

ИЗ ФОНДОВ РОССИЙСКОЙ ГОСУДАРСТВЕННОЙ БИБЛИОТЕКИ

Ступников, Андрей Геннадьевич

1. Государственно-правовой механизм охраны права
интеллектуальной собственности

1.1. Российская государственная библиотека

Ступников, Андрей Геннадьевич

Государственно-правовой механизм охраны
права интеллектуальной собственности
[Электронный ресурс]: Вопросы теории : Дис.
... канд. юрид. наук : 12.00.01 .-М.: РГБ,
2003 (Из фондов Российской Государственной
библиотеки)

Теория и история права и государства;
история правовых учений

Полный текст:

<http://diss.rsl.ru/diss/03/0447/030447031.pdf>

Текст воспроизводится по экземпляру,
находящемуся в фонде РГБ:

Ступников, Андрей Геннадьевич

Государственно-правовой механизм охраны
права интеллектуальной собственности

М. 2001

Российская государственная библиотека, 2003
год (электронный текст).

61:02-12/750-5

АКАДЕМИЯ УПРАВЛЕНИЯ МВД РОССИИ

Ступников Андрей Геннадьевич

**Государственно-правовой механизм охраны права интеллектуальной
собственности (вопросы теории).**

Специальность 12.00.01. – теория и история права и государства;
история правовых учений

Диссертация на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Научный руководитель –
доктор юридических наук,
профессор Афанасьев В.С.

Москва - 2001

№ 42/41352
03 09. 2001

Содержание

	стр.
Введение	3- 11
Глава 1. Структура механизма государственно-правовой охраны права интеллектуальной собственности	12 – 77
1.1. Понятие и признаки интеллектуальной собственности.....	12- 40
1.2. Понятие и элементы государственно-правового механизма охраны права интеллектуальной собственности	41– 57
1.3. Субъекты охранительной деятельности и их роль в механизме охраны права интеллектуальной собственности....	58 – 77
Глава 2. Правовые и организационные средства охраны права интеллектуальной собственности	78 – 146
2.1. Правовые и организационные основы охраны права интеллектуальной собственности.....	78 – 95
2.2. Запрет и обязывания как способы охраны права интеллектуальной собственности	96 – 117
2.3. Роль органов внутренних дел в охране права интеллектуальной собственности	118 – 146
Заключение	146 - 149
Список использованной литературы	150 - 165

Введение.

Актуальность темы связана со следующими обстоятельствами. Развитие общества в современных условиях характеризуется значительным повышением роли науки и техники. В связи с этим возрастает значение деятельности, связанной с созданием новых технических средств, новых технологий, иных продуктов интеллектуального труда, в том числе и в сфере культуры. Интеллектуальная деятельность становится основным видом деятельности для все большего числа людей.

Заинтересованность государства и общества в практическом применении результатов интеллектуальной деятельности, в возможности свободного использования созданных произведений науки, культуры и искусства, составляющих культурное достояние общества, обуславливает необходимость его участия в распределении нематериальных продуктов. А также постоянного контроля за их применением, причем интерес этот имеет двойственный характер. Это связано с тем, что внедрение результатов интеллектуальной деятельности с одной стороны позволяет наиболее эффективно использовать имеющиеся природные, социальные, материальные и иные ресурсы государства и общества в целях обеспечения нормальных условий существования человека. С другой стороны, использование результатов интеллектуальной деятельности может оказать, а нередко и оказывает негативное влияние на общественное развитие.

Так, к издержкам творчества человека можно отнести экологические проблемы, иные проблемы, вызванные, например, сокращением рабочих мест в связи с переходом на автоматизированные технологии производства, появления резкого экономического и, как следствие, политического разрыва между странами, использующими высоко и низко продуктивные технологии и т.д. Конечно, причины этих проблем связаны не только с применением результатов интеллектуальной деятельности, тем не менее, очевидно, что для обеспечения нормальной жизни каждого человека распределение результатов

интеллектуального производства и порядок их использования должны находиться под контролем общества и государства. Причем, определяя правовой режим результатов интеллектуальной творческой деятельности, нельзя исходить только из интересов только из общественных и государственных интересов, необходимо учитывать и то, что у каждого созданного интеллектуального продукта есть свой автор, вложивший в его создание свои интеллектуальные, а в ряде случаев и имущественные затраты. Особую актуальность это приобретает в связи с провозглашением России демократическим правовым государством, одной из характеристик которого является уважение прав и свобод человека, а также приоритет личности над интересами государства, провозглашением свободы научной, художественной, творческой и иной интеллектуальной деятельности.

Каждому человеку должны быть гарантированы не только свобода интеллектуальной деятельности, но и возможность самостоятельного распоряжения созданными продуктами с учетом сбалансированного сочетания интересов личности, общества и государства.

Определение места и роли государства в охране, распределении и использовании результатов интеллектуальной деятельности необходимо и потому, что создатели объектов интеллектуальной собственности и лица, осуществляющие их практическое использование, заинтересованы в установлении такого правового режима, который позволял бы с наибольшим коммерческим эффектом использовать такие результаты, и признании за ними особого рода исключительного и абсолютного права.

Охрана государством права интеллектуальной собственности оказывает необходимое содействие гармоническому, творческому развитию личности, уважению и защите результатов ее творческой деятельности. Поддержание науки обогащает интеллектуальный потенциал общества, способствует повышению авторитета государства на международной арене. Осуществляя контроль за развитием науки и техники в интересах общества и личности,

государство предотвращает негативные результаты внедрения новых достижений, обеспечивает экологическую безопасность, экономическое благополучие страны и т.д.

Теоретико-правовое исследование отношений, возникающих по поводу объектов интеллектуальной собственности, позволит определить их содержание, а также изучить возможные государственно-правовые методы воздействия на такие отношения, их направления и пределы для обеспечения их правовой охраны.

Степень разработанности темы исследования. Механизмы действия права как системе средств, при помощи которых обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения, роли в этом государства, рассматривались в работах С.С. Алексеева, В.С. Афанасьева, В.И. Гоймана, Н.Л. Гранат, И.Я. Дюрягина, Л.Н. Завадской, А.А. Кененова, В.П. Казимирчука, Н.И. Козюбры, В.В. Лазарева, А.С. Мордовца, С.В. Полениной, А.Р. Ратинова и других.

Исследованиям вопросов интеллектуальной собственности посвящены работы Б.С. Богуславского, Э.П. Гаврилова, В.А. Дозорцева, И.А. Зенина, В.Я. Ионаса, Сергеева, В.И. Серебровского и других.

Однако вследствие сравнительно недавнего введения категории «интеллектуальная собственность» в российское законодательство, отсутствия практического опыта охраны ее объектов такая проблема как деятельность государства по охране права интеллектуальной собственности, особенно роли в этом органов внутренних дел, не получила достаточно полного теоретико-правового освящения. Настоящее исследование направлено на восполнение указанных пробелов.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования является государственно-правовой механизм охраны права интеллектуальной собственности. Предметом – форм реализации права интеллектуальной

собственности, структура и субъекты этой сферы охранительной деятельности, компетенция органов внутренних дел по охране этого права.

Цель и задачи исследования. Целью настоящего исследования является анализ генезиса, состояния, факторов, влияющих на это состояние охраны права интеллектуальной собственности, выработка рекомендаций по дальнейшему совершенствованию деятельности правоохранительных органов.

Для достижения поставленной цели решались следующие задачи:

1. Изучить законодательство и литературу по вопросам, связанным с природой, понятием, содержанием права интеллектуальной собственности, механизмами ее охраны.
2. Проанализировать понятие интеллектуальной собственности и на основе наиболее существенных ее признаков выработать определение понятия интеллектуальной собственности.
3. Определить факторы, средства и методы, воздействующие на общественные отношения в сфере интеллектуальной творческой деятельности и реализации ее результатов, формы и способы охраны права интеллектуальной собственности.
4. Исследовать государственно-правовой механизм охраны права интеллектуальной собственности, в частности его структуру.
5. Исследовать деятельность органов государства по обеспечению реализации права человека на свободу творчества.
6. Рассмотреть особенности деятельности органов внутренних дел по охране права интеллектуальной собственности и проблем ее совершенствования.

Методология и методы исследования. Методологической основой исследования является система философских знаний, определяющая основные требования к научным теориям, а также к сущности, структуре и сфере применения различных методов познания. Эту основу составляют законы и категории диалектики, формальной логики, системный и

исторический подходы, положения теории права и государства и иных правовых наук, относящихся к теме диссертационного исследования. Использовались идеи, концепции и методы современной науки, в том числе методы эмпирических и сравнительных исследований, общенаучные, частнонаучные и специальные методы познания.

Научная новизна диссертационного исследования определяется тем, что на основе современных знаний, накопленных теорией права, отраслевыми юридическими и другими науками, осуществлен комплексный, системный анализ государственно-правового механизма охраны права интеллектуальной собственности.

В работе дано новое понятие интеллектуальной собственности, определены элементы механизма ее охраны, показано их действие. Выделены полномочия субъектов охранительной деятельности, их взаимодействие при обеспечении реализации права на интеллектуальную творческую деятельность.

Результаты исследования позволяют сформулировать следующие **положения, выносимые на защиту:**

1. Существующие в нашей литературе определения права интеллектуальной собственности не в полной мере отражают все особенности этого явления. Предлагается следующее определение права интеллектуальной собственности: это совокупность имущественных и личных неимущественных прав на материально выраженный результат интеллектуальной творческой деятельности, а равно на приравненные к нему средства индивидуализации участников торгового оборота, обладающие ценностью для общества, признанные им и охраняемые государством. К средствам индивидуализации относятся фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара.

2. Государственно-правовой механизм охраны права интеллектуальной

собственности можно определить как совокупность государственно-правовых средств, обеспечивающих состояние упорядоченности общественных отношений в сфере интеллектуальной, творческой деятельности и использования ее результатов в интересах человека и общества.

Структуру этого механизма образуют следующие компоненты:

- управляющая система (государство, его органы, иные уполномоченные государством организации);
- управляемая система (совокупность общественных отношений в сфере приобретения, использования и обеспечения права интеллектуальной собственности);
- совокупность средств, способов, приемов, посредством которых осуществляется воздействие управляющей системы для формирования правомерного поведения;
- совокупность факторов, которые воздействуют на субъектов и объекты управления и которые необходимо учитывать при осуществлении управленческого воздействия (экономические, политические, социальные, психологические и др.);

Действие этого механизма осуществляется в три этапа: правообразование, правотворчество и правоосуществление (или правореализация). Для успешного решения задач в области охраны интеллектуальной собственности, государство на основании законодательного признания исключительности и абсолютности права на результаты интеллектуальной деятельности, учитывая неблагоприятные и используя благоприятные факторы, обеспечивает нормальное развитие и функционирование общественных отношений, возникающих по поводу объектов интеллектуальной собственности.

3. При наличии имеющихся противоречий в едином понимании категории интеллектуальной собственности, разнородности объектов ее (авторское

право и коммерческая тайна; научное открытие и фирменное наименование и т.д.), а также появления новых объектов, решением для этих проблем мог бы стать кодифицированный акт, в котором нашли бы отражение как общие положения в сфере охраны интеллектуальной собственности, так и особенные для каждого ее объекта.

4. Для решения задач, связанных с охраной права интеллектуальной собственности, а также с обеспечением возможности общества в пользовании объектами интеллектуальной собственности используются все основные способы правового воздействия на общественные отношения (дозволения, обязывание и запрет), соответствующие виды норм права (управомочивающие, обязывающие и запрещающие), а также все основные формы их реализации (использование, исполнение, соблюдение и правоприменение). При этом правоприменение обладает спецификой, обусловленной характером охраняемых общественных отношений.

5. Деятельность органов внутренних дел по охране права интеллектуальной собственности охватывает следующие сферы их функционирования: административная, оперативно-розыскная, профилактическая, производство дознания и предварительного следствия, и осуществляется в следующих направлениях: анализ состояния правопорядка и преступности, организация и непосредственное осуществление оперативно-розыскной и экспертно-криминалистической деятельности, производство дознания и предварительного следствия по уголовным делам, отнесенным к компетенции органов внутренних дел, обеспечение реализации мер по предупреждению, выявлению и пресечению преступлений.

Обоснованность и достоверность полученных результатов обеспечивается многообразием использованных методов исследования, всесторонним изучением и использованием литературных источников по теории права и государства, истории, социологии, теории управления,

отраслевых юридических дисциплин, а также анализом действующего законодательства.

Практическая и теоретическая значимость исследования связана с возможностью использования положений и выводов диссертации в правотворческом процессе, правоприменительной и правореализационной деятельности. Эти положения могут быть также использованы в учебном процессе юридических учебных заведений при преподавании тем, связанных с механизмом правового регулирования; правоприменением; деятельностью органов внутренних дел; компетенцией органов государственной власти по охране прав человека; в том числе права интеллектуальной собственности.

Теоретическая и практическая значимость результатов исследования и сделанных выводов заключается в том, что предложено новое определение права интеллектуальной собственности, разработан государственно-правовой механизм охраны этого права, определена компетенция органов государства этой сфере. Все это вносит определенный вклад в развитие общей теории права и государства.

Апробация и внедрение результатов исследования. По результатам проведенного исследования сделаны сообщения на научных конференциях «Видеобизнес и видеопиратство» в г. Рязани в 1998 г. и «Правовая охрана, коммерческое использование и социальные проблемы интеллектуальной собственности» в г. Москве в Российском государственном институте интеллектуальной собственности в 1999 г. Эти результаты также обсуждались на заседаниях кафедры государственно-правовых дисциплин Академии управления МВД России. Получили отражение в четырех научных статьях. Полученные в ходе исследования данные использовались при разработке законопроектов Рязанской областной думой, а также в процессе проведения занятий со слушателями Академии и в практической деятельности органов внутренних дел.

Структура диссертации. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка использованной литературы.

Глава 1. Структура механизма государственно-правовой охраны права интеллектуальной собственности.

1.1. Понятие и признаки интеллектуальной собственности.

Одной из основных характеристик развития и цивилизованности общества на протяжении всей истории его развития являлось то, какое внимание уделялось развитию науки, техники и культуры. Накопленный и развиваемый обществом интеллектуальный и творческий потенциал служит мощным стимулятором прогресса общества, решения стоящих перед ним экономических и социальных задач. Со своей стороны, наука, техника и культура могут успешно развиваться только при наличии соответствующих условий, обеспечиваемых обществом и, прежде всего, государством, в том числе посредством их законодательного закрепления. Такая правовая категория как «интеллектуальная собственность» получила широкое признание, в том числе международное, прочно закрепились как в законодательстве, так и в сознании людей.

Содержание категории «интеллектуальная собственность» в праве обусловлена рассмотрением результатов интеллектуальной (творческой) деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации товарного оборота в контексте системы правового регулирования с точки зрения возможности государственного воздействия на складывающиеся по поводу интеллектуальной собственности общественных отношений, взаимосвязанные с положением личности в государстве.

Интеллектуальная творческая деятельность является неотъемлемым атрибутом человека на любом этапе его исторического развития. Именно с ее помощью становится возможным такое обобщение и использование накопленного человечеством практического опыта, которое позволяет

эволюционировать обществу, адекватно реагировать на изменения окружающего, основываясь на предшествующем опыте.

Хотя интеллектуальным творческим трудом человек занимался всегда, процесс признания интеллектуальной деятельности и ее результатов самостоятельными объектами общественных отношений имел длительную историю и был связан с развитием производства и товарных отношений, а также осознанием человеком и обществом значимости и ценности интеллектуального труда, гуманизации и демократизации общества.

Изначально, результаты интеллектуальной деятельности человека выступали в качестве неотделимого от него способа существования и не являлись самостоятельным объектом общественных отношений. Мифологическое, а затем и религиозное сознание, предшествующее формированию сознания логического, базировались именно на результатах творческого воображения первобытного человека. Не осуществив научного познания окружающей действительности, человек довольствовался примитивным объяснением случившегося, чтобы поделиться этим с окружающими. Мифы, эпосы, легенды, наскальная живопись представляли собой не только выражение творческих эмоций, но и выступали способом мышления, оперировавшим своими категориями, были жизненно необходимы для человеческого общества и естественно становились его достоянием.

С развитием науки и техники, с переходом к государственной организации, к товарному производству отношение человека к результатам интеллектуальной деятельности значительно изменилось. Продукты этой деятельности еще не стали объектом общественных отношений, однако, возможность их свободного использования третьими лицами стала ограничиваться различными способами. Негативную оценку со стороны общества заслуживали не только присвоение третьими лицами прав авторства на те или иные продукты интеллектуального труда, но и

использование третьими лицами созданных не ими интеллектуальных продуктов, позволявших получить выгоды как материального, так и нематериального характера.

Создатели интеллектуальных продуктов стремились самостоятельно защититься от подобных недобросовестных пользователей. Еще в Древнем Мире было широко распространено обыкновение ставить клейма на изделия из глины, керамики, кожи и т.п. Так, в Древней Греции один из стилей вазописи был краснофигурный. Благодаря их маркировкам, сегодня нам известны имена прославленных мастеров: Брига, Дурида, Ефрония.¹ Подобные знаки не только фиксировали связь между товаром и его производителем, но и обозначали знаки владения правом на их установку.

Защитниками прав создателей выступали общественное мнение и нормы морали. Вот как описывают возникновение института интеллектуальной собственности авторы книги «Азбука авторского права»: «в Древней Греции существовало положение, по которому рукописи получивших признание трагедий должны были храниться в официальном архиве, чтобы можно было проконтролировать неприкосновенность текста при постановке пьес».²

Развитие хозяйства Древнего Рима обусловило сложные товарные и связанные с ними общественные отношения, что привело к закреплению в праве различных форм собственности, отражающими связи, возникавшие по поводу имущества. Римское право классического периода выработало понятие вещи как отдельной юридически самостоятельной материальной вещи с четкими пространственными границами, а также как любого объекта, «в том числе и нематериального»³, частного права.

¹ См. Зелинский Ф.Ф. История античной культуры. С-Пб., 1995 С.96

² См. Азбука авторского права, М., 1982 г., С.7

³ См. М.Бартошек Римское право понятия, термины, определения М., 1989, С.274

Конечно, римские юристы не говорили о том, что результаты творческой деятельности следует рассматривать в качестве вещей «бестелесных», однако сам подход к регулированию обязательств и отношений, связанных с определенными правами, как объектов права собственности оказал свое влияние на появление в праве категории «интеллектуальная собственность».

Феодальные отношения собственности, прежде всего на землю, существовали при наличии различных сословий и признании политических, социальных и публично-правовых отношений феодал-вассал. При этом «право собственности разделялось между двумя собственниками с позиции иерархии, как верховный и подчиненный собственник».⁴ Собственник, реализуя весь комплекс правомочий по отношению к вещи, «осуществляет их по отношению к своей, особой стороне вещи и особым образом, то есть происходит разделение режимов пользования, владения и распоряжения между собственниками».⁵ Право пользования вещью «находится в особой и исключительной собственности подчиненного собственника...он может законно распоряжаться ею настолько широко, насколько этим не умаляет права, принадлежащие верховному собственнику».⁶

Такая трактовка права собственности объясняет решение вопросов производства (в том числе и продуктов интеллектуальной деятельности) в средневековой Европе посредством выдачи привилегий для осуществления определенного вида деятельности, когда «верховный» собственник позволял владеть, пользоваться и распоряжаться своей собственностью «подчиненному» собственнику для осуществления его интересов.

Так, в Англии практика передачи технологий и создание новых отраслей промышленности стала развиваться с 13 века, а уже к 14 веку королевской

⁴ См. Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. М., , 1999. С.123

⁵ См. Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. М.-Л., 1948 г. С.65

⁶ Там же, С.156

властью предоставлялись особые привилегии лицам, занимавшимся созданием отраслей промышленности, основанных на применении новых иностранных технологий, с тем, чтобы поддержать их. Такая поддержка принимала форму «пожелания лицу, внедрявшему новую технологию, исключительных прав использовать ее на срок, достаточно долгий для того, чтобы можно было ее освоить».⁷

Новый этап в развитии интеллектуальной деятельности начался в 14-16 веках. В это время отдельные результаты творчества и права на их использование начали получать правовую регламентацию, необходимость которой была вызвана объективными причинами, и носила закономерный характер. Внедрение интеллектуальных достижений в промышленность способствовало развитию капиталистического производства, позволяло повышать его производительность и эффективность.

В идеологической сфере этот период прошел под знаком Реформации, вся многоплановая духовная работа которой происходила под знаком первого из лютеровских Тезисов, направленных против торговли индульгенциями. Тезис этот гласит: «Когда наш Господь и Учитель Иисус Христос говорит: покайся (Мф.4,17), он хочет, чтобы вся жизнь верующего была покаянием».⁸ Позднесредневековый католицизм видел в прегрешении досадный промах, нарушающий течение благочестивой жизни. Для возвращения в ее упорядоченный поток верующему было достаточно совершить какое-либо из предусмотренных церковью покаяний или добрых дел. После чего прегрешение считалось искупленным, а прихожанин – пребывающим в мире с собой. Этому пониманию реформация противопоставляет свое, которое утверждает что еще до того, как человек совершил проступок, он живет не

⁷ См. Белов В.В., Витальев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения. М., 1997 С.14

⁸ Цит. по кн. История философии: Запад – Россия – Восток (книга вторая: Философия 15-19 вв.) - М., 1998 г. С.58

подлинной, рутинной жизнью. Никакое предписанное церковью «доброе дело» не может погасить презрения человека к самому себе как носителю и орудию греха. Для его одоления требуется полная «мыслеперемена» (таков точный смысл греческого *metanoia* – «раскаяние») и соответствующая перестройка практического поведения. Вся вторая, сознательная жизнь христианина протекает в напряженном покаянно-искупительном режиме. Это значит, что «человек уже не может удовлетвориться исполнением рецептированных «добрых дел», а чувствует себя обязанным по-доброму делать всякое дело: если говорить - то не лгать, если мыслить - быть последовательным, если исполнять работу - работать добросовестно, если наживать-заботиться об общественно полезном помещении нажитого, и т. д.»⁹ Что привело к таким социальным воплощениям, как «религиозно мотивированный профессионализм и религиозно мотивированная предпринимательская этика».¹⁰ До Реформации выражение «профессия» употреблялось только применительно к священнослужителям, а в языке протестантов оно впервые приобрело тот смысл, который мы вкладываем в него сегодня – любой род занятий, выполняемых квалифицированно. Соответственно получение прибыли признается делом, угодным Богу, если совершается без ростовщических хитростей, при условии строгого соблюдения обещаний и договоров, потребительского воздержания и неременного инвестирования нажитого богатства.

Реформационная версия покаяния с логической неизбежностью вела к представлению о том, что и жизнь, и занятия человека, и даже способ распоряжения своим имуществом, есть исполнение его обязанностей перед

⁹ См. Соловьев Э.Ю. Парадоксы реформации: от независимой веры к независимой мысли. В кн. История философии: Запад – Россия - Восток (книга вторая: Философия 15-19 вв.) - М., 1998.-С.59

¹⁰ Там же

Богом, которые реализуется обществом, но не обществом определяется и предписывается.

Следовательно, общество должно в лице государства предоставить им правовой простор. Если жизнь и свободное распоряжение собственными силами получают христиански обоснованную правовую защиту, то в ней нельзя отказать и свободному распоряжению имуществом, что, по сути, является самым существенным аспектом права собственности.

Помимо объектов промышленной собственности правовому регулированию подверглись и такие результаты творческой деятельности, как литературные произведения, массовому распространению и тиражированию которых способствовало изобретение книгопечатания. Печатники и книготорговцы расходовали значительные средства на приобретение бумаги, покупку станков, наем рабочей силы, предполагая окупить затраты и получить прибыль из средств, полученных от реализации созданной продукции. Поэтому они были заинтересованы в защите от продавцов незаконных копий, заключавшейся в том, что печатники получали исключительное право на воспроизведение печатных копий и их распространение в течение определенного ограниченного срока. Отсюда и пошло английское название авторского права «copyright», т.е. право на копию.

Также с 17 века усилилось движение авторов произведений, пытавшихся зацитить свои права на созданные ими произведения. Сам Лютер был потерпевшим из-за средневекового «пиратства». «Вред еще можно было бы терпеть, - писал он, - если бы люди только плохо бы обращались с моими книгами. Но теперь они печатают мои книги, проявляя такую спешку, что когда я затем читаю эти книги, я их не узнаю. ...Это мошенничество - обманывать простого человека с помощью нашего имени». «Разбойниками с

большой дороги» и «ворами» называл он тех, кто без его согласия печатал его книги»¹¹.

В Англии это привело к созданию первого закона об авторском праве, известного как «Статут королевы Анны» 1710 года. Согласно этому закону автору предоставлялось исключительное право на публикацию произведения в течение 14 лет с момента его создания с возможностью продления этого срока на 14 лет при жизни автора.

Внедрение интеллектуальных достижений в промышленную сферу способствовало развитию капиталистического производства, позволяло повышать его производительность и эффективность. Усиление конкурентной борьбы являлось стимулом для создания и внедрения все более новых и совершенных технологий, позволявших сохранять и закреплять положение производителей на товарных рынках, а также получать все большую прибыль. Таким образом, производители были заинтересованы в создании все более новых и эффективных технологий. Конкурентная борьба требовала повышения интеллектуального уровня творческих продуктов, обуславливая все большую связь производства с наукой и, как следствие, необходимость специальной подготовки создателей таких продуктов. Все более обособливался физический и умственный труд. Экономическая заинтересованность в скорейшем создании и внедрении все более совершенных творческих разработок, способствовало формированию определенной группы людей, занимающихся умственным трудом и социально оформившимся несколько позднее. Кроме того, на создание интеллектуальных продуктов стало затрачиваться все больше средств, научные исследования и их практическое использование требовали определенной материально-технической базы. Шел процесс увеличения науко- и капиталоемкости интеллектуальных продуктов. Заинтересованность

¹¹ Цит. по кн. Веинке В. Авторское право. Регламентация, основы, будущее.

в использовании интеллектуальных достижений проявляло и государство, с одной стороны это было обусловлено необходимостью поддержания жизнедеятельности общества, общесоциальной деятельностью государства (например, обеспечение занятости населения), с другой - стремление к политическому господству на международной арене, определявшемся его экономическим состоянием.

Правовому регулированию отношений, связанных с нематериальными объектами, способствовали и такие факторы как гуманизация и демократизация общества, провозглашение и юридическое закрепление права частной собственности, а также значительное расширение и закрепление прав и свобод человека и гражданина. Этому способствовало Просвещение, культивировавшее здравый смысл – умение индивида самостоятельно рассуждать обо всех событиях своей повседневной жизни, полностью отвечать за них, принимать самостоятельные решения, словом, быть независимым. В это время личный интерес, причем материальный интерес, утверждает себя в сфере экономики и производства. Здравый смысл здесь заставляет признавать здесь интерес каждого его участника, а недостаток здравого смысла, требование отказаться от себя и пожертвовать собой ради интересов целого влечет за собой усиление тоталитаристских устремлений государства и хаос в экономике. Обоснование здравого смысла в этой области защитой интересов индивида как собственника и новый способ хозяйствования зиждется именно на таком независимом, руководствующемся здравым смыслом и отвечающем за свои решения субъекте – субъекте собственности и права. Отражением этих идей стала теория «трудовой собственности», автором которой был Джон Локк, утверждавший, что «хотя предметы природы даны всем сообща, но человек, будучи господином, над самим собой и владельцем своей собственной

личности, ее действий и ее труда, в качестве такового заключал в себе самом великую основу собственности».¹²

Собственность в этот период характеризуется как абсолютное и исключительное право на вещь. Исключительность определяла, что никто не может иметь право собственности на вещь собственник, то есть, характеризует самую суть собственности, так как лицо должно признать другое лицо собственником, чтобы затем путем обмена присвоить его вещь. Если бы оказалось, что имелись другие собственники на ту же вещь, то и у приобретателя не возникло бы полного права на вещь, оно неокончательно, неполноценно, следовательно, исключается и следующий акт товарного обмена и невозможен товарный оборот в целом. Абсолютный характер собственности означает, что это право защищается в отношении всех других лиц, которые должны воздерживаться от нарушения этого права.¹³ В этом понимании собственность очень близко соприкасается с личными правами, наибольшая ценность которых состоит именно во всеобщем их признании, например, авторские и патентные право.

Такие теоретические воззрения на природу собственности и роль личности в производстве, в том числе интеллектуальном, были развиты и обоснованы представителями Просвещения и последовательно воплощены в законодательстве. Так, во вводной части французского Патентного закона от 7 января 1791 года говорилось, что «всякая новая идея, провозглашение и осуществление которой может быть полезным для общества, принадлежит тому, кто ее создал, и было бы ограничением прав человека не рассматривать новое промышленное изобретение как собственность его творца».¹⁴ В Законе штата Массачусетс от 17 марта 1789 года указывалось, что «нет собственности, принадлежащей человеку более чем та, которая является

¹² См. Локк Дж. Сочинения: В 3 т. М., 1985 г. Т.3 С.287

¹³ См. Сакловский К.И. Собственность в гражданском праве. М., 1999 С.57-60

¹⁴ См. Цит. по кн. Пиленко А. Право изобретателя. С - Пб., 1902. Т.1. С.84

результатом его умственного труда»,¹⁵ аналогичные конструкции были закреплены в законодательствах Саксонии, Пруссии, Дании и ряда других стран.

Это был период решающего становления и укрепления правовых позиций результатов творческой деятельности и прав на их использование, положивший начало государственного регулирования отношений, связанных с интеллектуальными продуктами. Его отличительной особенностью было то, что правовое регулирование соответствующих отношений осуществлялось по двум самостоятельным направлениям: авторско-правовом и правом промышленной собственности, отличавшихся друг от друга сферой применения охраняемых объектов. Такое деление правовых норм было обусловлено характером самих нематериальных объектов и сферой их использования, определяющих методы правового регулирования складывающихся отношений и защиты прав на результаты интеллектуальной творческой деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации участников гражданского оборота. Объекты промышленной собственности использовались в промышленности и именно в этих целях получали правовую охрану, объекты авторского права представляли собой произведения творчества, охраняемые по форме выражения. Следует отметить, что несмотря на то, что авторское и патентное правовое регулирование осуществлялось независимо друг от друга, ему были присущи сохранившиеся и в настоящее время общие признаки, для чего можно обратиться к дореволюционному законодательству России в области авторского и изобретательского права, положившему начало праву «умственной»¹⁶ собственности. Причем, несмотря на достаточно позднее появление (по сравнению с западными странами), оно представляет собой

¹⁵ Азбука авторского права, М., 1982 г., С. 22

¹⁶ Энциклопедический словарь Брокгауз и Эфрон, Т.23, С - Петербург, 1898 г., С.1

достаточно яркий пример правового регулирования соответствующих отношений в 17-18 веках, так как было разработано на основе передового законодательства стран Западной Европы.

Во-первых, объектом правовой регламентации авторского и изобретательского права были общественные отношения, связанные исключительно с использованием собственной творческой деятельности, промышленных технологий, изобретений, произведений литературы, искусства и т.д. Законодательство четко разграничивало интеллектуальные продукты и их материальное воплощение и признавало собственностью авторов и то, и другое. Так, «Положение о правах сочинителей» от 22 апреля 1828 года, которые предоставляли сочинителю или переводчику литературного произведения «исключительное право пользоваться всю жизнь свою изданием и продажей оной по своему усмотрению как имуществом благоприобретенным» (§1 Положения). Также можно упомянуть «Положение о привилегиях», утвержденное императором Николаем 1 22 ноября 1833 года, которое предусматривало такие охраняемые привилегии на, как «общепользные предметы, способы производства в искусствах, мануфактурах и ремеслах»¹⁷, которые являлись собственностью того лица, кем были сделаны. Причем собственник мог распоряжаться как «объектом, на который выдана привилегия, так и самой привилегией».¹⁸ Все эти положения действовали только на территории России. Таким образом, отношения, связанные с нематериальными объектами стали предметом правового регулирования российского законодательства. Их специфичность потребовало исследований результатов творческой деятельности в рамках правовой науки, разработки специальных методов правовой регламентации, определения места интеллектуальных продуктов в системе объектов правовых отношений. Кроме того, признав право собственности индивида на

¹⁷ Как защитить интеллектуальную собственность в России. М., 1995 г. С.288.

результат творческой деятельности, государство косвенно признало право индивида на творческую деятельность. Также для законодательного регулирования авторских и изобретательских отношений было характерно постоянное расширение перечня охраняемых объектов. Так, в «Положении о привилегиях» 1833 года указывались такие объекты как «общепользные предметы, способы производства в искусствах, мануфактурах и ремеслах», то «Положение о привилегиях на изобретения и усовершенствования» 1896 года в ст.1 устанавливало, что привилегии испрашиваются для охраны исключительного права пользования изобретениями и усовершенствованиями, сделанными в области промышленности. К промышленности относились добыча, обработка, переработка или перевозка продуктов.¹⁹ Аналогичная ситуация складывалась и в области авторского права. Цензурный устав 1828 года охранял права авторов только на литературные произведения (книги), а в 1845-1847 годах были признаны права авторов на музыкальные и художественные произведения. Такая тенденция расширения объектов правовой охраны свидетельствовала обо все более широком вовлечении продуктов интеллектуальной деятельности в товарный оборот и повышением их роли в общественном производстве. Следующей характерной чертой было то, что изначально продукты интеллектуальной деятельности рассматривались как объекты собственности создавших их лиц.

Права на результаты творческой деятельности поступали под покровительство священного и неприкосновенного права собственности, являвшегося одним из основных условий включения нематериальных объектов в товарный оборот. Такой подход правового регулирования возникающих в связи с введением нематериальных объектов в товарный оборот отвечал целям правового воздействия, т.к. означал признание за

¹⁸ Там же, С.288.

создателями такого рода товара исключительных прав на них и предоставлял авторам произведений возможность получения дохода от распоряжения созданными интеллектуальными продуктами. Однако специфика нематериальных объектов не позволяла рассматривать право собственности на результаты творческой деятельности по содержанию аналогично праву собственности на материальные объекты. Классическая структура правомочий, составляющая право собственности: пользование, владение и распоряжение, требовала адаптации к нематериальным объектам. И законодатель попытался сделать это. Например, утвержденный 17 июня 1812 года императором Александром I Манифест «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах»,²⁰ предоставлял владельцу привилегии на изобретение следующие права: исключительное право самому использовать изобретение в течение указанного в привилегии срока, вводить, употреблять и продавать другим, как само изобретение, так и привилегию на него, осуществлять судебное преследование нарушителя прав привилегии с целью возмещения понесенных убытков.

Таким образом, признавая интеллектуальные продукты объектом права собственности, законодатель изначально определял его содержание отлично от права собственности на материальные объекты, сохраняя при этом общность с правом собственности исключительно с принадлежащими владельцу правами. Ключевым правомочием создателя интеллектуального продукта было признано исключительное право на использование этого продукта, означавшее запрещение использования этого продукта третьими лицами без согласия собственника, подкрепленное возможностью привлечения нарушителя к ответственности. Следует отметить, что первоначально внимание законодателя было обращено преимущественно на

¹⁹ Как защитить интеллектуальную собственность в России. М., 1995 г. С.295

²⁰ См.: Как защитить интеллектуальную собственность в России. Правовое и экономическое регулирование. // А.Д.Корчагин. М., 1995 г. С.285

регулирование результатов интеллектуальной деятельности как объектов имущественных отношений, товар, способного приносить определенные имущественные выгоды, то есть именно как собственности создателя, что отвечало интересам товарных отношений. Но специфика интеллектуальных продуктов, имеющих тесную связь с личностью создателя, обусловила необходимость выделения в праве собственности на нематериальные объекты неимущественных правомочий. Признание права авторства, например, значительно способствовало индивидуализации интеллектуальных продуктов, необходимое для их включения в гражданский оборот. Однако закрепление права авторства имело большое значение не только для упорядочения коммерческого оборота объектов интеллектуальной деятельности, но и для определения правового статуса личности в целом, так как было связано с признанием права личности на имя. Кроме того, признание личных правомочий явилось выражением такой специфической черты нематериальных продуктов, как их принципиальная не отчуждаемость от создателя, что обусловило необходимость признания и права на неприкосновенность созданного продукта. Третьи лица могли использовать его только при условии сохранения его первоначального содержания и формы. Это правомочие имело тесную связь с правом авторства и предотвращало возможность злоупотребления именем создателя, посредством приписывания ему не созданных продуктов. Наиболее полно его содержание раскрывалось в международных правовых актах. Так, в статье 6 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года содержала норму о том, что «независимо от имущественных прав автора, даже после уступки этих прав, он имеет право требовать признания своего авторства на произведение и противодействовать всякому извращению и искажению или иному

изменению этого произведения, а также любому другому посягательству на произведение, способному нанести ущерб чести или репутации автора».²¹ Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года прямо предусматривала право изобретателя быть названным в качестве такового в патенте.

Таким образом, содержание права собственности на интеллектуальный продукт включало в себя не только правомочия имущественного характера, связанного с различными способами использования нематериального продукта, но и личное неимущественное правомочие, принадлежащее исключительно создателю и неотчуждаемое от него.

Следующей общей чертой права на различные виды интеллектуальной творческой деятельности было и ограничение срока и территории его признания. Определение срока действия права на нематериальный продукт было необходимо для установления баланса между интересами государства (общества) и создателя интеллектуального продукта, так как позволяла, с одной стороны, окупить затраты на создание нематериальных объектов и получить прибыль от введения их в коммерческий оборот и предоставления исключительных прав на него, а с другой стороны сделать результат творческой деятельности доступным для всеобщего пользования, что было необходимо для обогащения культурного уровня всего общества.

Изменился подход к интеллектуальной собственности в советской России. Это было связано с разработкой социалистической трактовки собственности. По мнению В.П.Шкредова, определение собственности как экономического отношения началось с того, что в определенный период собственность стала изображаться как основа производственных отношений. Такая формулировка принадлежит И.В.Сталину. В такой форме это определение вошло в Конституцию 1936 года. «Ни Маркс, ни Энгельс, ни Ленин не включали в

²¹ См. Домашняя юридическая энциклопедия. Интеллектуальная

определение политической экономии собственность. Предметом «Капитала», согласно Марксу, являлся капиталистический способ производства и соответствующие ему отношения производства и обмена... Лишь Сталин относил к непосредственному предмету собственности на средства производства, ставя ее на первое место, как основу всей системы производственных отношений».²² В идеологическом плане была провозглашена общенародная (государственная) социалистическая собственность. Что касается личной собственности, то она определялась как система норм права, закрепляющих «личное присвоение трудящимися ... части совокупного общественного продукта в целях максимального удовлетворения их материальных и культурных потребностей, предоставляя им правомочия по владению, пользованию и распоряжению присвоенными предметами».²³ Исходя из руководящих документов того периода, основное отличие личной собственности от частной заключалось в том, что личная собственность не предполагала обладание индивида средствами производства, которые всецело принадлежали государству.²⁴ Поэтому не удивительно, что в СССР отсутствовали специальные законы об интеллектуальной собственности, а правовое регулирование в данной области регулировалось подзаконными нормативно - правовыми актами. Исключение составляли нормы авторского права, которые были сосредоточены в разделе Гражданского кодекса РСФСР 1964 года. Нельзя сказать, что разработкой этой проблематики никто не занимался, однако, для существовавшей в тот период правовой доктрины не было необходимости в

собственность. М., 1998 С.452

²² Шкредов В.П. Собственность и система категорий политической экономии. М., 1973 г.С.237;см. также Сталин И.В. Экономические проблемы социализма в СССР. М., 1952 г. С.8.

²³ Еремеев Д.Ф. Право личной собственности в СССР. М., 1958 г. С. 22

²⁴ См., напр. Советское государственное право. М., 1983 г. С.144

обосновании и юридическом закреплении охраны и защиты интересов людей, занимающихся интеллектуальной деятельностью.²⁵

Реформирование законодательства в этой сфере произошло в период коренного переосмысления и так называемой перестройки всего жизненного уклада тогда еще советского общества. Уже на 1 Съезде народных депутатов была затронута проблема достойного обеспечения интересов творческой интеллигенции, что и обусловило появление в советском законодательстве термина «интеллектуальная собственность». Так, в законе СССР года «О собственности в СССР»²⁶, указывалось, что отношения по созданию и использованию интеллектуальной собственности регулируются специальным законодательством СССР, союзных и автономных республик, другими союзными актами. В Законе РФ «О собственности в РСФСР»²⁷ были перечислены объекты интеллектуальной собственности: произведения науки, литературы, искусства и других видов творческой деятельности в сфере производства, в том числе открытия, изобретения, рационализаторские предложения, промышленные образцы, программы для ЭВМ, базы данных, экспертные системы, ноу-хау, торговые секреты, товарные знаки, фирменные наименования и знаки обслуживания.

Также говорилось о том, что отношения по созданию и использованию произведений науки, литературы и искусства, открытий, изобретений, рационализаторских предложений, промышленных образцов, других объектов интеллектуальной собственности помимо регулирования авторским правом и гражданским законодательством регулируется и таким источником права, как нормативный договор. Окончательное признание и закрепление интеллектуальная собственность получила в Конституции РФ 1993 года в

²⁵ См.: А.П.Сергеев Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1999 С.4

²⁶ Ведомости Верховного Совета СССР, 1990, N 11, ст. 164

²⁷ Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР от 27.12. 1990 г. N 30 ст. 416

статье 44, где говорится: «Каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом».

Таким образом, государство признало, что современный уровень научно-технического прогресса значительно изменил и сам процесс создания продуктов интеллектуальной деятельности, накопленный человечеством практический и теоретический опыт привел к тому, что интеллектуальная, в особенности техническая, деятельность стала немыслимой без предварительной подготовки создателя. Поддержание постоянно интеллектуальной творческой формы, высокий уровень требований, предъявляемый к создаваемым продуктам, требует каждодневной работы специалистов, что, как правило, обуславливает их исключение из других видов общественного производства и приводит к тому, что интеллектуальная деятельность является основным видом деятельности для большинства современных создателей нематериальных объектов. Институализация знаний, структурирование целостной системы разнообразных результатов интеллектуальной деятельности и складывающихся по их поводу отношений обусловили превращение интеллектуальной деятельности в самостоятельный вид общественного производства. Можно сказать, что в современном обществе выстроилась целостная система отношений по поводу создания, признания, использования и защиты объектов интеллектуальной собственности. Что нашло соответствующее отражение в праве, где институт интеллектуальной собственности закреплен в таких нормативно – правовых актах, как Патентный закон РФ,²⁸ Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах»,²⁹ Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименовании мест происхождения товаров»,³⁰ Закон РФ «О правовой

²⁸ Ведомости СНД РФ и ВС РФ от 22 октября 1992 г., N 42 ст. 2319

²⁹ Ведомости СНД РФ и ВС РФ от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

³⁰ Ведомости СНД РФ и ВС РФ от 22 октября 1992 г., N 42 ст. 2322

охране программ для ЭВМ и баз данных»,³¹ Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем»³² и ряд других. Значимость этих отношений для человека, общества и государства, по мнению А.Б.Венгерова, обуславливает появление новой функции государства - функции поддержания и защиты интеллектуальной собственности.³³

Понятие собственности в современном российском праве, связанное исторически и с дореволюционным правом, развито вокруг следующих отправных моментов: это соотношение понятий права собственности как связи человека и вещи и права собственности как отношения между людьми и соотношение экономической и правовой категории «собственность».

Раскрывается данное понятие с помощью категории «присвоение», содержание которого может иметь двоякое понимание: выразить волевое первичное отношение человека к вещи, ее вовлеченность в сферу действия индивидуальной воли и не носить обязательного физического оттенка и активного физического завладения, исполнения распоряжений. «Присвоение - процесс, охватываемый производством, распределением, потреблением и обменом материальных благ. Взаимодействие всех этих элементов названного процесса образует исторически определенную форму присвоения, совершения отношений собственности».³⁴ Вместе с этим, в учебной литературе, дающей элементарное понятие собственности, отмечается, что «... без связи человека и вещи собственности и права собственности не может быть вообще»³⁵.

Таким образом, современный подход отражает взгляд на собственность как явление в связи содержания и формы, где содержание - элементы

³¹ Ведомости СНД РФ и ВС РФ N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2325

³² Ведомости СНД РФ и ВС РФ N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2328

³³ См. Теория государства и права. Под ред. Венгерова А.Б. Ч.1. С.37

³⁴ Гражданское право. Том 1. Отв. ред. Е.А.Суханов. М., 1994 г.С.197-198

³⁵ Гражданское право. Ч.1.Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. СПб., 1996 г. С.292

базисные, производственно-экономические, форма – надстроечного (правового) характера. «Более обоснованными представляются позиции тех авторов, которые считают, что производственные, материальные и имущественные отношения с разных сторон отражают различные свойства одних и тех же общественных отношений, возникающих в процессе производства, распределения и потребления материальных благ».³⁶

Те же тенденции проявляются и в других странах, где утверждается идея дезинтеграции понятия права собственности: «Важным направлением перестройки законодательства и доктрины становится... дезинтеграция права собственности - распад на отдельно функционирующие правомочия, распространяющиеся на неодинаковые объекты и субъекты права. В доктрине все шире и настойчивее проводится идея об исчезновении единого понятия права собственности, его трансформации... В соответствии с такой концепцией изменяется сама традиционная система права собственности в гражданско-правовой доктрине».³⁷

Поэтому перечисление конкретных объектов интеллектуальной собственности в пункте 8 статьи 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС),³⁸ (литературные, научные и художественные произведения, исполнительская деятельность артистов, звукозапись, радио – и телевизионные передачи, изобретения во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям, защита от недобросовестной конкуренции, а также другие права, относящиеся к

³⁶ Гражданское право. Ч.1. Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева, СПб., 1996 г. С.9

³⁷ Гражданское и торговое право капиталистических государств. Отв. ред. Васильев. М., 1993 г. ст.216

³⁸См. Домашняя юридическая энциклопедия. Интеллектуальная собственность. М., 1998 г. С.443

интеллектуальной собственности в производственной, научной, литературной и художественной областях). Это способствует более эффективной охране и защите прав субъектов интеллектуальной собственности. Так как позволяет отобразить все многообразие общественных отношений в области интеллектуальной деятельности с одной стороны, с другой, вычлняя каждый конкретный объект, детализировать характерные для него стороны для более эффективного и всестороннего использования и охраны, а в случае нарушения – и защиты.

Таким же способом регулируются отношения, связанные с созданием и использованием продуктов интеллектуальной творческой деятельности, в России. Так, статья 138 Гражданского кодекса РФ «Интеллектуальная собственность» закрепляет, что «В случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.). Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя».

Таким образом, провозглашая принцип исключительности прав на результаты «интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации», законодатель конкретизирует и детализирует его в нормативно – правовых актах, относящихся к отдельным объектам: Патентном законе РФ, Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах», Законе РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименовании мест происхождения товаров», Законе РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», Законе РФ «О

правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» и ряде других. Задачей науки в этом случае становится выработка общего, доктринального понятия «интеллектуальной собственности», выделение критериев, на основании которых возможно правовое закрепление вновь появляющихся объектов, определение и совершенствование способов регулирования и охраны интеллектуальных продуктов, а также меры защиты и степень ответственности при нарушении прав заинтересованных лиц.

Задачей науки в этом случае становится выработка общего, доктринального понятия «интеллектуальной собственности», выделение критериев, на основании которых возможно правовое закрепление вновь появляющихся объектов, определение и совершенствование способов регулирования и охраны интеллектуальных продуктов, а также меры защиты и степень ответственности при нарушении прав заинтересованных лиц.

Таковыми критериями, (началами), по мнению Л. Б. Гальперина и Л. А. Михайловой могут быть следующие положения:

- все объекты интеллектуальной собственности – результаты (или проявления) деятельности ума, ряд объектов суть прямые и непосредственные проявления человеческого таланта в области науки, техники, литературы, искусства, именно по этому такого рода собственность обозначается как «интеллектуальная»;
- результаты интеллектуальной деятельности имеют и стоимостные оценки, как и прочие продукты человеческого труда, они могут быть включены в товароборот на коммерческих условиях, давать полезный эффект, удовлетворять личные и общественные потребности, субъект может осуществлять присвоение этих нематериальных благ своей властью и в своих интересах, содействие третьих лиц при этом не требуется. То есть, он определенным образом осуществляет владение, пользование и распоряжение; поэтому для

обозначения рассматриваемых объектов применим термин «собственность»;

- продукты интеллектуальной деятельности выступают носителями определенной информации, это – новые решения технических задач (изобретения, промышленные образцы) или сведения о продуценте (товарный знак, знак обслуживания) и т. д. Сама информация имеет нематериальный характер и, лишь будучи воплощенной в объективированную форму (техническая документация, текст, графический знак, символ и т. д.), может быть включена в коммерческий оборот;
- большинство продуктов интеллектуальной собственности имеют авторов, чьи имена сопровождают данные объекты, товарные знаки индивидуализируют субъектов и продукты обычного товара;
- интеллектуальные продукты не относятся к «потребляемым вещам», с течением времени их значимость (стоимость) уменьшается, происходит их моральное старение, что не относится к произведениям литературы, науки и искусства, относимым по своим достоинствам к совершенным;
- результаты интеллектуальной деятельности могут одновременно использоваться неограниченным кругом лиц - не только собственником данного интеллектуального продукта, но и не собственником после покупки им соответствующей лицензии, а в некоторых случаях – и помимо воли собственника;

Здесь следует уточнить, что для соблюдения интересов общества законом устанавливаются случаи свободного использования объектов интеллектуальной собственности. Так, например, ч.4 ст.11 Патентного закона РФ³⁹ и ст. 26 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»⁴⁰

³⁹ СЗ РФ. 1995. №30. Ст.2866

предусматривают возможность свободного использования произведения, изобретения, промышленного образца, полезной модели в личных целях.

- между объектами интеллектуальной собственности существует системная связь; на каждом этапе научно-технического прогресса формируются и развиваются интеллектуальные продукты, и последующие в известной мере зависят от предыдущих, на этапе научно-исследовательской работы получают объективированное выражение результаты научной деятельности – теории, гипотезы, уравнения, открытия и т.д.; воплощенные в рукописи, монографии, научные отчеты, статьи они нередко служат основанием, отправной точкой перехода к следующему этапу – поисковым и опытно-конструкторским работам; результаты этого этапа – научно-технические разработки, конструкторские решения прикладных задач, изобретения и промышленные образцы – объекты интеллектуальной собственности, полученные на этом этапе, – объективируются в чертежах, схемах, макетах, опытных образцах и в этом виде могут быть тиражированы и включены в промышленное производство;

В авторском праве можно привести пример использования одного сюжета для создания как художественного, так и литературного, и музыкального произведений.

- по поводу объектов интеллектуальной собственности возникают такие общественные отношения, которые могут быть и являются предметом правового регулирования.⁴¹

⁴⁰ Вedomости СНД РФ И ВС РФ 1993 г., № 32, Ст.1242

⁴¹ Л.Б.Гальперин, Л.А.Михайлова Интеллектуальная собственность: сущность и правовая природа. В кн. Право промышленной и интеллектуальной собственности. С.11-13

К данному перечню можно добавить то, что традиционно в российской правовой литературе деятельность по созданию объектов интеллектуальной собственности обладала таким необходимым признаком, как творчество.

Наиболее полно изложил этот вопрос В.Я.Ионас, утверждая, что «не учитывая критерия творчества, судья или эксперт не будут в состоянии решить чисто практические вопросы и споры, возникающие в связи с созданием произведений науки, литературы и искусства»⁴².

В трактовке энциклопедических справочников творчество – «деятельность, порождающая нечто качественно новое, никогда ранее не бывшее»,⁴³ признаки творчества выражаются в неповторимости, уникальности, внесении нового, в частности создание образов в результате формирующей деятельности духа творческой фантазии. Интеллект же - «(от лат. *Intellectus* – понимание, разум, ум, рассудок), способность мышления, рационального познания, в отличие от таких, например, душевных способностей, как чувство, воля, интуиция, воображение и т. п.»⁴⁴.

Следовательно, термин «интеллектуальная деятельность» выражает способность человека к рациональному познанию, которое в самом общем виде понимается как постоянная апелляция к доводам разума и рассудка с максимально возможным исключением эмоций, страстей, личных мнений в отличие от деятельности «творческой», характеризующейся качественной новизной ее форм и результатов.

Исходя из выделенных положений, авторы делают вывод, что «интеллектуальная собственность – это отношения владения, пользования и распоряжения идеальными объектами, выраженными в каких-либо

⁴² В.Я. Ионас Критерий творчества в авторском праве и судебной практике М., 1963 г. С.18

⁴³ Философский энциклопедический словарь. М., 1989 г. С.643

⁴⁴ Там же, С.215

объективных формах, воплощающих научно-техническое, литературное и иное творчество, или индивидуализирующих субъектов, их продукцию».⁴⁵

Существуют и другие определения. Так, С. Петровский утверждает, что «исключительное право (интеллектуальная собственность) – это комплекс имущественных прав на использование результата творчества в любой форме и любым способом».⁴⁶

В.М.Фейгельсон считает, что «интеллектуальная собственность – это материально выраженный результат умственной (интеллектуальной) деятельности, дающий его создателю (автору) исключительное право на него, защищаемое либо соответствующими официально выданными документами – патентами или свидетельствами (промышленная собственность), либо законодательно установленными нормами авторского права».⁴⁷

В учебнике А.П. Сергеева под интеллектуальной собственностью понимается «совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной, и в первую очередь, творческой деятельности, а также на некоторые иные приравненные к ним объекты, конкретный перечень которых устанавливается законодательством соответствующей страны с учетом принятых ею международных обязательств».⁴⁸

Е.В.Кирдяшова полагает, что «под интеллектуальной собственностью в праве следует понимать отношения управомоченного субъекта, обладающим коммерческой ценностью результатом интеллектуальной деятельности и

⁴⁵ Л.Б.Гальперин, Л.А.Михайлова, указ. соч. С.13-14

⁴⁶ Петровский С. Интеллектуальная собственность и исключительное право. / Интеллектуальная собственность. №3 1999 С.58

⁴⁷ В.М.Фейгельсон. Интеллектуальная собственность, недобросовестная конкуренция и ноу-хау. М., 1997 г. С.8

⁴⁸ А. П.Сергеев. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1999 г. С.19

приравненных к ним средств индивидуализации, получившую правовое выражение в признании и защите государством особого рода исключительных прав на них (право интеллектуальной собственности). Закрепляющих исключительный и абсолютный характер господства над нематериальным объектом».⁴⁹

Исходя из вышеизложенного, можно выделить следующие признаки интеллектуальной собственности. Это исключительные права (имущественные и неимущественные) на результат интеллектуальной или творческой деятельности, либо приравненных к ним средств индивидуализации у частников товарного оборота. Результат должен быть материально выражен, охраняться правом, в том числе международным и обладать коммерческой (стоимостной оценкой).

Также необходимо отметить, что большинство авторов определяют понятие интеллектуальной собственности через совокупность прав на имущественные и иные объекты интеллектуальной собственности. Особняком стоит определение В.М.Фейгельсона, выделяющего, прежде всего, материальное воплощение результатов интеллектуальной деятельности. Однако, согласно ст. 138 ГК РФ⁵⁰ «Интеллектуальная собственность», «в случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности», то есть, в законодательстве выделено право лица на объекты интеллектуальной деятельности.

Таким образом, под интеллектуальной собственностью следует понимать совокупность имущественных и личных неимущественных прав на материально выраженный результат творческой или интеллектуальной

⁴⁹ Е.В. Кирдяшова. Категория интеллектуальной собственности: теоретико-правовой анализ Дисс.... канд. юр. наук. М., 1999 г. С.176

⁵⁰ СЗ РФ от 5 декабря 1994 г., N 32, ст. 3301

деятельности, а равно на приравненные к нему средства индивидуализации участников торгового оборота, обладающие ценностью для общества, признанные им и охраняемые государством.

1.2. Понятие и элементы государственно-правового механизма охраны права интеллектуальной собственности.

Проблема охраны права интеллектуальной собственности относится к комплексным проблемам, находящимся на стыке многих наук, в том числе и юридических. Задачей последних, на основе данных, полученных другими дисциплинами, является выделение, изучение, правовое обоснование наиболее важных, типичных признаков, характеризующих данный вид общественных отношений, и, в соответствии с этим, формирование необходимых юридических условий для нормального функционирования государственных и социальных институтов в этой сфере и закрепление их в законодательстве.

Такие правовые отношения есть форма, обеспечивающая перевод закрепленных в нормативных актах прав и свобод в повседневную практику жизни общества. Содержание этого процесса может быть понято из анализа всей системы факторов, при помощи которых осуществляется социальное назначение права интеллектуальной собственности.

В юридической литературе при характеристике различных динамических правовых процессов многие авторы используют термин «механизм», необходимость разработки которого обуславливалась осознанием того, что право выступает в качестве инструмента воздействия на общественные отношения только при условии ясного представления, с помощью каких средств осуществляется перевод правовых требований в социальное поведение.⁵¹

Наиболее обобщенно сущность этой научной категории выразил С.С.Алексеев, предложивший понятие «механизм правового регулирования»,

⁵¹ См.: Казимирчук В.П. Социальный механизм действия права // Сов. гос. и право. 1970. N 10. С. 37.

определив его как «взятая в единстве система правовых средств, при помощи которой обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения».⁵² Он отмечал при этом, что это определение МПР нацелено «в основном на инструментальную, специально-юридическую его интерпретацию».⁵³ По С.С. Алексееву МПР состоит из трех основных стадий (формирования и общего действия норм права; возникновения правоотношений; реализации прав и обязанностей) и одной факультативной (стадия правоприменения). В соответствии с этими стадиями выделяются и четыре основных элемента МПР (нормы права; правоотношения; акты реализации прав и обязанностей; правоприменительные акты).⁵⁴

Это определение, иногда с некоторыми изменениями и дополнениями, отражено в большинстве современных учебников по теории права и государства.⁵⁵ Такой подход предполагает, что правовые нормы, законы одинаково безукоризненны, что все люди одинаково их знают и сознательно соблюдают. Однако, несовершенство закона, правовой нигилизм и т.п. неизбежно приводят к сбоям в действии МПР. Следовательно, исходя только из влияния одних юридических средств, реальное воздействие норм права на общественные отношения не может быть понято. Это привело к тому, что начали разрабатываться и другие механизмы действия норм права.

Поскольку действие правовых норм, осуществляется в деятельности, поведении людей здесь нельзя обойтись без анализа психологического взаимодействия человека с окружающей средой и другими людьми. МПР в рассматриваемом аспекте характеризует происходящие в результате

⁵² Алексеев С.С. Общая теория права. Т.2 - М., 1982 г. С.9.

⁵³ Там же, С.10

⁵⁴ Там же, С. 26 - 28.

⁵⁵ См.: Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Социалистическое право. - М. 1973. С.87-88; Чинчиков А.А., Желанова С.А. Теория и история государства и права. - М. 1994. С.191; Теория государства

правового регулирования формирование и действие мотивов поведения людей. Основы психологической школы права были заложены Л.И. Петражицким,⁵⁶ психологический механизм действия права был разработан в работах Н.Л. Гранат, В.В. Лазарева, А.Р. Ратинова, В.А. Серкова, Н.И. Тарасова и др.⁵⁷ Рассматривая этот механизм, В.В. Лазарев подчеркивает особое значение человеческих потребностей и выделяет в правовом применении внешние и внутренние факторы. К внешним он относит систему правовых норм, общественное правовое сознание, общественное мнение, другие социальные нормы, экономические и политические условия, ценности культуры и т.д. К внутренним: знания, навыки, привычки, умения, способности, темперамент, направленность, воззрения и др.⁵⁸ На роль правового и нравственного сознания, правовой и нравственной культуры в мотивации и выборе субъектом варианта поведения - правомерного или противоправного акцентирует внимание Н.Л. Гранат.⁵⁹

Применительно к правовому воздействию на общество в целом использовалось понятие социальный механизм действия права.⁶⁰ Автор этой

и права / ред. Корельский В.М., Перевалов В.Д. - М. 1998. С.269-272; Общая теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М. 1999. С.439-441 и др.

⁵⁶ Петражицкий Л.И. Теория права и государства в связи с теорией нравственности. Спб., 1909-1910. 758 с.

⁵⁷ Гранат Н.Л. Психологические основы обеспечения социалистической законности в деятельности органов внутренних дел // Обеспечение социалистической законности в деятельности органов внутренних дел. - М. 1978. Вып. 2. С. 3-47; Тарасов Н.И. Роль социально-психологических факторов в правовом регулировании. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. - Свердловск. 1979; Лазарев В.В. Социально-психологические аспекты применения права. - Казань, 1982; Серков В.А. Социально-психологический механизм правового воздействия на поведение личности. Автореф. дисс...канд. юрид. наук. - Свердловск. 1983.

⁵⁸ Лазарев В. В. Социально-психологические аспекты применения права. - Казань. 1982. С. 35 - 67.

⁵⁹ См.: Гранат Н.Л. Правовые и нравственно-психологические основы обеспечения законности на предварительном следствии. Дисс... докт. юрид. наук. - М. 1992;

⁶⁰ Казимирчук В.П. Социальный механизм действия права // Сов. гос. и право. 1970. N 10. С. 37-44.

идеи В.П. Казимирчук выделяет такие элементы социального механизма действия права как доведение правовых норм и предписаний до всеобщего сведения, направление поведения субъектов путем постановки в правовых актах социально полезной цели, социально-правовой контроль, социальные факторы (экономические, идеологические, организационные, демографические, личностные).⁶¹

Управленческий (кибернетический, организационный) механизм действия права раскрыт в работах И.Я. Дюрягина.⁶² Речь идет об управленческом воздействии на правореализационные процессы различных социальных структур, в том числе государственных органов.

Механизм реализации права рассмотрен в работе Л.Н. Завадской⁶³, где она отмечает что «Механизм правореализации, выступает как система правовых средств, которая способна обеспечить влияние, контроль общества за государством». Смысл МРП Л.Н. Завадская видит в том, чтобы выявить как право «переводится в закон и главное посредством каких механизмов оно утверждается в жизни».⁶⁴

Таким образом, здесь предложен механизм правореализации, включающий как возникновение норм права, так и их осуществление в деятельности, поведении субъектов общественных отношений.

Механизм государственно-правового регулирования общественных отношений (МГПР) был предложен Н.Л. Гранат и В.В. Лазаревым.⁶⁵ По их

⁶¹ Казимирчук В.П. Социальное действие права в условиях развитого социализма. Автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. - М., 1977. С. 11-12. См. также: Казимирчук В.П. Социологические проблемы действия права в социалистическом обществе // Право и социология. М., 1973. С. 69 и далее.

⁶² Дюрягин И.Я. Право и управление. - М. 1981.

⁶³ Завадская Л.Н. Механизм реализации права. - М., 1992 г.

⁶⁴ Упом. раб. С.17-18, .

⁶⁵ Общая теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М. 1994. С. 304 – 310; Теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М. 1996. С.364-370; Общая теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М. 1999. 436-443.

мнению, МГПР - это «механизм, с помощью которого достигаются цели права и государства». В этот механизм включаются:

- механизм правового регулирования (МПР), включающий описанные выше стадии и элементы;

- социальный механизм действия права;
- психологический аспект действия прав
- кибернетический аспект действия права;
- государственный аспект или механизм государственного регулирования.⁶⁶

Идея включения государства в механизм действия права является, несомненно, позитивной и заслуживающей признания.

Комплексный механизм действия права разработан В.И. Гойманом.⁶⁷ Он определяет этот механизм как «сложно организованную систему социально-правовых средств (принципов, предписаний, институтов, действий или мер социального и юридического свойства), рассматриваемую в единстве и во взаимосвязи с социальной деятельностью людей, их интересами и потребностями и связанную с обеспечением (направлением, подчинением, поощрением) достижения целей этой деятельности в определенных общественных условиях и конструктивными (правовыми) способами»⁶⁸.

В механизм действия права автор включает следующие элементы: социально-юридические средства; социальный субъект, функционирующий в сфере действия права; социально-правовые условия (социально-правовая среда).⁶⁹

⁶⁶ Общая теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М. 1999. С. 439 – 443.

⁶⁷ Гойман В.И. Действие права (методологический анализ). - М., 1992 г.

⁶⁸ Там же. С.118.

⁶⁹ См.: Гойман В.И. Упом. раб. С. 118-127; Его же. Действие права (методологический анализ). Дисс. ... докт. юрид. наук. - М. 1992. С. 221-234.

Механизм обеспечения прав и свобод личности был рассмотрен в работе А.С. Мордовца.⁷⁰ Он пишет: «Механизм социально-юридической защиты прав человека – это определенная система средств и факторов, обеспечивающих необходимые условия уважения всех прав и основных свобод человека».⁷¹ Структура этого механизма включает: общественные нормы; правомерное поведение личности и государства; гласность; общественное мнение. Однако, обеспечение прав человека, несмотря на несомненную значимость этой проблемы, является частным случаем обеспечения законности и правопорядка, т.е. может рассматриваться в рамках общего механизма обеспечения законности или реализации норм права. Разработка которого была осуществлена коллективом кафедры социалистической законности в органах внутренних дел Академии МВД СССР (В.С. Афанасьев, Н.Л. Гранат, И.П. Левченко, В.А. Иванов).⁷²

Авторы решали вопрос о системе (механизме) обеспечения законности и исходили из того, что традиционный подход к этой проблеме как результата воздействия гарантий (общих и специальных) не учитывает, с одной стороны, негативных воздействий, а с другой, - того, что любая гарантия проявляется в действии конкретных факторов, влияние которых не всегда бывает положительным. Это привело к выводу, что на состояние законности воздействует система факторов - экономических (материальных), социально-политических, правовых, идеологических, психологических и организационных. В нее входят факторы, оказывающие как позитивное, так и негативное влияние, которое может быть и прямым

⁷⁰ Мордовец А.С. Социально-юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина. - Саратов. 1996.

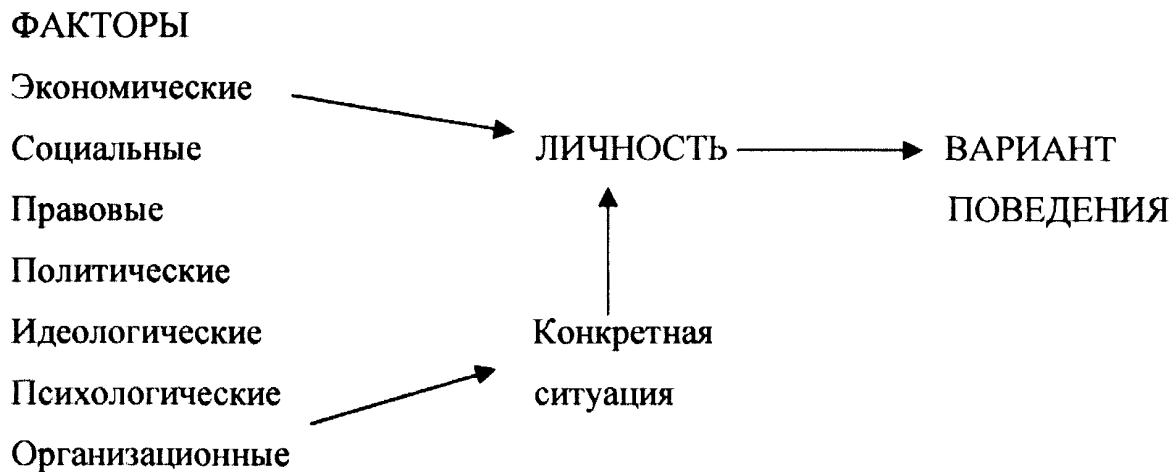
⁷¹ Там же, С. 85

⁷² Обеспечение социалистической законности в деятельности органов внутренних дел. Вып.1; Вып.2. - М. 1978. См. также: Обеспечение законности в деятельности органов внутренних дел. - М. 1993. С. 14 – 24; 43 – 55.

(непосредственно на личность), и косвенным (через другие факторы) (см. схему).

Действуя, как единая система, все эти факторы, с одной стороны, формируют личность, а с другой – создают в каждом случае конкретную жизненную ситуацию, воспринимая и оценивая которую, субъект принимает решение.

СХЕМА



Эта система является многоуровневой, включающей общесоциальный, региональный и групповые уровни. Выделение уровней системы необходимо, поскольку на каждого субъекта действуют не только общесоциальные факторы, но и условия конкретного региона, где он проживает или работает, той социальной среды, в которой он общается, поскольку «каждый человек в пределах общей среды имеет свою индивидуальную микросреду. И эта микросреда во многом определяет и развитие человека, и его творческие успехи, и его общее эмоциональное благополучие».⁷³

Авторы исходили из того, что законность как социальное явление складывается, в конечном итоге, из законности многочисленных актов

⁷³ Коломинский Я. Человек среди людей. – М., 1973 г. С.40

индивидуального поведения конкретных субъектов, т.е. из актов реализации ими правовых норм.⁷⁴

Таким образом, в данном случае предложен динамический системный механизм, который демонстрирует сам характер и последовательность воздействия всей совокупности факторов на правовое поведение и реализацию права.

Та же мысль высказывается и авторами работы «Правовая система социализма»: «На процесс реализации права оказывает влияние целый ряд факторов: экономические, политические, идеологические и организационные».⁷⁵

На основе системного понимания механизма действия права Л.В.Афанасьевой⁷⁶ было предложено определение единого интегративного, комплексного механизма действия права (КМДП), охватывающего все стороны и все аспекты реализации права. Этот механизм должен исходить из того, что нормы законов и других нормативных актов призваны отражать то право, которое органически присуще данному обществу.

КМДП включает три стадии или этапа (правообразования, правотворчества и правоосуществления) и все указанные процессы происходят под воздействием всего общества, всех его компонентов в их единстве. Структуру общества образует ряд комплексов (экономический, социальный, политический, духовный, правовой, управленческий и др.). Эти

⁷⁴ Упом. раб. См. также: Афанасьев В.С. Обеспечения социалистической законности в деятельности органов внутренних дел (Основы системного подхода) - М. 1987; Обеспечение законности в деятельности органов внутренних дел. - М., 1993 г. С.14 – 24; Общая теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М., 1999 г. С.276-281.

⁷⁵ Правовая система социализма. Кн.2. Функционирование и развитие. - М., 1987 г. С.119.

⁷⁶ Афанасьева Л.В. Нормы права и их действие. Дисс.... канд. юрид. наук, М., 2000 г. С.153-161

комплексы, образуя систему, сами являются системными образованиями, имеющими три основных уровня действия:

- общесоциальный (общество в целом);
- региональные (республики, края, области, города, районы и проч.);
- групповые (семья, трудовой коллектив, общественные объединения и т.п.).

Исходя из выше изложенного, можно сделать вывод, что использование термина «механизм» в теории права отражает процесс регулирования правом общественных отношений во всех сферах жизнедеятельности общества. Что позволяет собрать вместе явления правовой действительности, связанные с решением жизненных ситуаций (нормы, правовые отношения, юридические акты и др.), обрисовать их как целостность, представить их в работающем, системно - воздействующем виде. Следовательно, показать специфические функции, которые выполняют те или иные явления в правовой системе, показать их связь между собой.

Уже сам факт, что право регулирует тот или иной вид общественных отношений, говорит о том, что этим отношениям придается особое значение, так как они охраняются государством. Устанавливая в правовых нормах масштабы и рамки поведения по поводу конкретного блага, определяя права и обязанности субъектов правоотношений, их желательное, с точки зрения общества, поведение и последствия нежелательных (запрещенных) поступков, государство таким путем берет под охрану эти блага и соответствующие права на них. Так, Л.Д. Воеводин пишет: «Охрана основных прав граждан заключается не только и не столько в защите от возможных нарушений, сколько в обеспечении условий и средств для фактического пользования ими каждым советским гражданином».⁷⁷ Аналогичной точки зрения придерживаются и другие авторы.⁷⁸

⁷⁷ Л.Д.Воеводин Конституционные права и обязанности советских граждан. М., 1972 г. С.111

⁷⁸ См.: Толкачев К.Б., Хабибулин А.Г. Органы внутренних дел в механизме обеспечения личных конституционных прав и свобод граждан. Уфа, 1991 г.

Так, Т.Д.Здражевская определяет правовую охрану как «единый комплексный институт, регулирующий основания, формы и средства воздействия в случаях либо аномального развития правового отношения, либо когда отклонение от нормы лишь предполагается, возможно»; также как «состояние правомерной реализации прав и свобод под контролем государственных органов, общественных организаций, должностных лиц, но без их вмешательства».⁷⁹ По мнению А.С.Мордовца, при таком состоянии правовой режим реализации прав и свобод соблюдается либо сознательно, либо под воздействием авторитета государственных органов, деятельность которых находит свое выражение, главным образом, в осуществлении контрольно-надзорных функций, в совершенствовании законодательства с учетом развития прав и свобод граждан, в работе по повышению уровня правосознания.⁸⁰

Таким образом, под охраной следует понимать обеспечение неуклонного выполнения участниками правоотношений требований, установленных законом. Это достигается со стороны граждан повышением правовой культуры и правового сознания. Со стороны государства - созданием условий для этого, более четкой правовой регламентацией общественных отношений нормами права; уточнением компетенции и полномочий государственных органов (прежде всего правоохранительных); уважением прав и свобод граждан; устранением возникших препятствий к пользованию социальными благами; удовлетворением материальных и духовных потребностей; разрешением возникающей коллизии законным путем. Соответственно,

С.65-80; Охранительный механизм в правовой системе социализма. Красноярск, 1989 г. С.9, 102-103 и далее

⁷⁹ Т.Д.Здражевская Конституционные нормы охранительного механизма в правовой системе социализма. В кн. Охранительный механизм в правовой системе социализма. Красноярск, 1989 г. С. 155

⁸⁰ См.: А.С.Мордовец Социально – юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина / Под ред. Н.И.Матузова. – Саратов, 1996. С.87-92

право охраняет интересы личности, реализующиеся в правовых отношениях, регулируя общественные отношения так, чтобы стимулировать возникновение и развитие одних, сдерживать динамику других, устранять причины возникновения третьих, вредных для государства отношений, а если таковые возникают, то «разрешать конфликт интересов исключительно на правовой основе, на основе правового регулирования процесса применения государственного принуждения, вынесения государством негативной оценки как реакции на правонарушение»⁸¹.

Вопрос об охранительном механизме был исследован В.Д.Ардашкиным.⁸² По его мнению, юридические механизмы, стержень которых составляет государственное принуждение и через которое оно реализуется и является государственно-правовыми охранительными механизмами. Их совокупность, взятая в «чисто» юридическом (правоведческом) аспекте, образует правоохранительный механизм общества. «Правоохранительный механизм – система институционально-правовых средств (норм, индивидуальных актов, правовых отношений и т. д.) на основе и в рамках которых обеспечивается принудительное поддержание государственного порядка».⁸³ Варианты принудительно-правового регулирования (правоохранительной деятельности), в зависимости от оснований реализации и заложенных социально-юридических программ, подразделяются на: институт ответственности, институт защиты, институт предупреждения, институт процессуального обеспечения. Институт здесь понимается в том смысле, что имеющиеся подразделения правовой материи, состоящей из структурных

⁸¹ Боброва Н.А. Охранительный механизм права и теория конституции./ Охранительный механизм в правовой системе социализма. Красноярск, 1989. С.145

⁸² Ардашкин В.Д. Правоохранительный механизм: понятие, научный инструментарий./ Охранительный механизм в правовой системе социализма. Красноярск, 1989., С.7-12

⁸³ Там же, С. 8

правовых средств, скомпонованы вокруг качественно однородного принудительного стержня.

Однако автор несколько односторонне подошел к определению охранительного механизма. Потому что применение принудительных мер в обеспечении правопорядка обусловлено тем, что есть основание предполагать, что может произойти нарушение права. Но в «условиях применения мер охраны прав и свобод основным методом обеспечительной деятельности выступает метод убеждения»⁸⁴, а, учитывая тенденцию к повышению роли предупреждения, следует отметить, что «главным методом предупреждения правонарушений служит убеждение»⁸⁵.

Правоохранительный механизм, как специализированная разновидность механизма правового регулирования,⁸⁶ включает систему факторов, определяющих поведение субъекта права и соответственно достижимость целей охраны. В этом отношении В.Д.Ардашкин выражает ее через разновидности государственного принуждения, которые «варьируются в зависимости от, во-первых, социальной почвы, нравственной среды, в которой они реализуются; во-вторых, целей и задач, перед ними поставленных; в-третьих, функций, в них заложенных и т. д.»⁸⁷

В основу государственно-правового механизма охраны права интеллектуальной собственности, как представляется, следует положить идеи комплексного механизма, разработанного в Академии МВД СССР, о чем говорилось выше. Структура и действие такого механизма может быть представлена следующим образом.

⁸⁴ См.: Толкачев К.Б., Хабибулин А.Г. Органы внутренних дел в механизме обеспечения личных конституционных прав и свобод граждан. Уфа, 1991. С.69

⁸⁵ См.: Кобец Н.Г. Роль трудового коллектива профилактики правонарушений на производстве // Сов.гос. и право-1975, №3 С.29

⁸⁶ См.: С.С.Алексеев Общая теория права. Т.2 – М., Юрид. лит. 1982. С.9-24

⁸⁷ См.: В.Д. Ардашкин, Упом. соч., С.9

Правообразование, правотворчество и правоосуществление происходят под воздействием всего общества, всех его элементов в их единстве. Структуру общества образуют ряд комплексов (экономический, социальный, политический, духовный, правовой, управленческий и др.). Эти комплексы являются системным образованием, имеющим три основных уровня действия: общесоциальный (общество в целом); региональные (республики, края, области, города, районы и проч.); групповые (семья, трудовой коллектив, общественные объединения и т.п.).

На первом этапе (правообразование) под воздействием всей системы в ходе социального развития возникают новые общественные отношения, приобретающие массовый характер. В этой связи постепенно складываются новые правила поведения, которые большинством людей признаются и принимаются.

Государство на этом этапе, действуя различными методами, может способствовать развитию новых, нужных обществу отношений, препятствовать возникновению отношений вредных, препятствующих социальному развитию. При этом государство использует главным образом не правовые средства (экономические, политические, организационные, идеологические и др.). Но имеет место и правовое воздействие, поскольку соответствующее влияние оказывается и уже существующими нормами права, признавая вновь возникающие правила поведения в качестве правовых.

На втором этапе (правотворчество) компетентные государственные органы (или иные организации по полномочию государства) создают нормативные правовые акты и тем самым окончательно закрепляют правовой характер указанных правил. При этом на лиц, вносящих соответствующие предложения, готовящих проекты этих актов, участвующих в их обсуждении и доработке, принимающих их, действует та же система факторов, на всех ее уровнях. Включает она и государственное воздействие в различных формах.

Следует отметить, что не все нормы права при их формировании проходят оба указанных этапа. Так, в отраслях права, в которых не допускается аналогия (например, в уголовном праве) реальные правоотношения могут возникнуть только после официального принятия соответствующих правовых норм. Поэтому этапы правообразования и правотворчества сливаются, и особое значение приобретает правосознание субъектов, участвующих в правотворческом процессе.

На третьем этапе (осуществления норм права) под воздействием системы указанных факторов происходит фактическое осуществление правовых предписаний и требований в деятельности (поведении) субъектов права. На этой стадии большое значение имеют разнообразные формы и средства государственного влияния. В их числе можно указать на правовые (включая правовой контроль и надзор государственных органов) и не правовые (правовое и нравственное воспитание, создание благоприятных экономических и иных условий и др.).

Таким образом, под механизмом государственно-правовой охраны следует понимать деятельность государства по созданию системы факторов, обеспечивающих реализацию неуклонного выполнения участниками правоотношений установленных законом требований, предупреждению влияния негативных факторов на деятельность субъектов права, созданию эффективного контроля для осуществления целей и задач демократического общества.

Как уже отмечалось, эта система является многоуровневой, имеет упорядоченную иерархическую структуру, факторы (экономические, социальные, политические, правовые, идеологические, психологические, организационные) взаимодействующие между собой и конечный результат (характер поведения субъекта), который «в каждом случае определяется совокупным влиянием многих факторов, относящихся к различным

социальным уровням и связанных между собой сложными причинными, функциональными и иными зависимостями».⁸⁸

Анализируя положение, сложившееся в России в настоящее время, можно сказать, что переход к новому экономическому укладу позволил пересмотреть отношения к интеллектуальной собственности, применить опыт ее использования в других странах. В настоящее время объекты творческой деятельности рассматриваются как товар, имеющий стоимость, создателям которых принадлежит исключительное и абсолютное право на их владение, использование и распоряжение.

К сожалению, современное состояние России не позволяет предоставить нормальные возможности для развития искусства, науки, техники. Невостребованность труда интеллигенции, помимо нанесения ущерба в производственно-технической и культурной сфере России, привела к так называемой «утечке мозгов», когда уникальные специалисты были вынуждены отбыть в другие государства и успешно трудиться на их благо.

Каким образом экономические факторы влияют на эту область можно привести такой пример: группа московских ученых во главе с членом-корреспондентом Российской академии наук Борисом Бабаяном завершила работу над проектом самого быстрого в мире микропроцессора «Эльбрус – 2000». Первые же испытания показали, что компьютеры с «Эльбрусом» способны работать в полтора-три раза быстрее новейших разработок американской компании Интел, которая является признанным лидером на мировом рынке микропроцессоров. «Перед электронными фирмами открылась возможность создания персональных компьютеров, по своим размерам и даже цене таких же, как ныне существующие, но в сотни раз более мощных, иметь вдвое меньшее энергопотребление, размеры и себестоимость. Для изготовления образца требуется \$40 млн. Однако

⁸⁸ См. В.С.Афанасьев Обеспечение социалистической законности: вопросы

переговоры с рядом фирм закончились безрезультатно, т.к. Интел практически монополюно контролирует рынок в этом секторе, в создание нового процессора уже вложены миллионы долларов. Скоро появятся новые образцы, которые будут вполне работоспособны. И весь мир будет вынужден покупать процессор фирмы Интел».⁸⁹

В области авторского права, не смотря на достаточно обширное законодательство в области интеллектуальной собственности, влияние таких юридических факторов, как пробелы в праве, недостаточная детализация правовых предписаний, неготовность соответствующих государственных органов к осуществлению контроля за такого рода деятельностью, правовой нигилизм в обществе, отсутствие судебной практики приводят к нарушениям прав авторов.

Так, при практическом применении статей 146 «Нарушение авторских и смежных прав» и 147 «Нарушение изобретательских и патентных прав» УК РФ возникает вопрос о понятии крупного ущерба, так как закон не определяет его размер. В этом вопросе нет единства в самом понимании ущерба, «должен ли трактоваться ущерб как прямые убытки обладателя исключительных прав, или как любые его потери, включая упущенную выгоду»⁹⁰. Что соответственно влияет и на применяемое к нарушителю наказание.

В отношении обеспечения нормального, соответствующего праву, поведения субъектов такого вида правовых отношений и контроля со стороны государства за ними, необходимо отметить такие положительные моменты как установления правовых возможностей для реализации творческого потенциала общества, создания системы государственных

тсории и практики. Дисс. доктора юрид. наук М., 1987 С.128

⁸⁹ См.: Коммерсантъ. Власть №9 1999 С.36-37

⁹⁰ См.: А.П.Сергеев Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М. С.444-445

органов, функцией которых является как контроль, так и защита прав создателей интеллектуальной продукции, активное сотрудничество в этой области с другими странами. К отрицательным факторам можно отнести отсутствие практики применения вновь созданного законодательства, неподготовленность сотрудников этих органов для решения подобных задач.

Таким образом, для успешного решения задач в области охраны интеллектуальной собственности, государство на основании законодательного признания исключительности и абсолютности права на результаты творческой деятельности,⁹¹ учитывая неблагоприятные и используя благоприятные факторы обеспечивает нормальное развитие и функционирование общественных отношений, возникающих по поводу объектов интеллектуальной собственности.

⁹¹ См.: ч.1 ст.44 Конституции РФ

1.3. Субъекты охранительной деятельности и их роль в механизме.

Под охраной общественных отношений понимается обеспечение нормального, т.е. соответствующего установленному правом порядку, развития правовых отношений в сфере интеллектуальной собственности. Роль государства в реализации прав и свобод заключается в установлении правовой регламентации в этой сфере общественных отношений; устранении возникших препятствий для их использования; контроль над правовыми отношениями, возникающими в сфере создания и использования результатов творческой деятельности, в том числе и с помощью общественных организаций; разрешением возникающей коллизии законным путем. Для успешного разрешения этих вопросов и контроля за их осуществлением государственные органы Российской Федерации наделены соответствующей компетенцией.

Так, в соответствии с ст.71 Конституции РФ, правовое регулирование интеллектуальной собственности находится в ведении Российской Федерации. Содержание предметов ведения Российской Федерации сформулировано в виде сфер деятельности Федерации, ее прерогатив, объектов, определенных видов деятельности или их части (например, федеральная собственность), а также полномочий Федерации - в тех случаях, когда речь идет об определении статуса (например, государственной границы), установлении (судоустройства), охраны правовых отношений (например, интеллектуальная собственность), осуществляемом только федеральной государственной властью. Согласно ч.1 ст. 11 Конституции России «государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации». И в принципе только федеральные органы

государственной власти, перечисленные в ч.1 ст. 11 Конституции России, могут обладать полномочиями по этим предметам ведения⁹² и являться субъектами охранительной деятельности в сфере интеллектуальной собственности.

В ч.1 ст.44 Конституции РФ закреплено, что «Каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом». Таким образом, следуя общепризнанным принципам и нормам международного права, государство относит к числу важнейших прав граждан России право на свободу во всех сферах творческой деятельности. Под которой понимается «создание культурных ценностей и их интерпретация»⁹³. Творческий работник – «физическое лицо, которое создает или интерпретирует культурные ценности, считает собственную творческую деятельность неотъемлемой частью своей жизни, признано или требует признания в качестве творческого работника».⁹⁴

Понятие "преподавание" может рассматриваться как вид творческой деятельности в процессе воспитания и обучения. Свобода преподавания включает в себя право на свободу выбора и использования методик обучения и воспитания, учебных пособий и материалов, учебников, методов оценки знаний обучающихся.

Несомненно, что интеллектуальная собственность связана с творчеством, которое можно понимать как процесс творческой деятельности и ее результат, облеченный в конкретную объективную форму.

⁹² Научно-практический комментарий к Конституции РФ // Отв. редактор Лазарев И.И. М., 1997. С. 43

⁹³ См.: Ст.3 Основ законодательства Российской Федерации о культуре от 9 октября 1992 г. Ведомости Верховного Совета РФ, 1992, N 46, ст. 2615

⁹⁴ Там же

К объектам интеллектуальной собственности, согласно п. 8 ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) от 14 июля 1967 года относятся: литературные, научные и художественные произведения, исполнительская деятельность артистов, звукозапись, радио – и телевизионные передачи, изобретения во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям, защита от недобросовестной конкуренции. Специального закона об охране всех объектов интеллектуальной собственности в России нет. Это связано и с традициями законодательной деятельности в нашей стране до 1993 г.; с неопределенностью самого понятия; с разногласиями по поводу предмета правового регулирования и объектов интеллектуальной собственности среди ученых-юристов.⁹⁵ Решение данного вопроса находится в той плоскости, что законодателю либо нужно будет создавать совершенно новое законодательство об интеллектуальной собственности, отказавшись в этой сфере от авторского и патентного права, либо сохранение исторически сложившихся ветвей гражданского законодательства - авторского и патентного, с одновременным отказом от несвойственного российскому праву самостоятельного законодательства об интеллектуальной собственности.

Реализация провозглашенных положений в отраслевом законодательстве возложена на Федеральное Собрание РФ, являющееся, согласно ст.94 Конституции, представительным и законодательным органом Российской Федерации, состоящее из двух палат. «Совет Федерации и Государственная

⁹⁵ См., например, Дозорцев В.А. Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское право. Патентное право. Сборник нормативных актов. М., 1994. С. 18-21

Дума образуют комитеты и комиссии»,⁹⁶ которые разрабатывают и обсуждают законопроекты и проекты иных актов палаты или Федерального Собрания, готовя их к рассмотрению на пленарных заседаниях палат либо реализуя высказанные палатами замечания. Статус комитетов и комиссий палат Федерального Собрания регулируется Регламентами палат.

Так, ст.20 Регламента Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации⁹⁷ предусматривает образование Комитета Государственной Думы по образованию и науке; Комитета Государственной Думы по экономической политике; Комитета Государственной Думы по безопасности; Комитета Государственной Думы по информационной политике и связи; Комитета Государственной Думы по конверсии и наукоемким технологиям. В соответствии со ст.15⁹⁸, в Совете Федерации действуют следующие комитеты: по вопросам безопасности и обороны; по вопросам экономической политики; по науке, культуре, образованию, здравоохранению и экологии.

Деятельность этих комитетов имеет прямое отношение к объектам интеллектуальной собственности. Так, согласно ст.17 Регламента Совета Федерации, Комитет Совета Федерации по вопросам безопасности и обороны «готовит заключения по принятым Государственной Думой федеральным законам по вопросам о защите государственной, служебной или иной охраняемой законом тайны». Ст. 20 определяет компетенцию Комитета Совета Федерации по вопросам экономической политики, который «готовит заключения по принятым Государственной Думой федеральным законам по вопросам защиты экономических интересов страны и прав потребителей, промышленной ... политики, развития конкуренции и деятельности естественных монополий». А Комитет Совета Федерации по науке, культуре,

⁹⁶ См.: Конституция РФ ст.101 ч.3

⁹⁷ СЗ РФ. 1998 г., N 7, ст. 801

⁹⁸ СЗ РФ, 1996, N 16, ст. 1774

образованию, здравоохранению и экологии, в соответствии со ст.24 Регламента, «готовит заключения по принятым Государственной Думой федеральным законам в области образования, науки, научно-технической политики, научно-технического прогресса, охраны интеллектуальной собственности, наукоемких технологий, культуры, информационной политики».⁹⁹

Федеральным Собранием в области охраны права интеллектуальной собственности был принят ряд нормативно-правовых актов. Это Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" от 9 июля 1993 г. N 5351-I,¹⁰⁰ Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3526-1 "О правовой охране топологий интегральных микросхем",¹⁰¹ Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных",¹⁰² Закон РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации"¹⁰³. А также Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3517-1¹⁰⁴, Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров"¹⁰⁵,

⁹⁹ СЗ РФ, 1996, N 16, ст. 1774

¹⁰⁰ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

¹⁰¹ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2328

¹⁰² Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2325

¹⁰³ Собрание законодательства Российской Федерации от 12 июня 1995 г., N 24, ст. 2256

¹⁰⁴ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

¹⁰⁵ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2322

Закон РФ от 6 августа 1993 г. N 5605-1 «О селекционных достижениях»¹⁰⁶. В настоящее время продолжается работа над 3 частью Гражданского Кодекса РФ, которая должна заменить Основы Гражданского законодательства Союза ССР и республик и в вопросах регулирования и охраны права интеллектуальной собственности.

Президент России, согласно ст.80 Конституции является главой государства и гарантом прав и свобод человека и гражданина, определяет направления политики государства. Президент реализует свои конституционные полномочия в форме посланий Федеральному Собранию, в проектах законов, представляемых Парламенту, предложениях о разработке тех или иных законов, а также в указах.

Так, в Послании Президента РФ от 30 марта 1999 г. «Россия на рубеже эпох» (О положении в стране и основных направлениях политики Российской Федерации)¹⁰⁷, отмечается, что «приоритетами государственной политики должны стать защита результатов интеллектуальной деятельности, стимулирование создания, внедрения и правовой охраны новейших технологий. Затраты на проведение такой работы на порядок ниже, чем потери от нелегального использования интеллектуальной собственности, принадлежащей Российской Федерации. Только внедрение изобретений в области военного, специального и двойного назначения могло бы дать государству прибыль, превышающую 1 млрд. долларов в год. Для России - это реальный шаг к повышению ее конкурентоспособности».

В области охраны результатов творческой деятельности изданы соответствующие акты. Это Указы Президента РФ «О государственной

¹⁰⁶ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации, 9 сентября 1993 г., N 36, ст. 1436

¹⁰⁷ Российская газета от 31 марта 1999 г.

политике в области охраны авторского права и смежных прав»¹⁰⁸, «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения»¹⁰⁹, Указ Президента РФ от 14 мая 1998 г. N 556 «О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения»¹¹⁰, Указ Президента РФ от 11 сентября 1997 г. N 1008 «О Российском агентстве по патентам и товарным знакам»¹¹¹ и др.

Нельзя не упомянуть органы, действующие при Президенте. Это Комиссия по правам человека при Президенте Российской Федерации,¹¹² Совет при Президенте Российской Федерации по культуре и искусству, который является постоянно действующим консультативным органом, информирующим Президента Российской Федерации о процессах, происходящих в области культуры и искусства, и обеспечивающим взаимодействие Президента Российской Федерации с организациями и деятелями культуры и искусства. Основными задачами Совета являются: «подготовка предложений Президенту Российской Федерации по определению направлений государственной политики в области культуры и искусства и конкретных мер по ее реализации; участие в подготовке и

¹⁰⁸ Указ Президента РФ от 7 октября 1993 г. N 1607. Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации от 11 октября 1993 г., N 41, ст. 3920

¹⁰⁹ Указ Президента РФ от 5 декабря 1998 г. N 1471. Собрание законодательства Российской Федерации от 7 декабря 1998 г., N 49, ст. 6016

¹¹⁰ Указ Президента РФ от 14 мая 1998 г. N 556. Российская газета от 19 мая 1998 г

¹¹¹ Собрание законодательства Российской Федерации от 15 сентября 1997 г., N 37, ст. 4267

¹¹² Указ Президента РФ от 18 октября 1996 г. N 1457. Собрание законодательства Российской Федерации от 21 октября 1996 г., N 43, ст. 4886.

экспертизе проектов указов и распоряжений Президента Российской Федерации по вопросам культуры и искусства; участие в подготовке проектов федеральных законов по вопросам культуры и искусства, вносимых Президентом Российской Федерации в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации в порядке законодательной инициативы, а также экспертиза проектов федеральных законов и иных нормативных правовых актов по указанным вопросам; а также подготовка предложений Президенту Российской Федерации о заключении межгосударственных соглашений (договоров) по вопросам культуры и искусства»¹¹³.

Основной задачей Судебной палаты по информационным спорам¹¹⁴ является содействие Президенту РФ в эффективной реализации им конституционных полномочий гаранта закрепленных Конституцией РФ прав, свобод и законных интересов в сфере массовой информации (п.2). Указанная задача конкретизируется в функциях Судебной палаты. Она призвана «обеспечивать реализацию демократических принципов в сфере массовой информации, в частности достоверность и объективность сообщений в средствах массовой информации, соблюдения равноправия, осуществление принципа политического плюрализма» и т.п. Судебная палата время от времени высказывает свое мнение и по вопросам, связанным с толкованием действующего авторского законодательства применительно к деятельности средств массовой информации¹¹⁵. Учитывая важность затрагиваемых

¹¹³ Указ Президента РФ от 14 октября 1996 г. N 1434. Собрание законодательства Российской Федерации от 21 октября 1996 г., N 43, ст. 4878.

¹¹⁴ Указ Президента РФ от 31.12.93. Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1994. №6. Ст.434

¹¹⁵ См., напр.: О правовой природе программ теле- и радиопередач, публикуемых в периодических изданиях: Рекомендация Судебной палаты по информационным спорам при Президенте РФ от 19 мая 1994 г. №2 // Российская газета. 1994. 28 мая; О правовой природе материалов ИТАР-ТАСС: Рекомендация Судебной палаты по информационным спорам при

вопросов, необходимо иметь ясное представление о юридической природе и характере даваемых Судебной палатой разъяснений.

В соответствии с п.8 Положения Судебная палата разрешает споры и иные дела, возникающие в сфере деятельности средств массовой информации, кроме тех, которые отнесены законом к компетенции судов Российской Федерации. Судебная палата выносит по рассматриваемым ею спорам и иным делам решения, которые являются окончательными (ст.10 Положения), а также рекомендации, экспертные заключения и заявления (п.30).

К сожалению, Положение о Судебной палате не содержит четкого определения понятия «информационный спор» и не раскрывает юридическую природу актов, принимаемых Судебной палатой. Однако анализ правового статуса Судебной палаты позволяет прийти к выводу, что она является «своего рода экспертным органом при Президенте РФ. Решения и иные правовые акты, принимаемые Судебной палатой, в том числе и те из них, в которых дается толкование действующего законодательства об авторском праве, носят рекомендательный характер».¹¹⁶ Правом же разрешать авторско-правовые споры между конкретными заинтересованными лицами Судебная палата вообще не обладает, так как подобные споры относятся к компетенции судебных органов РФ. Исходя из этого, она была ликвидирована Указом Президента РФ «Об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Президента РФ в связи с формированием Администрации Президента РФ».¹¹⁷

Защищая права и свободы человека и гражданина, Президент в своей деятельности опирается на Правительство Российской Федерации, которое в

Президенте РФ от 19 октября 1994 г. №4 // Российская газета. 1994. 22 октября и др.

¹¹⁶ См.: А.П.Сергеев Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1999. С. 434

¹¹⁷ Собрание законодательства Российской Федерации от 04.09.2000 г. №36 ст. 3636

силу ст.110 Конституции осуществляет исполнительную власть Российской Федерации и также обязано осуществлять меры по обеспечению прав и свобод граждан. Правительство, реализуя исполнительную власть, должно выполнять и проводить в жизнь положения Конституции и федеральных законов. Так, в соответствии со ст.114 Конституции РФ Правительство Российской Федерации обеспечивает проведение в Российской Федерации единой государственной политики в области культуры, науки, образования, осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью. В законах зачастую не только определяется компетенция Правительства в соответствующей сфере, но и даются ему определенные поручения. К компетенции Правительства РФ в соответствии с Патентным законом РФ¹¹⁸ отнесено решение важных вопросов. Таких как определение правового статуса Федерального фонда изобретений России (ст.9), Утверждение Положения о патентных поверенных (п.3 ст.15), установление видов, размера и сроков уплаты патентных пошлин (ст.33) и др.

Согласно ст.12 Федерального конституционного закона от 17.12.1997 г. N 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации»¹¹⁹ Правительство Российской Федерации руководит работой федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти и контролирует их деятельность и может создавать для осуществления своих полномочий свои территориальные органы и назначать соответствующих должностных лиц.

Для решения задач по охране права интеллектуальной собственности Правительство РФ на основании законодательства и в пределах своей

¹¹⁸ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

¹¹⁹ Собрание законодательства Российской Федерации от 22 декабря 1997 г., N 51, ст. 5712

компетенции издает нормативно-правовые акты (ст.23) и образует органы исполнительной власти. Такие органы государства непосредственно призваны обеспечить состояние правомерной реализации прав и свобод граждан в этой сфере.

Прежде всего, это Министерство юстиции, на которое возложена реализация государственной политики в области правовой защиты интеллектуальной собственности¹²⁰. Для чего в его структуре создан Департамент, выполняющий, в соответствии с Указом Президента¹²¹, функции Российского агентства по патентам и товарным знакам. Главными задачами его являются разработка предложений по формированию государственной политики в своей области; обеспечение осуществления охраны объектов промышленной собственности, авторского права и смежных прав, официальной регистрации программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем. Также информационная и издательская деятельность в области охраны объектов промышленной собственности, авторского права и смежных прав, правовой охраны программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем; осуществление в установленном порядке международного сотрудничества и обеспечение выполнения международных обязательств Российской Федерации; содействие созданию условий для развития в Российской Федерации научно-технического, художественно-конструкторского и иного творчества.

Департамент в соответствии с возложенными на него задачами осуществляет исполнительные, контрольные, разрешительные,

¹²⁰ Указ Президента РФ от 2 мая 1996 г. N 642 "О мерах по развитию органов юстиции Российской Федерации". Собрание законодательства Российской Федерации от 6 мая 1996 г. N 19, ст. 2259

¹²¹ Указ Президента РФ от 25 мая 1999 г. N 651 «О структуре федеральных органов исполнительной власти». Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. №22. Ст. 2727

регулирующие и организационные функции. Они осуществляются в области охраны объектов промышленной собственности (изобретения, промышленные образцы, полезные модели, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров), правовой охраны программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем. А также в области авторского права и смежных прав, в том числе по вопросам совершенствования законодательства, международного сотрудничества и взаимодействия с общественными организациями.¹²²

В соответствии с концепцией реформы патентной системы России ее неотъемлемой частью должен быть стать Патентный суд РФ, который должен был стать независимой и конечной инстанцией при решении патентно-правовых споров. Такая идея нашла отражение в проектах законов, вносимых для обсуждения в Федеральное Собрание, где не получила поддержки у законодателей¹²³. Вместо него, в соответствии с Патентным законом¹²⁴ и Законом РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», появилась Высшая патентная палата. Статус, полномочия и порядок формирования которой должны быть определены специальным законом. Создание которого предусматривалось постановлением Верховного Совета РФ «О введении в действие Патентного закона РФ»¹²⁵. Предполагалось, что решения Высшей патентной палаты

¹²² Положение о Российском агентстве по патентам и товарным знакам Постановление Правительства РФ от 19 сентября 1997 г. N 1203 Собрание законодательства Российской Федерации от 29 сентября 1997 г., N 39, ст. 4541

¹²³ Мещеряков В.А. Патентные споры в России. Кто поставит точку? // Патенты и лицензии. 1996. №9. С.7-14

¹²⁴ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

¹²⁵ Постановление ВС РФ от 23 сентября 1992 г. N 3518-1 «О введении в действие Патентного закона Российской Федерации» Ведомости Съезда

должны быть окончательными и сама она будет органом, независимым от Патентного ведомства РФ¹²⁶. В настоящее время такой закон не принят, а деятельность Высшей патентной палаты регламентирована Постановлением Правительства РФ от 30 марта 1998 г. N 367 «Об образовании Высшей патентной палаты Российского агентства по патентам и товарным знакам»¹²⁷. В котором Высшая патентная палата Российского агентства по патентам и товарным знакам признана в качестве «постоянно действующего коллегиального органа Российского агентства по патентам и товарным знакам» (п.1), т.е. не независимая, а контрольная инстанция в составе ведомства. Что и было признано судебной практикой, где указанный орган является «административным органом по защите нарушенных прав, поскольку к системе судов не относится»¹²⁸. Это обусловлено и тем, что согласно Конституции РФ судебную власть осуществляют Конституционный суд (ст.125), Верховный суд (ст. 126), Высший арбитражный суд (ст. 127), создание каких-либо других судов, включая и Патентный, не предусмотрено. Также, закрепление в Конституции (ст.46) и в Законе «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»¹²⁹ право граждан на обжалование в суд любых действий и решений органов исполнительной власти, сделало излишней идею об окончательности решений по вопросам патентной охраны. По мнению А.П.Сергеева, для успешного решения проблемы охраны интеллектуальной собственности судебной властью необходимо либо создание специального Патентного суда, либо создание специализированных судебных коллегий в составе Верховного

народных депутатов и Верховного Совета Российской Федерации от 22 октября 1992 г., N 42, ст. 2320

¹²⁶ А.П.Сергеев. Право интеллектуальной собственности в РФ. М.: 1999. С.456-457

¹²⁷ Собрание законодательства Российской Федерации от 6 апреля 1998 г., N 14, ст. 1596

¹²⁸ См.: Бюллетень Верховного Суда РФ. 1995. №1. С.11

и Высшего арбитражного судов, либо выполнение этих функций оставить в ведении общих и арбитражных судов. При этом последний вариант, с его точки зрения, наименее предпочтителен¹³⁰.

Следует согласиться с первым вариантом. Так как, помимо увеличения эффективности производства, которое происходит благодаря внедрению продуктов интеллектуальной деятельности в промышленность, повышения уровня культуры, обусловленное развитием творчества, на формирование правового сознания непосредственное влияние оказывает степень и реальность охраны интеллектуальной собственности. Что может обеспечить профессиональный специализированный орган судебной власти. Этапы формирования которого, исходя из сложившейся в России в настоящее время ситуации, соответствовали бы предложенным вариантам. Нереально в настоящее время создание судебного органа, разрешающего вопросы охраны права интеллектуальной собственности и из-за отсутствия кадров, и из-за финансирования судебной власти, и из-за отсутствия юридического основания для его деятельности. Поэтому поэтапный вариант решения проблемы представляется достаточно обоснованным.

Основными задачами Межведомственной комиссии по вопросам охраны и использования объектов промышленной собственности¹³¹ являются разработка предложений по формированию государственной политики в области правовой охраны и использования объектов промышленной собственности и селекционных достижений и координация действий федеральных органов исполнительной власти по реализации

¹²⁹ Собрание законодательства РФ. 1995. №51. Ст. 4970

¹³⁰ А.П.Сергеев. Право интеллектуальной собственности в РФ. М.: 1999. С.459-460

¹³¹ Постановление Правительства РФ от 23 ноября 1998 г. "Об утверждении Положения о Межведомственной комиссии по вопросам охраны и использования объектов промышленной собственности и ее состава" N 1366.

государственной политики в этой области. На Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения¹³² возложены обязанности ведения единого реестра результатов интеллектуальной деятельности; контроля за использованием результатов интеллектуальной деятельности, вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот и организация их учета; подготовка решений об ограничении доступа к сведениям, относящимся к результатам интеллектуальной деятельности; обеспечение правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, в том числе получение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Учет и ведение реестра результатов интеллектуальной деятельности должен был вести Федеральный фонд изобретений России, образование которого предусмотрено ст.9 Патентного закона РФ¹³³. Еще раньше идея создания такой организации была предусмотрена Законом СССР «Об изобретениях в СССР»¹³⁴, согласно которому эти функции были поручены Государственному фонду изобретений СССР. Необходимость образования подобной организации подтверждается и мировым опытом.

Так, во Франции успешно функционирует Национальное агентство по организации использования результатов научных исследований, задачами которого являются поиск и отбор наиболее эффективных изобретений,

Собрание законодательства Российской Федерации от 30 ноября 1998 г., N 48, ст. 5934

¹³² Постановление Правительства РФ от 29 сентября 1998 г. N 1132 «О первоочередных мерах по правовой защите интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения» Собрание законодательства Российской Федерации от 5 октября 1998 г., N 40, ст. 4964

¹³³ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации" N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

¹³⁴ Ведомости Верховного Совета СССР. 1991. №25. Ст.703

обеспечение их надежной правовой охраны, финансирование работ по внедрению и организации использования изобретений и др. Подобные задачи в Великобритании выполняет Национальная корпорация по развитию исследований, в США действуют директива Президента от 23 января 1950 г. №10096 и Меморандум и заявление Правительства от 10 октября 1963 г., согласно которым федеральные министерства осуществляют аналогичные функции.¹³⁵

В целях обеспечения условий для ведения дел по получению и поддержанию в силе охранных документов Российской Федерации на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, создан институт патентных поверенных.¹³⁶ Патентный поверенный – специалист, оказывающий квалифицированную помощь в ведение дел о выдаче патентов на объекты промышленной собственности и решения иных патентно-правовых вопросов на основании специальных знаний как в соответствующей области науки и техники, так и в сфере права. Хотя и раньше можно было пользоваться услугами других лиц в патентных отношениях в соответствии с институтом представительства, впервые это положение законодательно закреплено.

Прокуратура РФ, которая осуществляет «от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации»¹³⁷ в целях

¹³⁵ См.: Голованев Н.М., Лынный Н.В. Каким быть Государственному фонду изобретений СССР // Вопросы изобретательства. 1990. №11. С.2-4

¹³⁶ Постановление Правительства РФ от 12 февраля 1993 г. «Об утверждении Положения о патентных поверенных» N 122. Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации, 15 февраля 1993 г., N 7

¹³⁷ Федеральный закон от 17 ноября 1995 г. N 168-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О прокуратуре Российской Федерации» Собрание законодательства Российской Федерации, 20 ноября 1995 г., N 47, ст. 4472

обеспечения верховенства закона, единства и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, охраняет интересы общества и государства. Для чего Прокуратура Российской Федерации осуществляет надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, органами контроля, их должностными лицами, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций. Также в ведении Прокуратуры, в соответствии со ст.126 УПК РФ, находится проведение предварительного следствия по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных статьями 146 «Нарушение авторских и смежных прав» и 147 «Нарушение изобретательских и патентных прав» Уголовного кодекса РФ.¹³⁸ Что также обеспечивает и профилактику данного вида правонарушений.

На Министерство внутренних дел Российской Федерации (МВД России), являющееся федеральным органом исполнительной власти, возложены обязанности осуществления в пределах своих полномочий государственного управления в сфере защиты прав и свобод человека и гражданина, охраны правопорядка, обеспечения общественной безопасности.¹³⁹

Обеспечение экономической безопасности, соответственно и охраны интеллектуальной собственности как составляющей производственный и

¹³⁸ Собрание законодательства Российской Федерации, 17 июня 1996 г., N 25, ст. 2954

¹³⁹ Указ Президента РФ от 18 июля 1996 г. N 1039 «Об утверждении Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации». Собрание законодательства Российской Федерации, 22 июля 1996 г., N 30, ст. 3605

культурный потенциал государства, выполняют налоговые¹⁴⁰ и таможенные¹⁴¹ органы России.

К субъектам охраны права интеллектуальной собственности относятся и организации, созданные обладателями таких прав. Они, как и все граждане России, имеют право объединяться в общественные организации. К ним относится, прежде всего, Всероссийское общество изобретателей и рационализаторов. Фактически оно существовало с 1958 г., юридически же было оформлено в 1991 г., когда на Учредительном съезде ВОИС был принят его Устав.¹⁴² Согласно которому задачами Общества, в частности, являются «создание организационных, экономических и правовых условий для проявления и реализации творческих возможностей членов Общества; охрана прав и интересов членов Общества в сфере их технического творчества».

В соответствии с Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах»¹⁴³ для обеспечения имущественных прав «авторов, исполнителей, производителей фонограмм и иных обладателей авторских и смежных прав в случаях, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднительно (публичное исполнение, в том числе на радио и телевидении, воспроизведение произведения путем механической, магнитной и иной записи, репродуцирование и другие случаи), могут создаваться организации, управляющие имущественными правами указанных лиц на коллективной основе».

¹⁴⁰ Закон РФ от 24 июня 1993 г. N 5238-1 "О федеральных органах налоговой полиции " Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ от 22 июля 1993 г., N 29, ст. 1114

¹⁴¹ Таможенный кодекс РФ от 18 июня 1993 г. №5221-1. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 5 августа 1993 г., №31, ст. 1224

¹⁴² Вопросы изобретательства. 1991. №8. С.61

¹⁴³Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

Такие организации создаются непосредственно обладателями авторских и смежных прав и действуют в пределах полученных от них полномочий на основе устава, утверждаемого в порядке, установленном законодательством. Они создаются непосредственно обладателями авторских и смежных прав и действуют в пределах полученных от них полномочий на основе устава, утверждаемого в порядке, установленном законодательством.

Коллективное управление авторскими правами – новое для российского права юридическое явление. Ранее действовавшее законодательство создания подобных организаций не предусматривало. Функции по регистрации публично исполняемых произведений, сбору и выплате гонорара за их использование выполнялось Всесоюзным агентством по авторским правам, в последующем – Российским агентством интеллектуальной собственности (РАИС). В соответствии с Указом Президента РФ №1607 «О государственной политике в области охраны авторских и смежных прав»¹⁴⁴ правопреемником РАИС стало Российское авторское общество, созданное для «управления имущественными правами авторов с целью реализации и защиты авторских прав». Прямое указание на РАО в Указе обусловлено тем, что при ликвидации РАИС без назначения его правопреемника неизбежно возникла ситуация, при которой произведения вообще остались бы без охраны. Наряду с РАО созданы и другие подобные организации. Например, Российская антипиратская организация (РАПО), членами которой являются киностудии США и держатели их лицензий, России (НТВ, ОРТ, РТР), Российский союз кинематографистов и Российская ассоциация видео. РАПО оказывает помощь правоохранительным органам при исследовании источников пиратской продукции, проводит экспертизы, обучает экспертов в

¹⁴⁴ Собрание Актов Президента и Правительства РФ от 11 октября 1993 г.

области видеопродукции. Некоммерческая организация «Ассоциация по борьбе с компьютерным пиратством» проводит экспертизы программного обеспечения, содействует правоохранительным органам в проведении рейдов по выявлению контрафактной продукции, информирует население о выпуске лицензионной компьютерной продукции.

Таким образом, для обеспечения свободы творчества граждан и контроля над созданием, использованием и внедрением объектов интеллектуальной собственности государство возлагает охрану на следующих субъектов:

- наделяет органы государственной власти и должностных лиц государства специальными полномочиями для охраны права интеллектуальной собственности (например, Федеральное Собрание РФ, Президент, Правительство, суды, министерства и т.д.);
- формирует специальные органы для выполнения этих задач (например, Совет при Президенте Российской Федерации по культуре и искусству, Межведомственная комиссия по вопросам охраны и использования объектов промышленной собственности Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения);
- юридически разрешает и не препятствует образованию и деятельности общественных организаций, охраняющих право интеллектуальной собственности (например, Всероссийское общество изобретателей и рационализаторов, Российское авторское общество и др.).

Роль органов внутренних дел в охране права интеллектуальной собственности будет рассмотрена в параграфе 2.3.

2.1 Нормативно-правовые основы регулирования охраны права интеллектуальной собственности.

Охрана отношений интеллектуальной собственности в Российской Федерации обеспечивается такими отраслями права, как конституционное, гражданское, административное уголовное и др. В качестве примера институтов можно выделить авторское право, смежные права, патентное право и т.д.¹⁴⁵

В соответствии с ч.4 ст.15 Конституции России «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы».

Конституция не содержит определения правовой системы Российской Федерации, поэтому при применении данного положения правоохранительные органы руководствуются теоретическими положениями. Д.А.Керимов предлагает следующее определение: «Система в праве – это объективное объединение (соединение) по содержательным признакам определенных правовых частей в структурно упорядоченное целостное единство, обладающее относительной самостоятельностью, устойчивостью и автономностью функционирования».¹⁴⁶ В данном случае автором высказана традиционная в юридической науке идея системы права. Д.А.Керимов развивает общую идею, характеризуя право как многосистемное образование, как «иерархию правовых систем», «создающих стройное здание системного правового целого от основания (системы многообразных правовых норм) через промежуточные «этажи» (системы институтов и отраслей права) к его вершине (системе права)».¹⁴⁷

¹⁴⁵ А.П.Сергеев Право интеллектуальной собственности в РФ. М., 1999. С.19-30

¹⁴⁶ Керимов Д.А. Философские проблемы права. М., 1972. С.325

¹⁴⁷ Там же. С.281-282

Источниками «общепризнанных принципов и норм международного права, в соответствии со ст.38 Статута Международного суда ООН являются: международные конвенции - как общие, так и специальные, - международный обычай как доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы, общие принципы права, признанные цивилизованными народами»¹⁴⁸.

Конституционный Суд Российской Федерации, как орган применяющий право, рассматривая конкретные дела, весьма часто обосновывал свои решения ссылками на общепризнанные принципы и нормы международного права, нормы международных договоров, в частности относящихся к правам и свободам человека, другие международно-правовые акты или общепризнанные международные нормы.¹⁴⁹

Со своей стороны Верховный Суд Российской Федерации, разъясняя вопросы применения Конституции Российской Федерации, несколько сузил источники, предписав, что «Судам при осуществлении правосудия надлежит исходить из того, что общепризнанные принципы и нормы международного права, закрепленные в международных пактах, конвенциях и иных документах (в частности, во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте о гражданских и политических правах, Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах), и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии

¹⁴⁸ Халид Эль Тахер Хамад Эль Том Международно-правовые аспекты охраны интеллектуальной собственности. Дисс.... канд. юрид. наук. М., 1999. С.30

¹⁴⁹ См. например, Постановление Конституционного Суда РФ от 4 марта 1997 г. N 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18 июля 1995 года «О рекламе». Вестник Конституционного Суда Российской Федерации, 1997 г., N 1. Постановление Конституционного Суда РФ от 28 апреля 1992 г. «По делу о проверке конституционности постановления Президиума Верховного Совета РСФСР от 3 февраля 1992 года N 2275-1 «О Всероссийском агентстве по авторским правам».

с ч.4 ст.15 Конституции Российской Федерации составной частью ее правовой системы».¹⁵⁰

А также международные договоры, участие в которых Российской Федерации оформлено, договоры Союза ССР, в отношении которых Российская Федерация стала правопреемником. В ч.3 ст.1 Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» говорится, что «Настоящий Федеральный закон распространяется на международные договоры, в которых Российская Федерация является стороной в качестве государства - продолжателя СССР»¹⁵¹.

Таким образом, охрана интеллектуальной собственности в международном праве «может быть обеспечена: путем введения условий о взаимной охране; путем заключения двухсторонних соглашений; путем участия в многосторонних международных конвенциях»¹⁵².

Первый путь не играет основополагающей роли в охране интеллектуальной собственности, применяется для охраны новых, пограничных объектов интеллектуальной собственности.¹⁵³

Двусторонние соглашения Российской Федерации заключены со всеми странами СНГ (например, Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Узбекистан о сотрудничестве в

Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 28 мая 1992 г., N 21, ст.1141

¹⁵⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия», Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, 1996 г., N 2, с. 1

¹⁵¹ Собрание законодательства Российской Федерации от 17 июля 1995 г. N 29, ст. 2757

¹⁵² Богуславский М.М. Международное экономическое право. М., 1986. С.56

¹⁵³ Там же.

области охраны промышленной собственности.¹⁵⁴ Также с другими странами. Это Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Норвегия о торговле и экономическом сотрудничестве,¹⁵⁵ Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Соединенных Штатов Америки о научно-техническом сотрудничестве, Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной Республики в области охраны прав интеллектуальной собственности.¹⁵⁶ Где в ст.1 устанавливается, что «в области охраны прав интеллектуальной собственности на основе принципов равенства и взаимной выгоды, стороны будут взаимно предоставлять эффективную охрану прав интеллектуальной собственности в соответствии с законодательством и правилами каждого из государств, а также в соответствии с международными договорами, участниками которых они являются».

Из соглашений, подписанных еще СССР, можно выделить такие как Соглашение между Правительством Союза Советских Социалистических Республик и Правительством Итальянской Республики о взаимной охране и использовании прав промышленной собственности, Соглашение между Правительством Союза Советских Социалистических Республик и Правительством Королевства Швеции о взаимной охране авторских прав,¹⁵⁷ Соглашение между Правительством Союза Советских Социалистических Республик и Правительством Французской Республики о взаимной охране и использовании прав промышленной собственности и с рядом других стран.

Наилучшие условия для обеспечения охраны права интеллектуальной собственности создаются при участии страны в международной системе

¹⁵⁴ Бюллетень международных договоров, 1996 г., N 1, С. 52

¹⁵⁵ Бюллетень международных договоров, 1997 г., N 1, стр. 66

¹⁵⁶ «Экономика и жизнь», 1996 г., N 27

¹⁵⁷ Собрание Постановлений Правительства СССР, 1986 г, отд. II, N 15, ст. 41

охраны. В настоящее время Россия участвует в таких основных конвенциях по охране авторского права, как Бернская Конвенция об охране литературных и художественных произведений¹⁵⁸; Всемирная конвенция об авторском праве,¹⁵⁹ Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм¹⁶⁰; Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники.¹⁶¹ Участие Российской Федерации в указанных конвенциях закреплено в Постановлении Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. N 1224 «О присоединении Российской Федерации к Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений в редакции 1971 года, Всемирной конвенции об авторском праве в редакции 1971 года и дополнительным Протоколам 1 и 2, Конвенции 1971 года об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм»¹⁶². Также Россия является участницей Соглашения о партнерстве и сотрудничестве, учреждающее партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны.¹⁶³ Соглашение ратифицировано Федеральным законом «О ратификации Соглашения о партнерстве и сотрудничестве, учреждающего партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и европейскими сообществами и

¹⁵⁸ Свод нормативных актов ЮНЕСКО, М., 1993 г., с. 367

¹⁵⁹ Авторское право: Нормативные акты. Национальное законодательство и международные конвенции / И.Силонов, Г.Сыроватский. М., 1998. С.372-382

¹⁶⁰ Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1979 г., вып. XXXIII, ст. 95

¹⁶¹ Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1991 г., вып. XLV, ст. 492

¹⁶² Российская газета от 30 ноября 1994 г.

¹⁶³ Бюллетень международных договоров, август 1998 г., N 8

их государствами-членами, с другой стороны»¹⁶⁴. А также связана Соглашением о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав,¹⁶⁵ которое подписано 11 государствами, ранее входившими в СССР.

В этих международно-правовых актах провозглашены такие общепризнанные принципы авторского права, как «свобода творчества; право авторства; закрепление права собственности авторов на их произведения; право на защиту от неправомерного использования их произведений; право на долю доходов от использования их произведений; неотчуждаемости личных неимущественных прав автора; сочетание личных интересов автора с интересами общества».¹⁶⁶

Эти принципы закреплены и в российском законодательстве об авторском праве и смежных правах. Например, Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах»¹⁶⁷ закреплены такие принципы, как право признаваться автором произведения (право авторства) (ст.15), признания, что за автором, в отношении его произведения принадлежат исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом (ст.16) и др.

Правовая охрана объектов промышленной собственности также основывается на участии России в соответствующих международных конвенциях. Прежде всего, это Конвенция по охране промышленной собственности,¹⁶⁸ Договор о патентной кооперации,¹⁶⁹ Мадридское

¹⁶⁴ Собрание законодательства Российской Федерации от 2 декабря 1996 г., N 49, ст. 5494.

¹⁶⁵ Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 1994, N 2

¹⁶⁶ Азбука авторского права. М., 1982. С.25

¹⁶⁷ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

¹⁶⁸ Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 1996, N 2

¹⁶⁹ Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1980 г., вып. XXXIV, Ст. 55

Соглашение о международной регистрации знаков,¹⁷⁰ Ниццкое Соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков,¹⁷¹ Евразийская Патентная конвенция¹⁷² и ряд других. В них заложены такие принципы, как «исключительное право на использование запатентованного объекта; соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя с одной стороны, и интересов общества, с другой; предоставление охраны тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными; охрана прав не только патентообладателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов; принцип национального режима; принцип приоритета».¹⁷³

Соответствующим образом эти принципы признаны и законодательством России. Например, ст.10 Патентного закона Российской Федерации¹⁷⁴ «Права и обязанности патентообладателя» говорит о том, что «Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца по своему усмотрению, если такое использование не нарушает прав других патентообладателей, включая право запретить использование указанных объектов другим лицам кроме случаев, когда такое использование в соответствии с настоящим Законом не является нарушением права патентообладателя».

¹⁷⁰ Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1978 г., вып. XXXII, Ст. 140

¹⁷¹ Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1989 г., вып. XLIII, с. 91

¹⁷² Собрание законодательства Российской Федерации от 13 мая 1996 г., N 20, ст. 2323

¹⁷³ А.П.Сергеев Право интеллектуальной собственности в РФ. М., 1999.С.24-27, 558

¹⁷⁴ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации" N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

В соответствии международно-правовыми актами, закрепившими определенные принципы, нормы охраны права интеллектуальной собственности, внутригосударственные нормативно-правовые акты должны им соответствовать. Так как «Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора» (ч.4 ст.15 Конституции РФ). Следовательно, исходя из смысла этой статьи, международные принципы, нормы, договоры обладают большей юридической силой, чем нормы внутреннего законодательства. Соотношение Конституции РФ, которая имеет высшую юридическую силу (ч.1 ст.15) на территории России, с упомянутыми выше международными актами разрешается в соответствии со ст.22 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»¹⁷⁵. Которая говорит о том, что если международный договор содержит правила, требующие изменений отдельных положений Конституции Российской Федерации, решение о согласии на его обязательность для Российской Федерации возможно в форме федерального закона только после внесения соответствующих поправок в Конституцию Российской Федерации или пересмотра ее положений в установленном порядке. Следовательно, международные договоры могут обладать приоритетом только в отношении законов и не могут иметь преимущества над конституционными нормами.

Приоритет норм международного права отражен и в отраслевом законодательстве. Так, ст.7 ГК РФ¹⁷⁶ «Гражданское законодательство и нормы международного права» содержит положение о том, что «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с

¹⁷⁵ Ведомости Федерального Собрания РФ, 1995, N 21, ст. 908

¹⁷⁶ Собрание законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г., N 32, ст. 3301

Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации». А «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора». Естественно, что данные положения распространяются и на отношения интеллектуальной собственности, охраняемые гражданским правом. Так, Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах»¹⁷⁷ в ст. 3 «Международные договоры» утверждается, что «Если международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в настоящем Законе, то применяются правила международного договора». Сам этот закон, по утверждению А.П.Сергеева, «процентом на девяносто совпадает с Типовым законом ВОИС об авторском праве и смежных правах».¹⁷⁸ В развитии этих положений Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Кодекс РСФСР об административных правонарушениях и Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»¹⁷⁹ было установлено, что «Смежные права иностранных физических и юридических лиц признаются на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации» (ст.3).

Таким образом, можно сделать вывод, что происходит структурная интеграция российского законодательства с международным, основанная на иерархии. Под которой понимается «принцип структурной организации

¹⁷⁷ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

¹⁷⁸ А.П.Сергеев Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1999. С.66

¹⁷⁹ Собрание законодательства Российской Федерации от 24 июля 1995 г., N 30

сложных многоуровневых систем, состоящий в упорядочении взаимодействий между уровнями в порядке от высшего к низшему. Каждый из двух или более уровней выступает как управляющий по отношению ко всем нижележащим и как управляемый, подчиненный по отношению к вышележащим»¹⁸⁰.

В юридической науке эта проблема получила достаточно разнообразное освещение. Преобладает взгляд на законодательство как на иерархию нормативно-правовых актов, в которой проявляются демократические принципы правотворчества и иерархия государственных органов.¹⁸¹ Иерархия нормативно-правовых актов признается обусловленной единством государственного руководства обществом, когда «осуществление каждой функции государства всеми звеньями его механизма представляет собой деятельность в согласованном единстве и не должна быть противоречивой».¹⁸² В связи с этим, иерархия определяется как «одна из наиболее общих и принципиальных закономерностей построения системы нормативных актов».¹⁸³

Также иерархия актов определяется как «принцип их построения, принцип правотворчества,¹⁸⁴ как «принцип четкого определения правотворческих полномочий и строгой иерархии нормативных актов на основе верховенства закона».¹⁸⁵ При этом имеется в виду, что акты нижестоящих органов

¹⁸⁰ Философский юридический словарь / Редкол.: С.С.Аверинцев, Э.А.Араб-Оглы, Л.Ф.Ильичев и др. М.: Сов. энциклопедия, 1989. С.208

¹⁸¹ Шебанов А.Ф. Форма советского права. М., 1968. С.197-201

¹⁸² Мицкевич А.В., Шебанов А.Ф. Демократизм советского правотворчества и его основные принципы // Ученые записки ВНИИСЗ. М., 1968, Вып.13

¹⁸³ Самощенко И.С. Иерархия и основы подразделения нормативных актов социалистического государства // Ученые записки ВНИИСЗ. М., 1968, Вып.15 С.4-7

¹⁸⁴ Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Социалистическое право. М., 1973. Т.4. С.372-373

¹⁸⁵ Там же, С.373

основываются на законе, т.е. исходят из его предписаний. Что и закреплено в Конституции РФ в ст.15.

Иерархия рассматривается как один из принципов формы права, образующих систему актов, «строгую иерархию в системе нормативно-правовых актов».¹⁸⁶ Имре Сабо пишет, что иерархия нормативных актов «определяется иерархией государственных органов, а не представляет собой систему, построенную при помощи формальной логики и выводящую право из самого себя».¹⁸⁷ Иерархия рассматривается как один из основных способов объективного объединения по содержательным признакам нормативных актов «в структурно упорядоченное единое целое».¹⁸⁸ Если значение правовых актов в механизме правового регулирования раскрывается лишь в контексте норм права,¹⁸⁹ то и значение законодательства должно раскрываться в связи с их ролью как способов организации системы права.

В курсе «Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Социалистическое право» указывается: «Подчиненность нормативно-правовых актов, верховенство в их системе конституции и законов страны, является не чем иным, как наделение акта вышестоящего органа, а, в конечном счете, – закона и конституции, большей юридической силой, чем актов нижестоящих органов. В правовой науке социалистических стран общепризнанно, что юридическая сила нормативного акта определяется ... прежде всего, тем, должен ли акт соответствовать каким-то другим актам,

¹⁸⁶ Шебанов А.Ф. Форма советского права. М., 1968. С.67-68

¹⁸⁷ Сабо И. Социалистическое право. М., 1964. С.162

¹⁸⁸ Керимов Д.А. Философские проблемы права. М., 1972. С.323,325,338,341-342

¹⁸⁹ Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М., 1966. С.122

первичен он (юридически) или вторичен, произведен от актов вышестоящих органов»¹⁹⁰.

А.Ф.Шебанов совершенно справедливо подчеркивает: «Различая внутреннюю и внешнюю форму права, нельзя, однако, противопоставлять их друг другу, отрывать одну от другой. Наоборот, следует подчеркивать, что внутренняя форма, то есть система права данного исторического типа, и существующие в обществе внешние формы выражения права тесно связаны между собой и влияют друг на друга»¹⁹¹.

В.И.Попова писала: «Соответствие выражает особый характер связи, когда акт нижестоящего органа издается на основе и во исполнение акта вышестоящего органа, опирается на него, конкретизирует и детализирует его, но по содержанию не может противоречить акту вышестоящего органа, должен ему полностью соответствовать»¹⁹². Автор утверждает, что «соподчиненность актов выражает свойство, присущее юридической силе, и зависит от того, какой орган издает правовой акт».¹⁹³

Проиллюстрировать такое построение законодательства можно на примере как авторского и смежных с ними прав, так и права промышленной собственности, а также других объектов интеллектуальной деятельности, охраняемой законом. Так, ст.38 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»¹⁹⁴ предусмотрено, что «производителю фонограммы в отношении его фонограммы принадлежат исключительные права на использование

¹⁹⁰Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Социалистическое право. М., 1973. Т.4. С.365

¹⁹¹ Шебанов А.Ф. Форма советского права. М.,1968. С.27

¹⁹² Попова В.И. Соотношение актов Совета Министров союзной республики с актами других государственного управления. Автореф. дисс.... д-ра юрид. наук. М., 1973. С.15

¹⁹³ Попова В.И. Соотношение актов органов государственного управления в СССР // Сов. гос-во и право 1972. №10 С.80

¹⁹⁴ Ведомости СНД Российской Федерации и ВС Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования фонограммы». Данное положение конкретизируется и детализируется Указом Президента РФ N 1471 «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения»¹⁹⁵, изданное в целях «реализации единой государственной политики в области интеллектуальной собственности и в соответствии с Законом Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». Установлено, что «выпуск для свободного обращения ввозимых на территорию Российской Федерации материальных носителей, используемых для воспроизведения в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения, осуществляется при условии выплаты участниками внешнеторговой деятельности - импортерами этих товаров - вознаграждения авторам произведений, исполнителям и производителям фонограмм за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения».

В соответствии с этим указом, были приняты Постановления Правительства РФ «О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г.»¹⁹⁶ и «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)».¹⁹⁷ Где утверждаются представленные Министерством культуры Российской Федерации и Государственным комитетом Российской Федерации по кинематографии

¹⁹⁵ Собрание законодательства Российской Федерации от 7 декабря 1998 г., N 49, ст. 6016

¹⁹⁶ Собрание законодательства Российской Федерации от 1 июня 1998 г., N 22, ст. 2476

¹⁹⁷ Собрание законодательства Российской Федерации от 20 мая 1996 г. N 21, ст. 2529

согласованные с Министерством юстиции Российской Федерации, Союзом кинематографистов Российской Федерации, Российским авторским обществом и творческими союзами минимальные размеры ставок и те, кто имеет право на их получение. Вознаграждение в таких случаях выплачивается: исполнителям за использование исполнения (постановки) путем передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю; за воспроизведение и иное использование исполнения (постановки), включенного в фонограмму; за воспроизведение, в том числе на промышленных изделиях, исполнения (постановки), включенного в аудиовизуальное произведение, программу интерактивного типа («мультимедиа») для электронно-вычислительных машин, сдачу экземпляров аудиовизуального произведения и программы для электронно-вычислительных машин в прокат; за использование исполнения (постановки), включенного в фонограмму или аудиовизуальное произведение, при публичном исполнении (показе) в местах с платным и бесплатным входом; авторам кинематографических произведений за использование этих произведений путем передачи в эфир и по кабелю, воспроизведения (тиражирования) на всех видах материальных носителей и распространения (продажи, сдачи в прокат), а также путем их публичного показа.

Этим же Указом поручается Государственному таможенному комитету Российской Федерации установить порядок представления сведений о выплате этого вознаграждения. Такой порядок установлен Письмом ГТК РФ N 01-15/2519 «О мерах, направленных на реализацию Указа Президента Российской Федерации N 1471»¹⁹⁸. Этим письмом, в частности, определяется, что выпуск материальных носителей возможен только после уплаты при предоставлении импортером гарантий последующей уплаты

¹⁹⁸ Финансовая Россия от 18-24 февраля 1999 г., N 6

авторского вознаграждения. В качестве которых использовать письменное обязательство импортера о последующей уплате авторского вознаграждения, составленное в произвольной форме и содержащее в обязательном порядке срок, в течение которого импортер обязуется уплатить авторское вознаграждение представления в таможенный орган документов и сведений, подтверждающих факт такой уплаты. В отношении объектов промышленной собственности аналогичные положения закреплены соответственно в Патентном законе РФ¹⁹⁹, конкретизируют и детализируют который Постановление Совета Министров РФ «О порядке использования изобретений и промышленных образцов, охраняемых действующими на территории Российской Федерации авторскими свидетельствами на изобретение и свидетельствами на промышленный образец, и выплаты их авторам вознаграждения»²⁰⁰ и Письмом Роспатента от 10 декабря 1997 г. N 1 «О порядке выплаты вознаграждения за использование изобретений, промышленных образцов, полезных моделей и рационализаторских предложений».²⁰¹

Исходя из вышеизложенного, в законодательстве Российской Федерации сложилась иерархическая система законодательства, отвечающая требованиям как международного законодательства, так и проявляющимся в обществе отношениям, возникающим по поводу создания и использования продуктов интеллектуальной собственности. На построение которой влияет, прежде всего, система государственных органов, форма государственного устройства и объективно существующая структура права – через отраслевую

¹⁹⁹Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

²⁰⁰Собрание актов Президента и Правительства РФ от 19 июля 1993 г., N 29, ст. 2681

²⁰¹ Экономика и жизнь, 1998 г., N 11

структуру законодательства.²⁰² «Нормативные акты определенного вида занимают в общей системе ту или иную ступень в зависимости от своей юридической силы, то есть в зависимости от того места, которое имеет в системе государственных органов орган, издающий акты данного вида».²⁰³

Однако юридическая сила является релятивным, или сопоставительным, свойством нормативных актов.²⁰⁴ Она для каждого органа стабильна и не несет в себе качественной определенности, ее организующий потенциал в другом – во властной непререкаемости. Поэтому, необходимо отметить, что правовые параметры связей, составляющих само содержание «согласованного единства», «строгой иерархии», «верховенства закона» не определены, а вера в то, что государственные органы никогда не ошибаются, не всегда соответствует действительности. Так, об открытиях как особых объектах интеллектуальной собственности было упомянуто в п.4 ст.2 Закона РСФСР «О собственности в РСФСР»²⁰⁵ и формально ни один из правовых актов, посвященных открытиям, не был отменен, на практике правовая охрана открытий фактически сошла на нет. Во многом это произошло благодаря позиции Роспатента, которое приложило немалые усилия для того, чтобы освободить Патентное ведомство РФ от функций проверки и регистрации научных открытий. Ввиду этого действие большинства правовых норм, и, прежде всего посвященных системе подачи и рассмотрения заявок на открытия, оказалось практически парализованным. Попытки провести через высшие законодательные органы законопроект, посвященный охране научных достижений, также успеха не имел. Таким образом, в настоящее

²⁰² См.: Горшенев В.М., Поленина С.В., Пиголкин А.С., Сырых В.М. Рец. на кн.: С.С.Алексеев Структура советского права. М., 1975 // Сов. гос-во и право. 1976. С.143

²⁰³ Шебанов А.Ф. Форма советского права. М., 1968. С.95

²⁰⁴ Марксистско-ленинская теория государства и права. Социалистическое право. М., 1973. С. 375

²⁰⁵ Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. №30. Ст. 416

время в рассматриваемой области сложилась ситуация, которая характеризуется достаточной неопределенностью. С одной, стороны имеется система правовых актов, посвященных охране научных открытий, которые официально не отменены. С другой стороны, большая часть норм этих актов фактически не действует, многие из них, например нормы о выплате вознаграждений за открытие, безнадежно устарели.

Также, из-за отсутствия правовых параметров связей, отражающих юридическую силу нормативного акта, неизбежны противоречия в этой сфере законодательства. Например, Гражданский кодекс РФ, в ст.138, приравнивает интеллектуальную собственность к исключительному праву. А в Патентном законе РФ (раздел 4) и Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» (ст.16) интеллектуальная собственность определяется как совокупность имущественных прав. Это несоответствие привело к появлению в тексте ряда законов и подзаконных нормативно-правовых актах дублирующих, не унифицированных терминов, что приводит к их различному пониманию, соответственно применению и толкованию. Такое противоречие призвана разрешить ч.3 Гражданского кодекса РФ, в содержании которой предусмотрен раздел, посвященный интеллектуальной собственности. Который по идее разработчиков должен стать Общей частью для такого вида правоотношений и содержать наиболее общие дефиниции, понятие и виды субъектов и объектов интеллектуальной собственности, сроки, права и обязанности²⁰⁶ для решения подобных противоречий. Но, при наличии уже имеющихся противоречий, разнородности объектов интеллектуальной собственности (авторское право и коммерческая тайна; научное открытие и фирменное наименование и т.д.), а также появлением новых, такого подхода к решению данной проблемы недостаточно. Решением этой проблемы мог бы стать кодифицированный акт, в котором нашли бы отражение как общие

²⁰⁶ Гражданский кодекс РФ. Ч.3 Проект. Российская газета. 12.07.1997

положения в сфере охраны интеллектуальной собственности, так и особенные для каждого ее объекта. Тем более, что подобные документы уже существуют во Франции и на Украине.²⁰⁷

²⁰⁷ Интервью с заместителем председателя Совета Исследовательского центра частного права при Президенте РФ. «Законодательство». 1997, N 6, стр. 2

2.2. Запрет и обязывания как способы охраны права интеллектуальной собственности.

Как известно, в эпоху Просвещения право воспринималось как государственно-властное образование, содержащее главным образом общеобязательные предписания, запреты, ограничительные императивы, то есть выступающее в виде запретительно-предписывающего права.²⁰⁸ Право представлялось как выражение властной иерархической организации общественной жизни, когда действующие юридические установления воспринимались как право власти, права сильного.

Идеи Просвещения, революционные события конца 18 века в Европе и Северной Америке потребовали нового права и принципиально нового правопонимания. Основой для этого стало признание прав человека, ставших главным критерием для определения правомерности юридических норм, вводимых и поддерживаемых властью. В таком понимании право согласуется с развитием общества, крайности власти нейтрализуются, и появляется возможность обеспечения ее гармоничного развития, притом в ее соотношении с собственностью, то есть с требованиями гражданского общества. Таким образом, в мире правовых явлений и правовых представлений произошел переход «от запретительно-предписывающего права к дозволительному (дозволяющему) праву»²⁰⁹. Что соответствующим образом напало отражение в праве. Так, во Французской Декларации прав человека и гражданина 1789 года провозглашалось что «Закон может воспрещать лишь деяния, вредные для общества. Все же, что не воспрещено

²⁰⁸ См. напр.: Л.И. Спиридонов Социальное развитие и право.. 1973. С.143-144, 147, 161 и др.; Явич Л.С. Право и социализм. М., 1982. С.12-13.

²⁰⁹ Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: Опыт комплексного исследования. М., 1999. С.306

законом, то дозволено»²¹⁰. В сфере интеллектуальной деятельности такой переворот обозначился переходом от привилегий на признание абсолютности и исключительности прав на продукты творческой деятельности их создателей. Что и было закреплено в законодательстве. Например, во Франции Декретами 1791 и 1793 годов было установлено право на использование произведения и исключительное право на его использование; Конституцией США предоставлялось право Конгрессу «поощрять развитие наук и ремесел, обеспечивая на определенный срок авторам и изобретателям исключительное право на их произведения и открытия»; Прусское гражданское уложение 1794 года установило, что, «если подданный короля получил право издания книги, никто не может нарушить авторские права на нее».²¹¹ В России соответствующие положения также были закреплены в Цензурном уставе, утвержденном в апреле 1828 года, где закреплялось, что «сочинитель или переводчик имел исключительное право пользоваться всю жизнь свою изданием и продажей оной по своему усмотрению»;²¹² в Положении о привилегиях на изобретения и усовершенствования 1896 года, где устанавливались исключительные права патентообладателя использовать изобретение и усовершенствование, распространять их, разрешать другим лицам их использовать, «преследовать по суду самовольное пользование его правами».²¹³ Помимо этого, в словаре Брокгауза и Ефрона отмечалось, что патенты на изобретения это «права на исключительное пользование новыми изобретениями в сфере промышленности»²¹⁴, а «авторское право нормирует

²¹⁰ Цит. по: Черниловский З.М. В русле новых подходов // Сов. гос-во и право. 1988. №7. С.136

²¹¹ См.: Азбука авторского права. М., 1982. С.22

²¹² Цит. по: Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1999. С.35

²¹³ Как защитить интеллектуальную собственность в России. Правовое и экономическое регулирование / Под ред. А.Д.Корчагина. М., 1995. С.298

²¹⁴ См.: Энциклопедический словарь Брокгауз и Ефрон. С-Петербург, 1898. Т.23. С.1.

исключительное право на воспроизведение в копиях и распространение литературного, музыкального или художественного произведения».²¹⁵ В настоящее время Конституция РФ признает, что «в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией», а также что «основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения» (ст.17).

По мнению С.С.Алесеева «право –такой по своим свойствам социальный регулятор, который в принципе способен точно и четко закрепить дозволения и гарантировать их реальность, их фактическое осуществление надлежащими обеспечительными средствами».²¹⁶ Общество нуждается не только в строго определенной мере социального регулирования вообще (такая мера – объективно обусловленная закономерность любой общественной системы), но и в определенной мере («не больше» и «не меньше») именно права, правового регулирования. И величина этой «меры» обусловлена как объективной необходимостью организованности, порядка, дисциплины, соответствующим интересам общества, так и в не меньшей степени объективной потребностью реализации основного позитивного компонента общественной жизни – социальной свободы и активности людей, обеспечения условий и возможностей для их проявления и функционирования.

С.С.Алексеев в своей работе «Общие дозволения и общие запреты в советском праве», определяет дозволение как «ключевой элемент правового регулирования», «определяющее правовое средство», предназначенное для обеспечения социальной свободы и активности членов общества. Для

²¹⁵ Там же. Т.17-А. С.786

²¹⁶ Алексеев С.С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. М., 1989 С.36

юридических дозволений характерно представительное предназначение, функция предоставления: они призваны «дать простор, возможность для «собственного», преимущественно по усмотрению, по интересу, поведение участников общественных отношений»²¹⁷. С юридической стороны они поэтому выражаются преимущественно в субъективных правах на собственное активное поведение.

Таким образом, под дозволениями в праве можно понимать субъективные юридические права со свойственными им свободой выбора, моментом усмотрения, мерой юридических возможностей и т.д. Дозволение характеризуется как мера возможного поведения, «которая состоит в просторе собственного поведения, в возможности проявить свою собственную активность, реализовать свой интерес». Дозволение должно быть юридически закреплено. Например, такие дозволения, как свобода мысли и слова (ст. 29); свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества (ст.44) зафиксированы в Конституции РФ.

В отличие от юридических дозволений, призванных обеспечить реализацию субъективных прав, для запретов характерна закрепительная, фиксирующая функция: они призваны «утвердить, возвести в ранг неприкосновенности, незыблемого, то, что есть – существующие господствующие порядки и отношения»²¹⁸. Поэтому они выражаются в юридических обязанностях пассивного содержания, т.е. в обязанностях воздерживаться от совершения установленных законом действий. Также необходимо отметить существование объективных запретов, связанных с законами природы (например, невозможность устранения земной гравитации, несовместимость тканей организма при пересадке), с

²¹⁷ Указ. соч. С.54

²¹⁸ Там же. С.48

нравственными категориями (проблемы донорства человеческих органов, клонирования), уровнем развития науки и техники (борьба со СПИДом, межгалактические перелеты), которые естественно ограничивают возможности в творчестве.

Таким образом, запреты позволяют обеспечить реализацию субъективных прав личности, создавая преграду поведению, препятствующему этому.

Следующий вид запретов можно объяснить интересами общества и личности, когда существует объективная необходимость в ограничении самих дозволений. К ним можно отнести запрет на проведение экспериментов над человеком, запрет на использование космоса в военных целях. В отношении темы нашего исследования, можно привести пример о том, что свобода мысли и слова, закрепленные в ст. 29 Конституции РФ, ограничивается запретом на распространение информации, возбуждающей «социальную, расовую, национальную или религиозную вражду» (ч.2 ст.29); введением нового понятия, неизвестное прежнему советскому законодательству – служебной и коммерческой тайны. Такое понятие ограничивает право «свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию» (ч.4 ст.29 Конституции РФ). Этот запрет сформулирован в ст.139 Гражданского кодекса Российской Федерации²¹⁹, где говорится что «информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности». А перечень сведений, составляющий содержание коммерческой и служебной тайны, утвержден

²¹⁹ Собрание законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г., N 32, ст. 3301

Указом Президента РФ,²²⁰ к которым отнесены: «сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные); сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства; служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти и федеральными законами (служебная тайна); сведения, связанные с профессиональной деятельностью (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и так далее); сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Гражданским кодексом РФ и федеральными законами (коммерческая тайна); сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них». Свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества (ст.44) также ограничивается запретами, обеспечивающими соблюдение интересов общества.

На примере авторского права соотношение дозволений и запретов можно выразить через соотношение его функций.

В качестве основных задач (функций) авторского права в юридической литературе называют чаще всего две следующие задачи. Авторское право должно стимулировать деятельность по созданию произведений науки, литературы и искусства. В этих целях авторское право способствует созданию условий для занятия творческим трудом, обеспечивает правовое признание и охрану достигнутых творческих результатов, закрепление за авторами прав на использование созданных ими произведений и получение доходов и т.д. Также задачей авторского права считается создание условий

²²⁰ Указ Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера» Собрание законодательства Российской Федерации от 10 марта 1997 г. N 10, ст. 1127

для широкого использования произведений в интересах общества. Иными словами, повышение уровня охраны прав авторов ни в коем случае не должно препятствовать использованию их произведений в целях образования и просвещения или служить помехой в стремлении самой широкой аудитории читателей, зрителей, слушателей знакомиться с ними.

Указанные задачи тесным образом связаны с его принципами, к их числу относятся: свобода творчества, прямо закрепленный в ст.44 Конституции РФ. Данный принцип, лишь недавно наполненный реальным содержанием, пронизывает собой все авторское законодательство и конкретизируется в целом ряде его норм. Так, свобода творчества несовместима с цензурой произведений литературы науки и искусства (ч.5 ст.29 Конституции РФ). Также цензура в России запрещена в ст.33 Закона РСФСР «О средствах массовой информации» устанавливающего, что «требование от редакции средства массовой информации со стороны должностных лиц, государственных органов, учреждений или общественных организаций предварительно согласовывать сообщения и материалы (кроме случаев, когда должностное лицо является интервьюируемым), а равно наложение запрета на распространение сообщений и материалов, их отдельных частей – не допускаются»²²¹

Обеспечивая свободу творчества, авторское право охраняет все произведения науки, литературы и искусства, независимо от их назначения, достоинства и способа выражения. В этих же целях закон не охраняет круг охраняемых произведений каким-либо перечнем и охраняет любые результаты творческой деятельности, существующие в объективной форме. Творцы произведений свободны в выборе темы, сюжета, жанра, формы воплощения создаваемых ими понятий или художественных образов, а также

²²¹ Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1992. №7. Ст.300

самостоятельно решают вопросы о выпуске своего произведения в свет, придании произведению окончательной формы и т.п.

Принципом авторского права является сочетание личных интересов автора с интересами общества. Он проявляется и в других институтах права интеллектуальной собственности и в целом в гражданском праве. Общеизвестно, что в основе авторского права лежит признанное за автором монопольное право на использование созданного им произведения. Определение разумных границ этой монополии на протяжении веков являлось одной из главных проблем авторского права. В настоящее время уже никто не утверждает, что авторы должны иметь неограниченный контроль за использованием своих произведений. Ничем не ограниченная монополия необходима и возможна лишь в отношении не обнародованных произведений. Если же произведение с согласия автора стало доступно для всеобщего сведения, его права на произведение не могут быть столь обширными, чтобы полностью игнорировать интересы других граждан и общества в целом.

Законы демократического общества не только гарантируют охрану интеллектуальной собственности, но и закрепляют право членов общества на участие в культурной жизни и пользование достижениями культуры (п.2 ст.44 Конституции РФ). Общество в равной степени заинтересовано как в свободном доступе к творческим произведениям своих членов, так и в том, чтобы создаваемые произведения эффективно охранялись нормами авторского права. Для чего в законодательстве в России и зарубежных стран за авторами закрепляется широкий круг исключительных личных и имущественных прав, устанавливается, что произведения могут быть использованы, по общему правилу, лишь на основании договоров с их авторами на согласованных с ними условиях, определены сроки действия субъективного авторского права и т.д. В то же время, с учетом интересов

общества установлены случаи, когда произведения могут свободно использоваться указанными в законе заинтересованными лицами.

Важнейшим отправным началом патентного права является признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта. «Патент удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на их использование» (ст.3 Патентного закона РФ)²²².

Это положение, будучи краеугольным камнем патентной системы, означает, что только патентообладатель может изготавливать, применять, ввозить, продавать и иным образом вводить в хозяйственный оборот запатентованную разработку. Напротив, все другие лица должны воздерживаться от ее использования, не санкционированного патентообладателем. Таким образом, патентообладателю принадлежит абсолютное право на разработку, а на всех других лицах лежит пассивная обязанность воздерживаться от нарушения прав патентообладателя. Любое, не санкционированное договором или законом вторжение в исключительную сферу патентообладателя должно пресекаться, а нарушитель подвергаться предусмотренным законом санкциям.

Признание и всемерная охрана патентной монополии не исключают выполнения патентным правом и функции защиты общественных интересов. Более того, соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя, с одной стороны, и интересов общества, с другой, вполне может рассматриваться в качестве второго исходного начала (принципа) патентного права. Одним из конкретных его проявлений служит ограничение действия патента определенным сроком, после истечения которого разработка поступает во всеобщее пользование. Кроме того, условием предоставления

²²² Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации № 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

патентно-правовой охраны той или иной разработке является внесение разработчиком действительного вклада в уровень техники и тем самым обогащение общественных знаний. В этих целях проводится проверка заявляемых решений, а также создание условий для ознакомления любых заинтересованных лиц с новейшими разработками. Наконец, в общественных интересах закон устанавливает случаи так называемого свободного использования запатентованных разработок. Разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача, проведение научного эксперимента и т.д. – эти и некоторые другие изъятия из сферы патентной монополии, продиктованные социальными потребностями, выражают взвешенный баланс интересов патентообладателя и общества.

Взаимосвязь дозволений и запретов обусловлена и тем, что «введение юридических запретов необходимо в случаях, когда в социальной действительности существуют факты нарушения пределов дозволенного, в связи с чем возникает опасность для общества».²²³ То есть, юридический запрет предполагает нацеленность на то, чтобы создать преграду недозволенному поведению, предотвратить его. А нарушений прав на интеллектуальную собственность достаточно. Так, данные Российской антипиратской организации и отдела интеллектуальной собственности МВД РФ, которые были приведены на семинаре по интеллектуальной собственности, проходившем в Москве 21-22 декабря 1999 года, свидетельствуют о массовости таких правонарушений. В области музыкального бизнеса с учетом распространенности различных типов магнитофонов, проигрывателей, большой потребности в аудиокассетах и компакт-дисках и в результате этого его доходности, сложилась крайне тяжелая обстановка. Здесь уровень пиратства оценивается 80% (экспертами

²²³ Алексеев С.С. Указ. соч. С. 74

США - 95%). Общие потери составляют 260 миллионов долларов (по оценкам США - 300 млн. долларов). Бюджет теряет около 130 млн. долларов.

Не лучшим образом развивается кино - и видеорынок. Продажа, прокат видеокассет, деятельность видеосалонов и кабельного телевидения почти на 90% пиратская. Общие потери в этой отрасли составляют более 500 млн. долларов (по оценкам США - 145), потери бюджета - около 300 млн. долларов. В результате распространенности пиратства фирмы-производители не могут покрыть даже четверти расходов на создание фильмов, что ведет к упадку отечественной кинопромышленности.

Пиратство книжной продукции характеризуется ее незаконным производством и продажей. За последние годы уровень пиратства возрос почти до 50%, а законный общий тираж, например в 1999 г., сократился на 37%. Общие потери оцениваются в 40 млн. долларов, потери бюджета - 20 млн. долларов.

Для предотвращения таких нарушений права интеллектуальной собственности, а также для восстановления нарушенных прав установлены соответствующие меры ответственности. Так, в Кодекс РСФСР об административных правонарушениях²²⁴ статьей 150.4 «Продажа, сдача в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм» предусмотрена административная ответственность совершение таких действий с контрафактными экземплярами произведений или фонограмм в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах, или на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях и о местах

²²⁴ Ведомости Верховного Совета РСФСР от 5 июля 1984 г., N 27, ст. 909 и Федеральный закон от 19 июля 1995 г. N 110-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Кодекс РСФСР об административных правонарушениях и Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». Собрание законодательства Российской Федерации от 24 июля 1995 г., N 30, ст. 2866

производства, а также иная информация, которая может ввести в заблуждение потребителей, или на экземплярах произведений или фонограмм уничтожен либо изменен знак охраны авторского права или знак охраны смежных прав, проставленные обладателем авторских или смежных прав.

Уголовная ответственность предусмотрена Уголовным Кодексом РФ²²⁵ за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства (ст.146 «Нарушение авторских и смежных прав»). В области промышленной собственности уголовная ответственность может наступить за незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству (ст.147. «Нарушение изобретательских и патентных прав»). А также за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в Российской Федерации товарного знака или наименования места происхождения товара (ст.180. «Незаконное использование товарного знака»).

Необходимо отметить, что в указанных составах необходимым квалифицирующим признаком является причинение крупного ущерба, что ставит проблему их применения, поскольку не ясно, из чего исходить при его определении – из всего полученного дохода или с учетом затрат нарушителя, и вообще, каков размер крупного ущерба.

²²⁵ Уголовный кодекс РФ. Собрание законодательства Российской Федерации 17 июня 1996 г., N 25, ст. 2954

Также нельзя не сказать о таких составах, как незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну (ст. 183) и неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 273).

Таким образом, запрет в праве выражается через юридическую обязанность. И с такой точки зрения запреты характеризуются императивной категоричностью, непрекаемостью, однозначностью, обеспечением действенными исполнительными механизмами. Так как запреты выражаются в бездействии тех или иных лиц по данному кругу вопросов, юридически они закрепляются в запрещающих нормах, в основном гарантируются при помощи юридической ответственности, форма реализации – соблюдение.

Также для запретов характерен обращенный к их носителям момент «требования». Если существует юридический запрет, то всегда есть лица, которые вправе потребовать его соблюдения. В законодательстве основу права требования составляет ч.2 ст.45 Конституции РФ, где устанавливается положение о том, что «каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом». Это требование согласуется с общим конституционным положением о том, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ч.3 ст.17 Конституции РФ). Также, впервые введена в Гражданский кодекс РФ²²⁶ 1994 года норма о самозащите гражданских прав, допускаемая без обращения к суду. В статье 14 ГК РФ «Самозащита гражданских прав» говорится, что «Допускается самозащита гражданских прав. Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению, и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения». Соответствующее положение

²²⁶Собрание законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г., N 32, ст. 3301

закреплено и в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах»,²²⁷ в статье 49 «Гражданско-правовые и иные меры защиты авторских и смежных прав», где предусмотрено, что «обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя: признания прав; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушению; возмещение убытков, включая упущенную выгоду; взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков».

Такой же момент требования свойственен и юридическим обязанностям на позитивное поведение. В позитивных обязываниях, являющихся существенным средством правового регулирования, выражена, по мнению С.С.Алексеева, преимущественно его «активно-действенная, динамическая сторона». Этот способ регулирования с юридической стороны выражается в возложении на лиц юридических обязанностей активного содержания, т.е. в обязанностях построить свое активное поведение так, как это предусмотрено в юридических нормах. «Для позитивных обязываний ... характерно своего рода «новое обременение»: лицам предписывается совершить то, что они, быть может (если бы не было такого обременения), и не совершили бы или совершили бы не так, не в том объеме».²²⁸

Утверждение о том, что право моделирует поведение участников общественных отношений, является предельно точным как раз в отношении позитивных обязываний. Социальный смысл последних состоит в том, чтобы в реальных, жизненных отношениях была реализована та их модель, которая в идеальном виде закреплена в юридических нормах.

²²⁷Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

²²⁸ См.: С.С.Алексеев Указ. соч. С.59

Позитивное обязывание «должно совпадать с внутренними стимулами поведения, оно все же в интересах высокой организованности, четкости во взаимоотношениях людей, коллективов, организаций, строгой дисциплины, достижения поставленных задач оказывается необходимым, социально оправданным и тогда, когда оно вводится независимо или даже вопреки сложившимся мотивам поведения»²²⁹.

Следует отметить, что позитивные обязывания по своей юридическим свойствам и характерным для них юридическим механизмам довольно существенно отличаются от рассматриваемых в единстве дозволений и запретов. Юридический облик позитивных обязываний «опосредуется относительными правоотношениями, в которых одна сторона обременена юридической обязанностью совершать активные действия, другая – обладает лишь правом требования, а в случае неисполнения – притязанием, призванным обеспечить реальное исполнение юридической обязанности»²³⁰.

Само по себе «предписание» («новое обременение») по самой своей сути коренится в функционировании властвующего органа в системе социального управления, прежде всего в функционировании государства, в его императивных началах. Именно для него характерно предписывание, возложение категорических обязанностей. Функциональное значение права в отношении позитивных обязываний состоит в том, что оно выражает и оформляет их через юридические нормы, оснащая своими свойствами – определенностью, нормативностью, высокой юридической обеспеченностью, а также связывает их бытие и функционирование с дозволениями и запретами. Следует упомянуть и негативную сторону позитивных обязываний, на которых в основном строится деятельность органов государства.

²²⁹ Там же.

²³⁰ Там же. С.60

В соответствии с положениями ст.45 Конституции РФ, которая гарантирует государственную защиту прав и свобод человека и гражданина, под которой можно понимать направленную на это деятельность всех ветвей государственной власти - законодательной, исполнительной, судебной. Каждая из них, действуя самостоятельно, должна в то же время направлять свои усилия на то, чтобы предоставленные гражданам права и свободы не оставались пустой декларацией, а были предоставлены и защищены на деле. Такое понимание прямо вытекает из установленного в ст.18 Конституции положения о том, что права и свободы человека и гражданина определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Положения статьи тесно связано с положением ст.2 Конституции, провозгласившей, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Реализация этой гуманной конституционной нормы требует государственной гарантии, что и отражено в данной статье. В законе «Об авторском праве и смежных правах»²³¹ установлено, что за защитой своего права обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе обратиться в установленном порядке в суд, арбитражный суд, третейский суд, орган дознания, органы предварительного следствия в соответствии с их компетенцией (ч.3 ст.49). Аналогичные положения содержатся и в других законодательных актах, например, установлено, что за защитой своего права правообладатели могут обратиться в судебные органы. Эта возможность закреплена ст.18 Закона РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз

²³¹ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

данных»,²³² Патентный закон РФ²³³ предусматривает что споры, связанные с применением настоящего закона, рассматриваются в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Также в области действия позитивных обяываний для охраны интересов создателей государством определены определенные процедуры. В авторском праве к ним можно отнести авторский договор, предусмотренный ст.30 Закона «Об авторском праве и смежных правах». Вместе с предоставлением участникам авторских отношений возможности самостоятельно определять свои договорные права и обязанности, в законе содержатся определенные требования к авторским договорам. Которые содержат императивные и диспозитивные правила. Диспозитивные вступают в действие тогда, когда сторонами авторского договора не решены конкретно те или иные вопросы. Например, правило о том, что действие передаваемого по договору право ограничивается территорией Российской Федерации, если в авторском договоре отсутствует условие о территории, на которую передается право. Императивные правила либо запрещают вводить в авторские договоры определенные условия, либо предписывают решение отдельных вопросов при выборе сторонами конкретного варианта своих взаимоотношений из числа возможных. Так, законом заранее объявляется недействительным условие авторского договора, которым автор ограничивается в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области. Примером императивной нормы предписывающего характера может служить требование обязательного установления максимального тиража произведения, если в авторском договоре об издании или ином

²³² Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2325

²³³ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

воспроизведении произведения вознаграждение определено в виде фиксированной суммы. Указанные правила выполняют, в сущности, ту же функцию, которая во многом была свойственна типовым авторским договорам на использование произведений науки, литературы и искусства. Выяснению их правовой природы в юридической литературе уделялось немало внимания.²³⁴ В частности, отмечалось, что типовые договоры предназначены для того, чтобы указать сторонам наиболее правильный, отвечающий и интересам общества, и интересам авторов способ составления договора и его основное содержание.

Основной вопрос, который возникал в отношении любого типового договора, заключался в оценке его нормативности. То, что типовые договоры носили нормативный характер, ни у кого их ученых и практиков сомнений не вызывало, поскольку это прямо вытекало из закона. Например, ст.506 ГК РСФСР 1964 г. гласила, что «условия заключенного с автором договора, ухудшающие его положение по сравнению с положением, установленным в законе или типовом договоре, недействительны и заменяются условиями, установленными законом или типовым договором». Кроме того, то, что типовые договоры являлись обязательными для организаций, использующих произведения, независимо от их ведомственной принадлежности, обычно прямо указывалось в актах, которыми утверждались эти договоры.²³⁵

Таким образом, в социалистическом праве типовые договоры служили правовой гарантией реального обеспечения авторских прав при использовании произведений, так как определяли минимальный уровень прав авторов, который не мог понижаться в конкретных авторских договорах.

²³⁴ См., напр.: Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. М., 1957. С.169-170; Гаврилов Э.П. Советское авторское право. С.211-216 и др.

²³⁵ См., напр.: Приказ председателя Госкомиздата СССР от 23.02.75 №88. «Об утверждении типовых издательских договоров» (п.3) // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1975. №7. С.33

Отказ от них был признан положительным моментом для охраны прав авторов в России. Однако, стремление к типизации отношений в сфере интеллектуальной собственности для универсализации решения возникающих разногласий в этой сфере привело к тому, что Всемирной организацией интеллектуальной собственности «разработан ряд типовых документов в сфере интеллектуальной собственности, в том числе и примерный авторский договор».²³⁶ Таким образом, отказ от позитивных обязываний, отраженных в типовом авторском договоре, нельзя оценивать однозначно. А с учетом количества нарушений авторских прав в нашей стране может и следует вернуться к ним. Естественно, с учетом современного состояния законодательства в этой области, в том числе и международного.

В отличие от авторского и смежных с ним прав, которое охраняет произведения науки, литературы и искусства с момента придания им объективной формы, допускающей возможность их восприятия другими лицами, в области промышленной собственности охрана предусмотрена для соответствующих технических и художественно-конструкторских разработок только после их официального признания в качестве изобретения, промышленного образца или полезной модели. Признание происходит после выполнения ряда установленных законом процедур. Это составление и подача заявки на изобретение, промышленный образец, полезную модель в Патентное ведомство; экспертиза заявки (формальная и по существу); выдача патента; публикация сведений о выдаче патента и его регистрация.

В отношении лиц, приобретающих результаты интеллектуальной деятельности, предусмотрена такая форма реализации как договор с авторами.

²³⁶ См.: Халид Эль Тахер Хамад Эль Том Международно-правовые аспекты охраны интеллектуальной собственности. Дисс.... канд. юрид. наук. М., 1999. С.87

Например, Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах»²³⁷ в ст.30 предусматривает, что имущественные права, могут передаваться только по авторскому договору. Передача имущественных прав может осуществляться на основе авторского договора о передаче исключительных прав или на основе авторского договора о передаче неисключительных прав. Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.

Право запрещать использование произведения другим лицам может осуществляться автором произведения, если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права. Авторский договор о передаче неисключительных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если в договоре прямо не предусмотрено иное.

Патентный закон РФ²³⁸ также предусматривает возможность использования объектов промышленной собственности. Статьей 13 установлено, что любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, защищенные патентом, лишь с разрешения патентообладателя (на основе

²³⁷ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

²³⁸ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации" N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

лицензионного договора). По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

При исключительной лицензии лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату; при неисключительной лицензии лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтверждаемые патентом, в том числе и на предоставление лицензий третьим лицам.

Лицензионный договор подлежит регистрации в Патентном ведомстве и без регистрации считается недействительным.

Патентообладатель может подать в Патентное ведомство заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности (открытая лицензия). Лицо, изъявившее желание использовать указанный объект промышленной собственности, обязано заключить с патентообладателем договор о платежах. Заявление патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию отзыву не подлежит.

В интересах национальной безопасности Правительство Российской Федерации имеет право разрешить использование объекта промышленной собственности без согласия патентообладателя с выплатой ему соразмерной компенсации.

В отношении других объектов интеллектуальной собственности также действуют подобные правила. В качестве примера можно привести Закон РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»,²³⁹ где в ст.11 говорится, что имущественные права на программу для ЭВМ или базу данных могут быть переданы полностью или частично другим физическим или юридическим лицам по договору.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что для решения задач, связанных с охраной права интеллектуальной собственности, а также с обеспечением возможности общества в пользовании объектами интеллектуальной собственности используются все основные способы правового воздействия на общественные отношения (дозволения, обязывание и запрет), соответствующие виды норм права (управомачивающие, обязывающие и запрещающие), а также все основные формы их реализации (использование, исполнение, соблюдение и правоприменение). При этом правоприменение обладает спецификой, обусловленной характером охраняемых общественных отношений.

²³⁹ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2325

3.3. Роль органов внутренних дел в охране права интеллектуальной собственности.

Вопросы охраны прав и свобод граждан занимают значительное место в структурной деятельности любого государственного органа. Вместе с тем, в их осуществлении особое место занимают правоохранительные органы, в том числе органы внутренних дел. Практически трудно найти такое конституционное право, всесторонняя реализация которого была бы возможна без участия органов внутренних дел. Так, ст.2 Закона «О милиции» говорит, что на ОВД возложено «оказание помощи физическим и юридическим лицам в защите их прав и законных интересов»²⁴⁰.

Как уже отмечалось, организация исполнения федеральных законов, принимаемых Федеральным Собранием Российской Федерации, а также Указов Президента Российской Федерации возлагается на исполнительную власть - Правительство Российской Федерации, которое является высшим органом федеральной исполнительной власти. Непосредственная же организация работы «по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, защите прав и законных интересов граждан и организаций от противоправных посягательств поручена исполнительным государственным органам, которые получили общее название – органы внутренних дел»²⁴¹. Основными направлениями деятельности которых по охране конституционных прав, свобод и законных интересов граждан России являются: «а) защита прав человека, его жизни, здоровья, прав, свобод и законных интересов независимо от пола, возраста, национальности, расовой принадлежности, языка и т.д.;

²⁴⁰ Федеральный закон от 31 марта 1999 г. N 68-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О милиции», «Российская газета» от 8 апреля 1999 г.

- б) недопущение в своей деятельности незаконных ограничений и нарушений прав, свобод и законных интересов граждан;
- в) непосредственная охрана декларируемых Основным законом РФ прав, свобод и законных интересов граждан;
- г) обеспечение необходимых условий реализации гражданами соответствующих видов прав, свобод и законных интересов»²⁴².

Все эти положения применимы к охране права интеллектуальной собственности органами внутренних дел. Так как, согласно ч.1 ст.44 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, а также закреплено положение об охране права интеллектуальной собственности законом.

В соответствие с этим, задачи и функции органов внутренних дел, а, следовательно, и их место в механизме охраны конституционных прав, свобод и законных интересов граждан «определяются главным образом объемом и содержанием их компетенции»²⁴³. С таким определением солидарен и О.И. Гапонов, утверждающий, что «деятельность системы органов внутренних дел в целом складывается из компетенции, которой наделялись ее структурные звенья».²⁴⁴ Справедливо замечание В.Н. Бутылина и В.Г. Сидорова о пределах правового регулирования, обеспечения законности в деятельности органов внутренних дел: «возможности милиции

²⁴¹ В.Н. Бутылин, В.Г. Сидоров Милиция в механизме реализации конституционных прав и свобод граждан. Лекция. М. 1996. С.8.

²⁴² Мордовец А.С., Магомедов А.А., Силантьева П.В., Чинчиков А.А. Права человека и деятельность органов внутренних дел. Саратов, СВШ МВД РФ, 1994. С.91

²⁴³ К.Б.Толкачев, А.Г.Хабибулин Органы внутренних дел в механизме обеспечения личных конституционных прав и свобод граждан. Уфа.,1991 г. С.86-87.

²⁴⁴ Гапонов О.И. Роль органов внутренних дел в защите прав и законных интересов граждан. В сб. Права человека в России: Материалы межвузовской

по обеспечению конституционных прав и свобод не безграничны. Они обусловлены ее компетенцией»²⁴⁵.

Под компетенцией государственного органа понимается «круг вопросов его ведения и совокупность его полномочий, взятых вместе»²⁴⁶, а в «компетенцию органов внутренних дел входят только те права и обязанности, которые определены правовыми актами, регламентирующими их деятельность»²⁴⁷.

Таким образом, охрана конституционного права интеллектуальной собственности является одним из направлений деятельности органов внутренних дел, которая основывается на закреплении их компетенции в соответствующих нормативно – правовых актах.

И охранительная деятельность органов внутренних дел «выражается в действиях по пресечению запрещенного правовыми нормами поведения, применению санкций, мер принуждения в случае совершения правонарушений».²⁴⁸

Органы внутренних дел в своей деятельности руководствуются Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, федеральными законами, указами и распоряжениями Президента Российской Федерации, постановлениями и распоряжениями Правительства Российской Федерации, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации.

научной конференции. – Орел: Юридический институт МВД РФ, 1998. Отв. ред. Макуев П.Х. С.43

²⁴⁵ В.Н. Бутылин, В.Г. Сидоров Милиция в механизме реализации конституционных прав и свобод граждан. Лекция. М. 1996. С.16

²⁴⁶ К.Б.Толкачев, А.Г.Хабибулин Органы внутренних дел в механизме обеспечения личных конституционных прав и свобод граждан. Уфа.,1991 г. С.88.

²⁴⁷ Там же. С.91

²⁴⁸ Там же. С.122

Так, в соответствии с Федеральным законом «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О милиции»²⁴⁹, правовой основой деятельности милиции является Конституция Российской Федерации, федеральные законы, иные нормативно - правовые акты Российской Федерации, международные договора Российской Федерации, конституции, уставы, законы и иные нормативно - правовые акты субъектов Российской Федерации, изданными в пределах их полномочий (ст.4 Закона).

Статья 2 этого Закона определяет задачи милиции, в число которых входит предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений; выявление и раскрытие преступлений; защита частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности.

Также, согласно ст.1 Федерального закона «Об оперативно – розыскной деятельности», для «защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств»²⁵⁰, органы внутренних дел проводят оперативно-розыскных мероприятий.

«Положение о Министерстве внутренних дел Российской Федерации», утвержденном Указом Президента РФ²⁵¹, закрепляет полномочия органов внутренних дел. В п.1 Положения говорится, что «Министерство внутренних дел Российской Федерации является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в пределах своих полномочий государственное

²⁴⁹ Федеральный закон от 31 марта 1999 г. N 68-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О милиции» «Российской газета» от 8 апреля 1999 г.

²⁵⁰ Федеральный закон от 12 августа 1995 г. N 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», Собрание законодательства Российской Федерации от 14 августа 1995 г., N 33, ст. 3349

²⁵¹ Указ Президента РФ от 18 июля 1996 г. N 1039 «Об утверждении Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации» Собрание законодательства Российской Федерации, 22 июля 1996 г., N 30, ст. 3605

управление в сфере защиты прав и свобод человека и гражданина, охраны правопорядка, обеспечения общественной безопасности и непосредственно реализующим основные направления деятельности органов внутренних дел Российской Федерации».

Для чего МВД России выполняет и такие основные задачи, как разработка и принятие в пределах своей компетенции мер по защите прав и свобод человека и гражданина, защите объектов независимо от форм собственности, обеспечению общественного порядка и общественной безопасности, организация и осуществление мер по предупреждению и пресечению преступлений и административных правонарушений, выявлению, раскрытию и расследованию преступлений (п. 7 Положения)²⁵².

Для этого Министерство внутренних дел определяет основные направления деятельности органов внутренних дел по защите прав и свобод человека и гражданина, защите объектов независимо от форм собственности; осуществляет анализ состояния правопорядка и преступности, информирует население по этим вопросам, организует взаимодействие со средствами массовой информации; обеспечивает выполнение органами внутренних дел федеральных конституционных законов, федеральных законов, указов и распоряжений Президента Российской Федерации, постановлений и распоряжений Правительства Российской Федерации, а также законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации, принятых в пределах их полномочий; организует и непосредственно осуществляет оперативно-розыскную и экспертно-криминалистическую деятельность, производство дознания и предварительного следствия по

²⁵² Указ Президента РФ от 18 июля 1996 г. N 1039 «Об утверждении Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации»
Собрание законодательства Российской Федерации, 22 июля 1996 г., N 30, ст. 3605

уголовным делам, отнесенным к компетенции органов внутренних дел; обеспечивает реализацию мер по предупреждению, выявлению и пресечению преступлений, проведению проверок и ревизий финансово-хозяйственной деятельности предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности.

Для реализации этих задач, а также непосредственно в целях охраны права интеллектуальной собственности в Министерстве внутренних дел создано Главное управление по борьбе с экономическими преступлениями МВД РФ. Оно «организует и непосредственно осуществляет оперативно-розыскные мероприятия по предупреждению и пресечению преступных посягательств в отношении всех форм собственности». Также подобная задача возложена на Главное управление обеспечения общественного порядка Министерства внутренних дел Российской Федерации²⁵³, которое выполняет задачи обеспечения имущественной безопасности граждан; предупреждения, выявления и пресечения преступлений и административных правонарушений; раскрытия преступлений; оказании в пределах своей компетенции помощи гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям и общественным объединениям.

В области охраны права интеллектуальной собственности в Кодекс об административных правонарушениях Федеральным законом введена ст.150.4 «Продажа, сдача в прокат и иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм».²⁵⁴ В ней предусмотрена административная ответственность за продажу, сдачу в прокат или иное

²⁵³ Приказ МВД РФ от 14 августа 1998 г. N 501 «Об утверждении Положения о Главном управлении обеспечения общественного порядка Министерства внутренних дел Российской Федерации».

²⁵⁴ Федеральный закон от 19 июля 1995 г. N 110-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Кодекс РСФСР об административных правонарушениях и Закон Российской Федерации «Об

незаконное использование в коммерческих целях экземпляров произведений или фонограмм в тех случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах.

Слово «контрафактный» происходит от французского слова «contrefaçon» - нарушение прав интеллектуальной собственности. Таким образом, «контрафактный» означает «нарушающий авторские или смежные права». В настоящее время вместо слова «контрафактный» часто говорят «пиратский», от английского неологизма «piracy» - нарушение прав интеллектуальной собственности. Из анализа ст.48 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»²⁵⁵ следует, что «контрафактный» означает «нарушающий авторские или смежные права». Таким образом, экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными, если были допущены нарушения закона при их изготовлении или распространении, а также если соответствующие авторские и смежные права действуют в той стране, где эти экземпляры были изготовлены или распространялись, а изготовление или распространение этих экземпляров на территории России производилось без согласия правообладателя. Что и закреплено в Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» в ст.48: «контрафактными являются экземпляры произведения и фонограммы, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав».

Часть вторая комментируемой статьи предусматривает административную ответственность за указание на экземплярах произведений или фонограмм ложной информации об их изготовителях и о местах производства. А также

авторском праве и смежных правах» Собрание законодательства Российской Федерации от 24 июля 1995 г., № 30, ст. 2866

²⁵⁵ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

иной информации, которая может ввести в заблуждение потребителей, в том числе, если на экземплярах произведений или фонограмм уничтожен либо изменен знак охраны авторского права или знак охраны смежных прав, проставленных обладателем авторских или смежных прав.

Следует отметить, что исходя из положений Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», международных конвенций, действующих на территории России, любое копирование, тиражирование, продажа, прокат, перемещение через границу - программ ЭВМ и баз данных, фонограмм (компакт-дисков, аудиокассет, пластинок), пленок фильмов, видеокассет с записью и других объектов интеллектуальной собственности - без согласия обладателей прав является нарушением авторских и смежных прав. Соответственно лица, его допустившие, должны привлекаться к ответственности в соответствии с нормами гражданского, административного и уголовного права.

Также, в части второй ст.150.4 указаны признаки административного правонарушения, содержащиеся и в других составах: указание ложной информации об их изготовителях и о местах производства, иной информации, которая может ввести в заблуждение потребителей.

Таким образом, при обеспечении охраны авторских и смежных прав, возможно использование таких статей Кодекса об административных правонарушениях, как ст.146.4 «Продажа товаров ненадлежащего качества или с нарушением санитарных правил», где административная ответственность предусмотрена за продажу «товаров, не соответствующих требованиям стандартов, техническим условиям и образцам (эталонам) по качеству, комплектности и упаковке, на предприятиях торговли независимо от форм собственности, а равно на иных предприятиях, осуществляющих реализацию товаров населению или гражданам, зарегистрированным в качестве предпринимателей». При осуществлении мероприятий по охране объектов интеллектуальной собственности и сборе доказательств по

указанной статье следует обратить внимание на такие моменты: большинство пиратской продукции изготовлено без рекламных буклетов и упаковки. Упаковка и оформление имеют низкое качество и не соответствуют стандартам. Записанные или переписанные экземпляры произведений или фонограмм не будут соответствовать по качественным и техническим характеристикам кассетам, изготовленным на специально предназначенной аппаратуре и в специальном помещении. Упаковка будет отсутствовать или иметь низкое качество. Также не исключено использование ст.150(3) «Обман потребителей в небольшом размере». Где административная ответственность наступает и за «введение в заблуждение относительно потребительских свойств, качества товаров, или иной обман потребителей в магазинах, на других предприятиях, осуществляющих реализацию товаров или оказывающих услуги населению, независимо от форм собственности, а равно гражданами, занимающимися предпринимательской деятельностью в сфере торговли (услуг)». Данная статья может быть применена при реализации продавцом контрафактных экземпляров произведений или фонограмм, которые выдаются за легальные. При этом на поддельном буклете незаконно используется информация с буклета с легальной фонограммы, что вводит потребителя в заблуждение.

Также нельзя не отметить то обстоятельство, что законная выдача документов на продажу контрафактной продукции исключена. Таким образом, если есть накладные, справки и т.д. на такой товар, то они будут выданы по ошибочно, не зная, получены обманным путем, либо будут являться поддельными. То есть в наличии продажа товаров или иных предметов на предприятиях торговли независимо от форм собственности, а равно на других предприятиях, осуществляющих реализацию товаров населению или гражданам, зарегистрированным в качестве предпринимателей без документов, содержащих сведения об изготовителе,

поставщике или продавце, за которую наступает ответственность, предусмотренная ст. 146 – 5 КоАП.

Соответствующие составы предусмотрены и в проекте Кодекса РФ «Об административных правонарушениях». В главе 7 Проекта «Административные правонарушения в области охраны собственности» предусмотрена статья 7.12 «Нарушения авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав», глава 14 «Административные правонарушения в области предпринимательской деятельности» содержатся такие статьи как 14.1 «Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без специального разрешения (лицензии)», 14.4 «Продажа товаров, выполнение работ либо оказание населению услуг ненадлежащего качества или с нарушением санитарных правил», 14.7 «Обман потребителей». Нельзя не отметить и новые составы правонарушений, предлагаемых авторами Проекта, относящиеся к интеллектуальной собственности. Это ст. 14.10 «Незаконное использование товарного знака», предусматривающая административную ответственность за «незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров», а также ст. 13.14 «Незаконное разглашение информации с ограниченным доступом», содержащейся в главе 13 «Административные правонарушения в области связи и информации» и предусматривающую административную ответственность за «незаконное разглашение информации с ограниченным доступом (за исключением информации, за которую предусмотрена уголовная ответственность) лицом, обладающим ею в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей».

Признавая важность для общества отношений интеллектуальной собственности, Уголовным кодексом России предусмотрена ответственность за посягательства на них. В связи с этим, на соответствующих подразделения

органов внутренних дел возлагаются обязанности по предупреждению таких правонарушений, а в некоторых случаях и расследованию.

Так, в соответствии со ст.126 Уголовно – процессуального кодекса Российской Федерации «Обязательность предварительного следствия и подследственность», статьи 178 «Монополистические действия и ограничение конкуренции» и 183 «Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну» Уголовного кодекса России предварительное следствие производится следователями органов внутренних дел.

Предупреждение преступлений органами внутренних дел - это «вид деятельности служб, подразделений и сотрудников органов внутренних дел, осуществляемый в пределах их компетенции, по предотвращению или пресечению преступлений и административных правонарушений, выявлению причин и условий, способствующих их совершению, принятию мер к устранению данных обстоятельств, воздействию на лиц с устойчивым противоправным поведением с целью недопущения с их стороны преступных деяний» (Раздел I. п.1.1. Положения «О деятельности служб и подразделений органов внутренних дел по предупреждению преступлений»)²⁵⁶.

Основными задачами органов внутренних дел по предупреждению преступлений, согласно этому Постановлению, являются: защита жизни, здоровья, прав и свобод граждан, собственности, интересов общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств; охрана общественного порядка и обеспечение общественной безопасности. Выявление и анализ причин и условий, способствующих совершению преступлений, принятие мер по их устранению.

К основным предупредительным мерам, осуществляемые органами внутренних дел по устранению и нейтрализации факторов, способствующих

²⁵⁶ Приказ МВД РФ от 6 августа 1993 г. N 390

совершению преступлений, относятся: обеспечение личной безопасности граждан, жизнь, здоровье или имущество которых объективно находятся в опасности. Создание на основе анализа обстановки условий, объективно препятствующих совершению преступления. Накопление, систематизация и использование информации о лицах, совершивших преступления или административные правонарушения, для обеспечения своевременного принятия к ним предусмотренных законом мер и ряд других (раздел 2).

Запреты на нарушения права интеллектуальной собственности, установленные Уголовным кодексом Российской Федерации,²⁵⁷ предусматривают ответственность за посягательства на такие объекты как авторские и смежные права (ст.146); право промышленной собственности (ст.147); недобросовестную конкуренцию (ст.178); товарный знак, знак обслуживания и наименования места происхождения товара (ст.180); коммерческая или банковская тайны (ст.183). Данные составы помещены в главу 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» и главу 22 «Преступления в сфере экономической деятельности» соответственно.

В Уголовном кодексе 1960 г. ответственность предусматривалась в ст.141 за «Нарушение авторских и изобретательских прав», которая содержалась в главе «Преступления против политических и трудовых прав граждан», аналогичная главе 19. В 1991 году в ее название было добавлено указание на иные права и свободы граждан.²⁵⁸ Изменение названия главы в новом Уголовном кодексе отражает изменение ее содержания, что показывает

²⁵⁷ Собрание законодательства Российской Федерации, 17 июня 1996 г., N 25, ст. 2954

²⁵⁸ Закон РСФСР от 21 марта 1991 г. № 945-1 «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Гражданский, Уголовно-процессуальный, Гражданский процессуальный кодексы РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях». Ведомости Съезда народных

«усиление гарантий и расширение прав и свобод человека и гражданина в Конституции 1993 года»²⁵⁹.

Непосредственным объектом этих преступлений «являются общественные отношения, обеспечивающие провозглашенные Конституцией РФ определенные политические, социально – экономические и личные права и свободы граждан».²⁶⁰

Здесь содержатся статьи, устанавливающие запрет на 146 «Нарушение авторских и смежных прав» и 147 «Нарушение изобретательских и смежных прав». Эти преступления «посягают на провозглашенную Конституцией РФ (ст.44) охрану интеллектуальной собственности».²⁶¹ Они совершаются путем незаконного использования объектов авторского права или смежных прав и в случае присвоения авторства и незаконного использования изобретения, полезной модели, промышленного образца; разглашения без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Глава 22 Уголовного кодекса РФ «Преступления в сфере экономической деятельности» охраняет провозглашенную ст. 8 Конституции Российской Федерации свободу экономической деятельности, важнейшей разновидностью которой является предпринимательская деятельность. А также право на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст.34 Конституции РФ). Под предпринимательством понимается «особый вид экономической активности, которая основана на

депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР от 11 апреля 1991 г., N 15, ст. 494

²⁵⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации. Научно – практический комментарий. Отв. ред. В.М.Лебедев. Варшава, 1997г. С.277

²⁶⁰ Там же

²⁶¹ Там же, С.287

самостоятельной инициативе, ответственности и инновационной идее»,²⁶² причем в нем «все начинается с идеи»,²⁶³ которая может воплощаться в товарном знаке, знаке обслуживания или наименовании места происхождения товара (ст.178), коммерческой или банковской тайне (ст.180). Незаконное использование которых может приводить к недобросовестной конкуренции (ст.183).

Признавая возрастающее значение охраны права интеллектуальной собственности, выражающееся, прежде всего, в потерях немалых поступлений в бюджет государства, а, следовательно, и в ослаблении его научного и культурного потенциала. В Законе «Об авторском праве и смежных правах»²⁶⁴, а также в Патентном законе РФ²⁶⁵ была предусмотрена уголовная ответственность «в соответствии с законодательством Российской Федерации» за «присвоение авторства, принуждение к соавторству, незаконное разглашение сведений об объекте промышленной собственности». Согласно этому были внесены соответствующие изменения в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы России. Так, Федеральным законом от 19 июля 1995 г. N 110-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Кодекс РСФСР об административных правонарушениях и Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»²⁶⁶ в ст.49 «Гражданско-правовые и иные меры защиты авторских и смежных прав» было введено новое положение в

²⁶² См.: Бусыгин Предпринимательство. Основной курс: Учебник в 2 кн./КН.1 – М.1994 С.14

²⁶³ Там же. С.21

²⁶⁴ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242

²⁶⁵ Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319

²⁶⁶ Собрание законодательства РФ от 24 июля 1995 г., N 30, ст. 2866

п.3. Где отмечалось, что за защитой своего права обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе обратиться в установленном порядке не только в суд, арбитражный суд, третейский суд, но и в «орган дознания, органы предварительного следствия в соответствии с их компетенцией».

В соответствие с этой новеллой, Федеральным законом от 30 июля 1996 г. N 103-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Кодекс РСФСР об административных правонарушениях, Уголовный кодекс РСФСР и Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР»²⁶⁷, были внесены изменения и в Уголовно-процессуальный кодекс РФ. Так как в новом Уголовном Кодексе предлагалось значительное расширение устанавливаемых запретов на нарушение права интеллектуальной собственности, законодатель вывел ч.1 ст.141 УК РСФСР из составов, по которым предварительное следствие производится только в тех случаях, когда это признается необходимым судом или прокурору и введена в подследственность следственных органов внутренних дел (ч.4 ст.126 УПК).

Таким образом, мероприятия по выявлению признаков преступления, предусмотренного ч.1 ст.141 УК РСФСР, а именно нарушение авторских и смежных прав могли осуществляться оперативно-розыскными аппаратами МВД России. Так как одним из оснований для проведения оперативно - розыскных мероприятий органами внутренних дел, согласно ст.7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»,²⁶⁸ является наличие возбужденного уголовного дела.

Однако после принятия Уголовного кодекса РФ основная часть преступлений против интеллектуальной собственности находится вне пределов компетенции следственных подразделений органов внутренних дел.

²⁶⁷ Собрание законодательства Российской Федерации, 5 августа 1996 г., N 32, ст. 3843

²⁶⁸ Собрание законодательства Российской Федерации от 14 августа 1995 г., N 33, ст. 3349

Тем не менее, статьи, предусматривающие ответственность за посягательства на авторские и смежные права (ст.146), на право промышленной собственности (ст.147), на коммерческую или банковскую тайны (ст.183) отнесены законом к делам, по которым производство предварительного следствия обязательна.²⁶⁹ Тем самым распространив сферу деятельности органов внутренних дел на эти объекты интеллектуальной собственности.

Оценка имеющейся информации показывает, что в России существует два наиболее распространенных способа получения незаконной прибыли от нарушения авторских прав. Первый способ, имеющий разветвленный региональный и международный характер, характеризуется следующим циклом:

- а) оценка рынка, выявление наиболее популярных компакт-дисков с музыкальными записями, программами ЭВМ, компьютерными играми;
 - б) вывоз этих дисков за рубеж, в основном, в Китай и Болгарию, изготовление на их основе на пиратских или полупиратских предприятиях указанных стран контрафактной продукции и закупка ее по низким ценам;
 - в) ввоз через границу в Россию только компакт-дисков без буклетов и пластмассовых коробок;
 - г) изготовление в России коробок и буклетов;
 - д) комплектование компакт-дисков, буклетов и коробок;
 - е) распространение по сети реализаторов и реализация контрафактной продукции с извлечением незаконной прибыли;
 - ж) сбор доходов и их распределение между лицами, участвующими в цикле.
- Увеличенный капитал пускается в следующий оборот.

²⁶⁹ Федеральный Закон от 21 декабря 1996 г. N 160-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР и Исправительно-трудовой кодекс РСФСР в связи с принятием Уголовного кодекса Российской Федерации». СЗ РФ 23 декабря 1996 г., N 52, ст. 5881

Второй способ - в России имеется большой спрос на видео- и аудиокассеты. Для производства контрафактной продукции закупается большое количество чистых кассет и с использованием закупленной аппаратуры в домашних условиях, иных помещениях или на имеющихся мощностях различных студий осуществляется их запись, а затем незаконная продажа.

Соответственно, никто не может законно выдать предусмотренные документы на торговлю контрафактными экземплярами. Возможно их получение обманным путем или в результате ошибки. Следовательно, торговля контрафактными компакт-дисками, аудио- и видеокассетами, как правило, будет маскироваться под законную деятельность, и содержать признаки преступления, предусмотренного ст.171 УК РФ «Незаконное предпринимательство». То есть, «осуществление предпринимательской деятельности без регистрации либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением условий лицензирования, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере». Законодательством установлены следующие обязательные виды деятельности, подлежащие лицензированию: «публичный показ аудиовизуальных произведений, осуществляемый в кинозале; распространение, за исключением розничной торговли, экземпляров аудиовизуальных произведений на любых видах носителей; воспроизведение (изготовление экземпляров) аудиовизуальных произведений на любых видах носителей; распространение, за исключением розничной торговли, экземпляров фонограмм на любых видах носителей; воспроизведение (изготовление экземпляров) фонограмм на любых видах носителей»²⁷⁰.

²⁷⁰ Федеральный закон от 25 сентября 1998 г. N 158-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» СЗ РФ от 28 сентября 1998 г., N 39, ст. 4857 ст.17

Следовательно, если предпринимательская деятельность осуществляется без законного разрешения, то неизбежно и сокрытие доходов от нее, которые необходимо легализовать. Соответственно, в этом случае можно применять и ст.174 УК РФ «Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем». В ней предусмотрена ответственность за «совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными заведомо незаконным путем, а равно использование указанных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности».

Таким образом, эти составы правонарушения имеет непосредственное отношение к нарушениям права интеллектуальной собственности.

Рыночные отношения невозможны без конкуренции. В экономике она выполняет ряд важнейших регулирующих функций и объективно обеспечивает развитие рынка. Государство вполне оправданно устанавливает необходимые меры юридической поддержки и охраны конкуренции, в том числе и с использованием уголовно-правовых средств государственного принуждения.

Соответственно, к компетенции органов внутренних дел отнесено, согласно ст.126 УПК РФ, расследование ст.178 «Монополистические действия и ограничение конкуренции». Соответствующие статьи были и в Уголовном кодексе РФ 1960 г. Статья 175.1. «Нарушение антимонопольного законодательства»²⁷¹ и статья 154.3. «Незаконное повышение или поддержание цен»²⁷². Они были введены после принятия Закона РФ «О

²⁷¹Закон РФ от 13 марта 1992 г. N 2509-I «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс об административных правонарушениях» Ведомости СНД РФ и ВС РФ от 16 апреля 1992 г., N 16, ст. 838

²⁷²Закон РФ от 1 июля 1993 г. N 5304-I «О внесении изменений и дополнений в законодательные акты Российской Федерации в связи с упорядочением

конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»²⁷³. Это говорит о том, что «уголовно-правовые нормы не являются единственным источником воздействия на хозяйственные отношения в сфере конкуренции»²⁷⁴. Они «действуют не обособленно, а включены в единую систему государственного антимонопольного регулирования, основанную на общих целях и конституционном принципе недопустимости противоправного монополизма и недобросовестной конкуренции»²⁷⁵.

Закон «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» определяет организационные и правовые основы предупреждения, ограничения и пресечения недобросовестной конкуренции, определяет некоторые ее формы. Также определены государственные органы, федеральные и территориальные, призванные для «проведения государственной политики по содействию развитию товарных рынков и конкуренции, предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции» (ст.3).

В ст.10 Закон запрещает распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту или нанести ущерб его деловой репутации; введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товаров. А также продажа товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг; получение, использование, разглашение научно-

ответственности за незаконную торговлю» Ведомости СНД РФ и ВС РФ от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1231

²⁷³ Ведомости СНД РФ и ВС РФ от 18 апреля 1991 г., N 16, ст. 499

²⁷⁴ Тотьев К. Уголовная ответственность за монополистическую деятельность «Хозяйство и право», 1998, NN 5, С. 21

²⁷⁵ Там же

технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца.

То есть, ст.10 прямо определяет защиту интеллектуальной собственности путем пресечения недобросовестной конкуренции.

К основным задачам федерального антимонопольного органа относится предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции.

Для выполнения этой функции антимонопольные органы имеют право давать обязательные для исполнения предписания в пределах своей компетенции федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления и хозяйствующим субъектам и принимать решения о наложении штрафов за невыполнение предписаний. Если предписание не будет исполнено в срок, то руководители коммерческих и некоммерческих организаций, должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, индивидуальные предприниматели несут административную ответственность в виде предупреждения или штрафа. А виновные в повторном в течение года неисполнении в срок предписаний несут уголовную ответственность в соответствии с действующим законодательством.

Таким образом, законодатель, поместив в УК России статьи о монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, подчеркивает тем самым особую значимость правовой охраны конкурентных отношений и соблюдения антимонопольных правил экономической деятельности.

Приведенный пример показывает, что «правоохранительные органы тесно взаимодействуют между собой, и, в то же время, специализируются на

решении конкретных задач»²⁷⁶. Дополняют друг друга, «образуют стройную систему, выступающую ядром организационного обеспечения реализации личных конституционных прав и свобод»²⁷⁷.

Необходимо отметить, что в сфере охраны права интеллектуальной собственности помимо взаимодействия органов внутренних дел с антимонопольными органами государственной власти, совместная деятельность осуществляется с таможенными органами и органами налоговой полиции.

Так, при перемещении контрафактной продукции через таможенную границу можно использовать положения Таможенного кодекса Российской Федерации,²⁷⁸ содержащихся в ст. 278. «Перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу Российской Федерации с обманым использованием документов или средств идентификации» и в ст.280 «Транспортировка, хранение, приобретение товаров и транспортных средств, ввезенных на таможенную территорию Российской Федерации с нарушениями таможенных правил, пользование или распоряжение ими».

Так как лицо, незаконно использующее объекты интеллектуальной собственности, не расходует средств на выплату авторского вознаграждения или лицензии, то его действия могут подпадать под действия статей 198 «Уклонение физического лица от уплаты налога или страхового взноса в государственные внебюджетные фонды» и ст.199 «Уклонение от уплаты налогов или страховых взносов в государственные внебюджетные фонды с организации».

²⁷⁶К.Б.Толкачев, А.Г.Хабибулин Органы внутренних дел в механизме обеспечения личных конституционных прав и свобод граждан. Уфа.,1991 г. С.83

²⁷⁷ Там же

²⁷⁸ Ведомости СНД Российской Федерации и ВС РФ от 5 августа 1993 г., N 31, ст. 1224

Роль отдельных правоохранительных органов в решении вопросов в обеспечении прав и свобод граждан далеко неодинакова. Это объясняется «различием функций, компетенцией, ведомственной принадлежности, форм, методов, условий работы, а также наличием сил и средств, которыми эти органы располагают»²⁷⁹. Для координации их деятельности по обеспечению охраны права интеллектуальной собственности разработаны принципы, направления и формы взаимодействия.

Так, Указом Президента РФ утверждено положение «О координации деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью».²⁸⁰ Где отмечается, что «координация деятельности органов внутренних дел Российской Федерации, органов федеральной службы безопасности, федеральных органов налоговой полиции, таможенных органов Российской Федерации и других правоохранительных органов осуществляется в целях повышения эффективности борьбы с преступностью путем разработки и осуществления этими органами согласованных действий по своевременному выявлению, раскрытию, пресечению и предупреждению преступлений, устранению причин и условий, способствующих их совершению». В соответствии с частью 1 ст.8 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»²⁸¹ деятельность правоохранительных органов по борьбе с преступностью координируют Генеральный прокурор Российской Федерации, прокуроры субъектов Российской Федерации, городов, районов и другие территориальные прокуроры, а также приравненные к ним военные и иные специализированные прокуроры.

²⁷⁹К.Б.Толкачев, А.Г.Хабибулин Органы внутренних дел в механизме обеспечения личных конституционных прав и свобод граждан. Уфа, 1991 г.С.82

²⁸⁰Указ Президента РФ от 18 апреля 1996 г. N 567 «О координации деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью» Собрание законодательства Российской Федерации, 22 апреля 1996 г., N 17, ст. 1958

²⁸¹СЗ РФ от 20 ноября 1995 г., N 47, ст. 4472

Координация деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью осуществляется на основе соблюдения законности; равенства всех участников координационной деятельности; самостоятельности каждого правоохранительного органа в пределах предоставленных ему законодательством РФ полномочий при выполнении согласованных решений и проведении мероприятий; гласности в той мере, в какой она не противоречит требованиям законодательства РФ о защите прав и свобод человека и гражданина, о государственной и иной охраняемой законом тайне; ответственности руководителя каждого правоохранительного органа за выполнение согласованных решений.

Основными направлениями координационной деятельности являются совместный анализ состояния, структуры и динамики преступности, прогнозирование тенденций ее развития, изучение практики выявления, расследования, раскрытия, предупреждения и пресечения преступлений; разработку предложений о предупреждении преступлений; разработку предложений о совершенствовании правового регулирования деятельности по борьбе с преступностью; выполнение федеральных и региональных программ борьбы с преступностью и др.

В настоящее время такой программой является Федеральная целевая программа по усилению борьбы с преступностью на 1999-2000 годы, утвержденная Правительством РФ.²⁸² Где в качестве первоочередных задач в сфере борьбы с экономической преступностью обозначены оптимизация форм, методов и средств противодействия экономической преступности путем объединения усилий правоохранительных, контролирующих, фискальных, финансовых органов и других структур правоохранительной

²⁸² Постановление Правительства РФ от 10 марта 1999 г. N 270 «О федеральной целевой программе по усилению борьбы с преступностью на 1999-2000 годы». СЗ РФ от 22 марта 1999 г., N 12, ст. 1484

направленности; организационно-практические меры предупреждения и пресечения преступлений экономической направленности.

Для реализации поставленных задач обозначены такие основные формы координации, как: проведение координационных совещаний руководителей правоохранительных органов; обмен информацией по вопросам борьбы с преступностью; создание следственно-оперативных групп для расследования конкретных преступлений; проведение совместных целевых мероприятий для выявления и пресечения преступлений, а также устранения причин и условий, способствующих их совершению; проведение совместных семинаров, конференций; издание совместных приказов, указаний, подготовка информационных писем и иных организационно-распорядительных документов; выпуск совместных бюллетеней (сборников) и других информационных изданий; разработка и утверждение согласованных планов координационной деятельности.

Первоочередными задачами в сфере борьбы с экономической преступностью и коррупцией являются: совершенствование правового регулирования экономических отношений и правоохранительной деятельности; оптимизация форм, методов и средств противодействия экономической преступности путем объединения усилий правоохранительных, контролирующих, фискальных, финансовых органов и других структур правоохранительной направленности; организационно-практические меры предупреждения и пресечения преступлений экономической направленности; создание единого информационного механизма обеспечения экономической безопасности государства.

Непосредственно взаимодействие правоохранительных органов в сфере охраны права интеллектуальной собственности основывается на положениях, закрепленных в Письме МВД РФ, ГТК РФ, ГКАП РФ и Федеральной службы налоговой полиции РФ от 11, 13, 14 июня 1996 г. №№ 1/10393, 01-54/10565, НФ/2501, ВВ-1503 «О мерах по обеспечению сохранности объектов

интеллектуальной собственности». В котором отмечается, что «недооценка и отсутствие прогноза последствий отказа государства от контроля за сферой интеллектуальной собственности в период перехода к частному предпринимательству привели к неконтролируемой ситуации в этой сфере. Пиратство, - а проще обворовывание государства, творческих работников и производителей объектов интеллектуальной собственности, в среднем составляет 70% (производство и распространение программ ЭВМ и книжной продукции, музыкальный, кино- и видеобизнес). Государственный бюджет теряет значительную прибыль вследствие сокрытия получаемых доходов от налогообложения. Пиратство препятствует развитию интеллектуального и культурного потенциала России, вредит ее международному авторитету, усиливает криминализацию общества». Для «выполнения распоряжений Правительства Российской Федерации по вопросам обеспечения охраны объектов интеллектуальной собственности» предлагается «возложить в соответствии с компетенцией министерств и ведомств функций по защите объектов интеллектуальной собственности на руководителей служб для осуществления борьбы с правонарушениями и преступлениями в соответствии с действующим законодательством. Организовать: изучение рекомендаций с личным составом задействованных служб и подразделений; работу в крупных городах, на приграничных и узловых железнодорожных станциях, аэропортах и таможнях; обмен информацией между заинтересованными подразделениями различных министерств и ведомств; контроль за исполнением запланированных мероприятий. Координацию деятельности служб министерств и ведомств возложить на ГУЭП МВД России. Практиковать создание рабочих групп из сотрудников МВД, ГТК, ФСНП и ГКАП для проведения согласованных действий в борьбе с пиратством».

Также нельзя не упомянуть и «Инструкцию по взаимодействию правоохранительных органов Российской Федерации при расследовании и

раскрытии преступлений, связанных с посягательствами на культурные ценности России».²⁸³ Которая разработана в целях «создания согласованной правовой основы для повышения эффективности взаимодействия органов прокуратуры, органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности и таможенных органов Российской Федерации при выявлении, расследовании, раскрытии, пресечении и предупреждении преступлений, связанных с посягательствами на культурные ценности». Объекты интеллектуальной собственности, в соответствие с международными конвенциями и законодательством России, также можно отнести к культурным ценностям.

Так, в соответствие с Конвенцией о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта, заключенная в Гаага, 14 мая 1954 г., ратифицирована Президиумом Верховного Совета СССР 12.12.1956 г.)²⁸⁴ «культурными ценностями считаются, независимо от их происхождения и владельца: ценности, движимые или недвижимые, которые имеют большое значение для культурного наследия каждого народа, такие как ... произведения искусства, рукописи, книги, другие предметы художественного ... значения».

В ст.1 Конвенции «О мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности» (Париж, 17 ноября 1970 г., ратификационная грамота СССР передана Генеральному директору ЮНЕСКО 28 апреля 1988 г.)²⁸⁵ говорится, что «для целей настоящей Конвенции культурными ценностями считаются ценности религиозного или светского характера, которые рассматриваются каждым государством как представляющие

²⁸³ Приказ Генеральной прокуратуры РФ, МВД РФ, ФСБ РФ и ГТК РФ от 25 ноября 1997 г. N 69/777/425/700 Таможенные ведомости, 1998 г., N 2 С.28

²⁸⁴ Свод нормативных актов ЮНЕСКО, М., 1991 г., с. 258

значение для ... литературы, искусства и науки и которые относятся к перечисляемым ниже категориям». Это могут быть «художественные ценности, такие как: полотна, картины и рисунки целиком ручной работы на любой основе и из любых материалов (за исключением чертежей и промышленных изделий, украшенных от руки); оригинальные произведения скульптурного искусства из любых материалов; оригинальные гравюры, эстампы и литографии».

Согласно этим положениям и в ст.3 Закона РФ от 9 октября 1992 г. N 3612-1 «Основы законодательства Российской Федерации о культуре»²⁸⁶, к культурным ценностям относятся «произведения культуры и искусства, результаты и методы научных исследований культурной деятельности, ... предметы и технологии».

Такое направление деятельности органов внутренних дел, как «обобщение практики выполнения международных договоров Российской Федерации и соглашений с зарубежными странами и международными организациями по вопросам сотрудничества в борьбе с преступностью и выработку соответствующих предложений»²⁸⁷, реализуется в деятельности комиссии МВД России по вопросам сотрудничества с Советом Европы и Европейским союзом.

В соглашении «О партнерстве и сотрудничестве, учреждающее партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны»²⁸⁸ содержится 4 раздел «Конкуренция, охрана интеллектуальной собственности, сотрудничество в области законодательства». В ст.54

²⁸⁵ Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1967 г., вып. XXIII, с. 595

²⁸⁶ Ведомости СНД РФ и ВС РФ от 19 ноября 1992 г., N 46, ст. 2615

²⁸⁷ СЗ РФ от 20 ноября 1995 г., N 47, ст. 4472

²⁸⁸ Собрание законодательства Российской Федерации от 20 апреля 1998 г., N 16, ст. 1802

«Охрана интеллектуальной собственности» этого раздела говорится, что «Россия продолжает совершенствование механизмов охраны прав интеллектуальной собственности с целью обеспечения уровня защиты, аналогичного уровню, существующему в Сообществе, включая эффективные средства обеспечения соблюдения таких прав». Для реализации этого положения, а также в «целях обеспечения координации деятельности служб и подразделений Министерства по участию в сотрудничестве с Советом Европы и Европейским союзом и правоохранительными органами входящих в них государств» и создана Комиссия МВД России по вопросам сотрудничества с Советом Европы и Европейским союзом.²⁸⁹ Комиссия выполняет следующие функции: «осуществляет координацию деятельности служб и подразделений МВД России по реализации мероприятий, инициатив и программ сотрудничества с Советом Европы и Европейским союзом в правоохранительной области, а также обобщение результатов такой деятельности и подготовку предложений по ее совершенствованию». А также осуществляет обобщение и анализ деятельности служб и подразделений МВД России по выполнению международных обязательств Российской Федерации, вытекающих из членства в Совете Европы в части, касающейся компетенции МВД России; принимает меры, направленные на повышение практической отдачи от участия в сотрудничестве с Советом Европы и Европейским союзом в правоохранительной области. Выделяют «следующие сферы деятельности органов внутренних дел: административную, оперативно – розыскную профилактическую, производство дознания и предварительного следствия»²⁹⁰.

²⁸⁹ Приказ МВД РФ от 22 февраля 1999 г. N 130

²⁹⁰ Мордовец А.С., Магомедов А.А., Силантьева П.В., Чинчиков А.А. Права человека и деятельность органов внутренних дел. Саратов, СВШ МВД РФ, 1994. С.94

Таким образом, охрана права интеллектуальной собственности органами внутренних дел обеспечивается всем комплексом предоставленных им полномочий во взаимодействии с другими правоохранительными органами, что является реализацией социальной роли органов внутренних дел в охране прав и свобод граждан.

Заключение.

Проведенное исследование позволяет сделать ряд выводов, которые, как представляется, могут иметь как теоретическое, так и практическое значение.

Исследование дало возможность обобщить разнообразные и во многом противоречивые данные, относящиеся к различным отраслям науки, но прямо или косвенно влияющие на проблемы охраны права интеллектуальной собственности.

Категория «интеллектуальная собственность» имеет важное теоретическое и практическое значение, связанное с охраной прав человека, нормального функционирования демократического государства. Проблемы, связанные с понятием интеллектуальной собственности, ее признаками, охраной, а также порядком реализации этого права в общественных отношениях, изучаются разрозненно. Это связано с разноплановостью объектов правовых отношений, и соответственно с их регулированием разными отраслями права, введением новых понятий, недостатком практики по реализации права интеллектуальной собственности.

Анализ и систематизация различных взглядов по этим вопросам позволили:

- выявить наиболее характерные признаки и предложить определение интеллектуальной собственности, учитывающее особенности всех ее проявлений в правовых отношениях;
- предложить комплексный государственно-правовой механизм охраны права интеллектуальной собственности, определить его структуру и показать взаимодействие образующих его элементов;
- обосновать необходимость принятия кодифицированного нормативно-правового акта, в котором нашли бы отражение как общие положения в сфере охраны интеллектуальной собственности, так и особенные для каждого ее объекта;

Существенное значение имеют проблемы функционирования и осуществления норм права, закрепляющих права создателей объектов интеллектуальной собственности. Показаны генезис этих норм и их реальное воплощение в деятельности, поведении людей, обеспечивающее сочетание социальных и личных интересов, поскольку, с одной стороны, позволяет учитывать интересы общества в пользовании объектами интеллектуальной собственности, а с другой стороны, обеспечивает охрану исключительных прав на такие объекты. Это важно как для теории, так и для правотворческой и правоприменительной практики.

Показано, что охрана права интеллектуальной собственности возложена на органы государственной власти, которая осуществляется в их комплексном взаимодействии. Это позволяет нормально осуществлять правомочия, возникающие при реализации свободы литературного, художественного, технического и иных видов творчества. Особую актуальность это приобретает в связи с провозглашением России демократическим правовым государством, одной из характеристик которого является уважение прав и свобод человека, а также приоритет личности над интересами государства, провозглашением свободы научной, художественной, творческой и иной интеллектуальной деятельности.

Обосновано, что охрана права интеллектуальной собственности государственными органами осуществляется в соответствии с их компетенцией, которая выражается в совокупности прав и обязанностей и должна быть закреплена в соответствующих нормативно-правовых актах.

Раскрыта роль органов внутренних дел в государственно-правовом механизме охраны права интеллектуальной собственности, которая обеспечивается всем комплексом предоставленных им полномочий во взаимодействии с другими правоохранительными органами. Для координации их деятельности по обеспечению охраны права

интеллектуальной собственности определены принципы, направления и формы взаимодействия.

Дальнейшая разработка данной темы представляет несомненный интерес.

Список использованной литературы.

Официальные документы и нормативные акты:

1. Конституция Российской Федерации. – М.: «Проспект», 1999. – 48 с.
2. Авторское право: Нормативные акты. Национальное законодательство и международные конвенции / Под ред. И.Силонова, Г.Сыроватского. М.: Юрид. лит. 1998. 352 с.
3. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1995. №1.
4. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, 1996 г., N 2
5. Вестник Конституционного Суда Российской Федерации, 1997 г., N 1.
6. Бюллетень международных договоров, август 1998 г., N 8
7. Бюллетень международных договоров, 1997 г., N 1, стр. 66
8. Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР.1975.№7.
9. Бюллетень международных договоров, 1996 г., N 1, С. 52
- 10.Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 28 мая 1992 г., N 21, ст.1141
- 11.Ведомости Верховного Совета СССР, 1990, N 11, ст. 164
- 12.Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР от 27 декабря 1990 г. N 30 ст. 416
- 13.Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2319
- 14.Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1242
- 15.Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2322

16. Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации РФ N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2325
17. Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации N 42 от 22 октября 1992 г., ст. 2328
18. Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации 1993., № 32, Ст.1242
19. Ведомости Верховного Совета РФ, 1992, N 46, ст. 2615
20. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации, 9 сентября 1993 г., N 36, ст. 1436
21. Ведомости Верховного Совета СССР. 1991. №25. Ст.703
22. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 5 августа 1993 г., №31, ст. 1224
23. Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 1994, N 2
24. Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 1996, N 2
25. Ведомости Федерального Собрания РФ, 1995, N 21, ст. 908
26. Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета Российской Федерации от 22 октября 1992 г., N 42, ст. 2320
27. Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ от 22 июля 1993 г., N 29, ст. 1114
28. Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1992. №7. Ст.300
29. Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1990. №30. Ст. 416
30. Ведомости Верховного Совета РСФСР от 5 июля 1984 г., N 27, ст. 909

31. Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР от 11 апреля 1991 г., N 15, ст. 494
32. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации 16 апреля 1992 г., N 16, ст. 838
33. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 12 августа 1993 г., N 32, ст. 1231
34. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 18 апреля 1991 г., N 16, ст. 499
35. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 5 августа 1993 г., N 31, ст. 1224
36. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 19 ноября 1992 г., N 46
37. Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское право. Патентное право. Другие исключительные права. Сб. норм. Актов. М.: ДЕ-ЮРЕ, 1994. Вып. 17.
38. Приказ МВД РФ от 14 августа 1998 г. N 501
39. Приказ МВД РФ от 6 августа 1993 г. N 390
40. Приказ МВД РФ от 22 февраля 1999 г. N 130
41. Российская газета от 8 апреля 1999 г.
42. Российская газета от 28 мая 1994 г.
43. Российская газета от 22 октября 1994 г.
44. Российская газета от 19 мая 1998 г.
45. Российская газета от 12 июля 1997 г.
46. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1979 г., вып. XXXIII

47. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1991 г., вып. XLV
48. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1980 г., вып. XXXIV
49. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1978 г., вып. XXXII
50. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1989 г., вып. XLIII
51. Свод нормативных актов ЮНЕСКО, М., 1991 г., 258 с.
52. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1967 г., вып. XXIII,
53. Свод нормативных актов ЮНЕСКО, М., 1993 г., 555с.
54. Собрание Актов Президента и Правительства Российской Федерации от 11 октября 1993 г. №41. Ст.3920
55. Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации от 15 февраля 1993 г., N 7
56. Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1994 г. №6. Ст.434
57. Собрание законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г., N 32, ст. 3301
58. Собрание законодательства Российской Федерации. 1998 г., N 7, ст. 801
59. Собрание законодательства Российской Федерации, 1996, N 16, ст. 1774
60. Собрание законодательства Российской Федерации от 12 июня 1995 г., N 24, ст. 2256
61. Собрание законодательства Российской Федерации от 15 сентября 1997 г., N 37, ст. 4267
62. Собрание законодательства Российской Федерации от 22 декабря 1997 г., N 51, ст. 5712

- 63.Собрание законодательства Российской Федерации от 21 октября 1996 г., N 43, ст. 4886.
- 64.Собрание законодательства Российской Федерации от 21 октября 1996 г., N 43, ст. 4878.
- 65.Собрание законодательства Российской Федерации от 6 мая 1996 г. N 19, ст. 2259
- 66.Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. №22. Ст. 2727
67. Собрание законодательства Российской Федерации от 29 сентября 1997 г., N 39, ст. 4541
- 68.Собрание законодательства Российской Федерации от 6 апреля 1998 г., N 14, ст. 1596
- 69.Собрание законодательства РФ. 1995.№51. Ст. 4970
- 70.Собрание законодательства Российской Федерации от 30 ноября 1998 г., N 48, ст. 5934
- 71.Собрание законодательства Российской Федерации от 5 октября 1998 г., N 40, ст. 4964
- 72.Собрание законодательства Российской Федерации, 20 ноября 1995 г., N 47, ст. 4472
- 73.Собрание законодательства Российской Федерации, 17 июня 1996 г., N 25, ст. 2954
- 74.Собрание законодательства Российской Федерации, 22 июля 1996 г., N 30, ст. 3605
- 75.Собрание законодательства Российской Федерации от 17 июля 1995 г. N 29, ст. 2757
- 76.Собрание законодательства Российской Федерации от 2 декабря 1996 г., N 49, ст. 5494.
- 77.Собрание законодательства Российской Федерации от 13 мая 1996 г., N 20, ст. 2323

- 78.Собрание законодательства Российской Федерации от 24 июля 1995 г., N 30
- 79.Собрание законодательства Российской Федерации от 7 декабря 1998 г., N 49, ст. 6016
- 80.Собрание законодательства Российской Федерации от 1 июня 1998 г., N 22, ст. 2476
- 81.Собрание законодательства Российской Федерации от 20 мая 1996 г. N 21, ст. 2529
- 82.Собрание актов Президента и Правительства РФ от 19 июля 1993 г., N 29, ст. 2681
- 83.Собрание законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г., N 32, ст. 3301
- 84.Собрание законодательства Российской Федерации от 10 марта 1997 г. N 10, ст. 1127
- 85.Собрание законодательства Российской Федерации от 24 июля 1995 г., N 30, ст. 2866
- 86.Собрание законодательства Российской Федерации 17 июня 1996 г., N 25, ст. 2954
- 87.Собрание законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г., N 32, ст. 3301
- 88.Собрание законодательства Российской Федерации от 14 августа 1995 г., N 33, ст. 3349
- 89.Собрание законодательства Российской Федерации, 22 июля 1996 г., N 30, ст. 3605
- 90.Собрание законодательства Российской Федерации от 24 июля 1995 г., № 30, ст. 2866
- 91.Собрание законодательства Российской Федерации, 17 июня 1996 г., N 25, ст. 2954
- 92.Собрание законодательства РФ от 24 июля 1995 г., N 30, ст. 2866

93. Собрание законодательства Российской Федерации, 5 августа 1996 г., N 32, ст. 3843
94. Собрание законодательства Российской Федерации от 14 августа 1995 г., N 33, ст. 3349
95. Собрание законодательства Российской Федерации 23 декабря 1996 г., N 52, ст. 5881, ст. 4857, ст. 17
96. Собрание законодательства Российской Федерации, 22 апреля 1996 г., N 17, ст. 1958
97. Собрание законодательства Российской Федерации от 20 ноября 1995 г., N 47, ст. 4472
98. Собрание законодательства Российской Федерации от 22 марта 1999 г., N 12, ст. 1484
99. Собрание законодательства Российской Федерации от 20 ноября 1995 г., N 47
100. Собрание законодательства Российской Федерации от 20 апреля 1998 г., N 16
101. Собрание законодательства Российской Федерации от 04 сентября 2000 г., №36 ст. 3636
102. Собрание Постановлений Правительства СССР, 1986 г, отд. II, N 15, ст. 41
103. Приказ Генеральной прокуратуры РФ, МВД РФ, ФСБ РФ и ГТК РФ от 25 ноября 1997 г. N 69/777/425/700 Таможенные ведомости, 1998 г., N 2 С.28
104. Уголовный кодекс Российской Федерации. Научно – практический комментарий. Отв. ред. В.М.Лебедев. Варшава, 1997г. С.277
105. Авторское право. Патентное право. Сборник нормативных актов. М., 1994.

Монографии и статьи:

106. Азбука авторского права, М., Юрид. лит., 1982 г. – 104 с.

107. Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: Опыт комплексного исследования. М., Статут. 1999. – 712 с.
108. Алексеев С.С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. М.,Юрид. лит. 1989 – 288 с.
109. Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М., Юрид. лит. 1966. -322 с.
110. Антимонов Б.С.,Флейшиц Е.А. Авторское право. М., Юрид. лит. 1957.
111. В.С.Афанасьев Обеспечение социалистической законности: вопросы теории и практики. Дисс. доктора юрид. наук М., 1987
112. Афанасьев В.С. Обеспечения социалистической законности в деятельности органов внутренних дел (Основы системного подхода) - М. 1987
113. Обеспечение законности в деятельности органов внутренних дел. - М. Академия МВД РФ. 1993.
114. Бартошек М. Римское право: (Понятия, термины, определения): Пер. с чешск. - М.: Юрид. лит., 1989. – 448 с.
115. Батурин Ю.М. Проблемы компьютерного права. – Юрид. лит., 1991. – 272 с.
116. Белов В.В., Витальев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения. М., Юрист,1997 – 288 с.
117. Богуславский М.М. Международное экономическое право. М.: Международные отношения. 1986. 304 с.
118. Бусыгин Предпринимательство. Основной курс: Учебник в 2 кн./КН.1 – М. Бек. 1994 – 320 с.
119. Васильев В. Диалектическая связь категорий общей теории права //
120. А.В.Венедиктов «Государственная социалистическая собственность». М.- Л., 1948 г.

121. Веинке В. Авторское право. Регламентация, основы, будущее. Пер. с датск./Под ред. Б.Д.Панкина.- Юрид. Лит. , 1979. - 146 с.
122. Л.Д.Воеводин Конституционные права и обязанности советских граждан. М., Изд. Московского университета. 1972 г.
123. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. – М.: Фонд «Правовая культура», 1996. – 250 с.
124. Голованев Н.М., Лынный Н.В. Каким быть Государственному фонду изобретений СССР // Вопросы изобретательства. 1990. №11.
125. Горшенев В.М., Поленина С.В., Пиголкин А.С., Сырых В.М. Рец. на кн.: С.С.Алексеев Структура советского права. М., 1975 // Сов. гос-во и право. 1976.
126. Гранат Н.Л. Психологические основы обеспечения социалистической законности в деятельности органов внутренних дел // Обеспечение социалистической законности в деятельности органов внутренних дел. - М. 1978. Вып. 2.
127. Гульбин Ю. "Охрана прав авторов программного обеспечения ЭВМ", "Российская юстиция", 1997, N 5
128. Домашняя юридическая энциклопедия. Интеллектуальная собственность. М., Олимп. 1998. – 608 с.
129. Дюма Р. Литературная и художественная собственность. Авторское право Франции. / Пер. с фр. М.: Международные отношения. 1989. – 336 с.
130. Дюрягин И.Я. Право и управление. М.: Юрид. лит. 1981. – 168 с.
131. Еремеев Д.Ф. Право личной собственности в СССР. М., Политиздат 1958
132. Зелинский Ф.Ф. История античной культуры. / Под ред. С.П. Заикина. С-Пб.: Марс, 1995. – 380 с.
133. Завадская Л.Н. Механизм реализации права. - М.: Наука 1992.-288 с.

134. Интеллектуальная собственность. Основные материалы. В 2 ч.: Пер. с англ./Отв. ред. д-р юрид. наук Л.Б.Гальперин. Новосибирск. Наука. Сибирская издательская фирма, 1993. 357 с.
135. В.Я. Ионас Критерий творчества в авторском праве и судебной практике М., 1963. «Юридическая литература» 138 с.
136. История философии: Запад – Россия - Восток (книга вторая: Философия 15-19 вв.) - М.: «Греко-латинский кабинет Ю.А.Шичалина»1998. – 560 с.
137. Иванов Г.А., Романова С.М. "Обсуждаем проект третьей части ГК: международное частное право", "Законодательство", 1997, N 4
138. Интервью с первым заместителем председателя Совета Исследовательского центра частного права при Президенте РФ, доктором юридических наук, профессором, заслуженным деятелем науки РФ А.Л. Маковским "Законодательство", 1997, N 6
139. Казимирчук В.П. Социальный механизм действия права // Сов. гос. и право. 1970. N 10.
140. Казимирчук В.П. Социологические проблемы действия права в социалистическом обществе // Право и социология. М., 1973.
141. Как защитить интеллектуальную собственность в России. М.:ИНФРА-М,1995.- 336 с.
142. Керимов Д.А. Философские проблемы права. М., Мысль, 1972 – 472 с.
143. Кочои С., Савельев Д. "Ответственность за неправомерный доступ к компьютерной информации", "Российская юстиция", 1999, N 1
144. Крылов В.В. "Информация как элемент криминальной деятельности", "Вестник Московского университета", Серия 11, Право, 1998, N 4
145. Кобец Н.Г. Роль трудового коллектива профилактике правонарушений на производстве // Сов.гос. и право-1975, №3 С.29
146. Лазарев В. В. Социально-психологические аспекты применения права. – Казань. 1982

147. Локк Дж. Сочинения: В 3 т. М., Наука, 1985. Т.3 386 с.
148. Малеин Н.С. Охрана прав личности советским законодательством. М.: Наука, 1985. – 166 с.
149. Мещеряков В.А. Патентные споры в России. Кто поставит точку? // Патенты и лицензии. 1996.№9.
150. Мицкевич А.В., Шебанов А.Ф. Демократизм советского правотворчества и его основные принципы // Ученые записки ВНИИСЗ. М., 1968, Вып.13
151. Мордовец А.С., Магомедов А.А., Силантьева П.В., Чинчиков А.А. Права человека и деятельность органов внутренних дел. Саратов, СВШ МВД РФ, 1994. – 131 с.
152. Мордовец А.С. Социально – юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина / Под ред. Н.И.Матузова. – Саратов, СВШ МВД РФ. 1996. – 288 с.
153. Нерсисянц В.С. Право и закон. Из истории правовых учений. «Наука», 1983. – 366 с.
154. Научно-практический комментарий к Конституции РФ // Отв. редактор Лазарев И.И. М.,1997.
155. Обеспечение социалистической законности в деятельности органов внутренних дел. Вып.1; Вып.2. - М. 1978.
156. Обеспечение законности в деятельности органов внутренних дел. - М. 1993.
157. Олейник О. "Правовые проблемы банковской тайны", "Хозяйство и право", 1997, NN 6-7
158. Оуэн л. Приобретение и продажа авторских права на литературные произведения. – М.: Аспект пресс, 1997. – 215 с.
159. Охранительный механизм в правовой системе социализма. Красноярск, 1989. –146 с.

162. Попова В.И. Соотношение актов органов государственного управления в СССР // Сов. гос-во и право 1972. №10 С.80
163. Права человека в России: Материалы межвузовской научной конференции. /Отв. ред. Макуев П.Х. – Орел: Юридический институт МВД РФ, 1998. 118 с.
164. Право промышленной и интеллектуальной собственности. – Новосибирск: ВО «Наука», 1992. – 168 с.
165. Право собственности в СССР /Под ред. Ю.К. Толстого, В.Ф.Яковлева. – М.: Юрид. лит., 1989. –288 с. – (Проблемы, дискуссии, предложения).
166. Сабо И. Социалистическое право. М., Прогресс, 1964. 270 с.
167. Радько Т.Н. Методологические вопросы познания функций права. Волгоград. 1974. – 151 с.
168. Руссо Ж.Ж. Трактаты. М., Наука. 1969. 703 с.
169. Самощенко И.С. Иерархия и основы подразделения нормативных актов социалистического государства // Ученые записки ВНИИСЗ. М., 1968, Вып.15 Симкин Л.С. Программы для ЭВМ: правовая охрана 9правовые средства против компьютерного пиратства). – М.: Издательство «Городец», 1998. – 208 с.
170. Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. М., Дело, 1999. – 512 с.
171. Сталин И.В. Экономические проблемы социализма в СССР. М. Политиздат, 1952
172. Спиридонов Л.И. Социальное развитие и право. Изд. ЛГУ.1973.– 206 с.
173. Толкачев К.Б., Хабибулин А.Г. Органы внутренних дел в механизме обеспечения личных конституционных прав и свобод граждан. Уфа, Уфимская высшая школа, 1991. – 168 с.
174. Тотьев К. Уголовная ответственность за монополистическую деятельность «Хозяйство и право», 1998, NN 5, 6

175. Черниловский З.М. В русле новых подходов // Сов. гос-во и право.1988. №7. С.136
176. Шебанов А.Ф. Форма советского права. М., Юрид. лит.,1968.
177. Шиверский А.А. Защита информации: проблемы теории и практики. – М.: Юрист, 1996. – 112 с.
178. Шкредов В.П. Собственность и система категорий политической экономии. М., МГУ.1973 – 204 с.
179. Штрумпф Г. Лицензионный договор: Пер. с нем. /Под ред. и вступ. Статьей М.М.Богуславского. М.: Прогресс, 1988. 480 с.
180. В.М.Фейгельсон. Интеллектуальная собственность, недобросовестная конкуренция и ноу-хау. М.: 1997
181. Философский энциклопедический словарь. /Редкол.: С.С.Аверинцев, Э.А.Араб-Оглы, Л.Ф.Ильичев и др. М.: Сов. Энциклопедия, 1989 – 815 с.
182. Энциклопедический словарь Брокгауз и Эфрон, Т.23, С - Петербург, 1898 г.,
183. Энциклопедический юридический словарь / Под общ. ред. В.Е. Крутских – М.: ИНФРА-М, 1999. – 386 с.
184. Хаметов Р. "Корпоративная борьба с нарушениями авторских и смежных прав", "Хозяйство и право", 1998, N 4
185. Явич Л.С. Право и социализм. М., Юрид. лит.1982.- 176 с.
186. Якушев М.А. "Интернет и право" "Законодательство", 1997, N 1
- Учебники, учебные пособия, лекции, диссертации, авторефераты:
187. Алексеев С.С. Общая теория права. В двух томах. Т.2 - М.: Юрид. лит. 1982. – 360 с.
188. Асфандиаров Б.М. Особенности гражданско-правового регулирования отношений в области создания и использования программ для ЭВМ и баз данных в Российской Федерации. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1997

189. Л.В.Афанасьева Нормы права и их действие. Дисс. канд. юрид. наук, М., 2000 г.
190. В.Н. Бутылин, В.Г. Сидоров Милиция в механизме реализации конституционных прав и свобод граждан. Лекция. М., Академия МВД РФ 1996.- 33 с.
191. Гойман В.И. Действие права (методологический анализ). Дисс. ... докт. юрид. наук. - М. 1992.
192. Гражданское право. /Отв. ред. Е.А.Суханов. М.БЕК.1994 г. 420 с.
193. Гражданское право. Ч.1.Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. Изд-во «Теис» СПб.1996 г. 392 с.
194. Гражданское и торговое право капиталистических государств./ Отв. ред. Васильев. М., Международные отношения. 1993. 316 с.
195. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: Сб. норм. актов: Авторское право. Учебное пособие / Под ред. В.К. Пучинского, М.Н. Кузнецова. М.: Изд-во УДН, 1988. 208 с.
196. Гранат Н.Л. Правовые и нравственно-психологические основы обеспечения законности на предварительном следствии. Дисс... докт. юрид. наук. - М. 1992.
197. Гребенников В.В. Конституционно-правовые основы частной собственности в условиях формирования рыночных отношений в Российской Федерации. Автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. - М., 1996
198. Егоров А.М. Правовые основы частной собственности в России (вопросы теории). Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1997
199. Изобретательское право. Учебник. / Отв. ред. Н.В. Миронов. М.: Юрид. лит. 1986. 224 с.
200. Казимирчук В.П. Социальное действие права в условиях развитого социализма. Автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. - М., 1977.

201. Е.В. Кирдяшова. Категория интеллектуальной собственности: теоретико-правовой анализ Дисс.... канд. юр. наук. М.1999
202. Лунц А.А., Марышева Н.И., Садиков О.Н. Международное частное право: Учебник. М.: Юрид. лит., 1984. 336 с.
203. Марксистско-ленинская общая теория государства и права. Социалистическое право. М., Юрид. лит. 1973. Т.4. – 786 с.
204. Макагонова Н.В. Некоторые проблемы гражданско-правовой охраны авторских прав в России. Дисс.... канд. юр. наук. М., 1996
205. Теория государства и права / ред. Корельский В.М., Перевалов В.Д. - М. 1998.
206. Общая теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М. Юрист. 1999. 472 с.
207. Панова Т.А. Некоторые вопросы интеллектуальной собственности в современном гражданском праве России. Дисс.... канд. юр. наук. М., 1998.
208. Патентоведение: Учебник для вузов. /Е.И. Артемьев, М.М. Богуславский, Р.П. Вчерашний и др.; Под ред. В.А. Рясенцева. М.: Машиностроение. 1984. 352 с.
209. Правовая охрана интеллектуальной собственности: Учебное пособие / С.А. Горленко, Т.В. Григорьева, Б.А. Лобач и др. Под ред. В.Н. Дементьева. М.: НИЦПрИС, 1995. 704 с.
210. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., Проспект, 1999 – 752 с.
211. Серков В.А. Социально-психологический механизм правового воздействия на поведение личности. Автореф. дисс...канд. юрид. наук. – Свердловск. 1983.
212. Симкин Л. "Как остановить компьютерное пиратство?", "Российская юстиция", 1996, N 10

213. Советское государственное право./ Отв. ред. Е.И. Козлов М.: Юрид. лит. 1983.- 496 с.
214. Спиридонов Л.И. Социальный механизм действия уголовно-правовых запретов. М., Академия МВД СССР, 1976. – 33 с.
215. Сухова Г. «О некоторых вопросах защиты права на товарный знак», «Хозяйство и право»
216. Тарасов Н.И. Роль социально-психологических факторов в правовом регулировании. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. – Свердловск. 1979 г.
217. Теория государства и права. / Под ред. Венгерова А.Б. М.: Юрид. лит. 1994. – 216 с.
218. Теория права и государства / ред. Лазарев В.В.- М., Юрист., 1996 г.
219. Халид Эль Тахер Хамад Эль Том Международно-правовые аспекты охраны интеллектуальной собственности. Дисс.... канд. юрид. наук. М., 1999 г.
220. Чинчиков А.А., Желанова С.А. Теория и история государства и права. - М., 1994 г.