафактных и фальсифицированных товаров и способам борьбы с их распространением;

– рассмотрение вопроса о включении специализированных курсов по противодействию «интернет-пиратству» в учебные занятия курсантов академий МВД России, студентов и слушателей институтов Генеральной прокуратуры и Академии правосудия;

– организация через СМИ широкого освещения работы правоохранительных и контролирующих органов по защите потребительского рынка от контрафактной аудиовизуальной продукции с обязательным последующим информированием населения о принятых к правонарушителям мерах;

– дальнейшее участие России (ее представителей) в работе международных организаций, международных органов по обеспечению всеобъемлющей защиты авторского права и смежных прав в аудиовизуальной сфере;

– расширение двухсторонних и многосторонних контактов с зарубежными правоохранительными органами, включая приглашение соответствующих специалистов в Россию и направление российских специалистов для ознакомления с опытом практической работы за рубежом по указанной проблеме;

– внедрение опыта ряда зарубежных стран¹⁶ по составлению контролирующими структурами для бизнесменов, покупателей ежегодного «черного списка» иностранных компаний, выпускающих контрафактную продукцию.

Предложенные приоритетные меры не являются исчерпывающими, но они, безусловно, могут сыграть позитивную роль в дальнейшем развитии в России цивилизованного рынка аудиовизуальной продукции, отвечающей предъявляемым требованиям как со стороны контролирующих структур, так и отдельных покупателей.

¹⁴ См.: *Рекомендации* российско-американского семинара «Противодействию интернет-пиратству» (Москва, 29–30 ноября 2005 г.). М.: Роспатент РФ, 2006.

¹⁵ См.: *О мерах* по выявлению и пресечению правонарушений, ведению мониторинга в сфере оборота и распространения контрафактной аудиовизуальной продукции: Приказ Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 29 июня 2005 г. № 618. М.: Роспотребнадзор РФ, 2005.

¹⁶ См.: *Базрли Дж.* Борьба с пиратством по-американски // Патенты и лицензии. 2005. № 1. С. 8–10.