

Гришанова А.Г., Завьялов И.А.

РОЛЬ СОЦИОЛОГИЧЕСКИХ ИССЛЕДОВАНИЙ В ВЫЯВЛЕНИИ ФАКТОВ НАРУШЕНИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ

*Гришанова А.Г. – ведущий научный сотрудник ИСПИ РАН, к.э.н.
Завьялов И.А. – преподаватель кафедры экономических и финансовых исследований МГУ им. М.В. Ломоносова*

Аннотация: В статье рассматривается влияние прикладной социологии в области изучения проблем в области защиты интеллектуальной собственности. Рассматривается роль социологических исследований в выявлении фактов нарушения интеллектуальных прав, раскрытии динамики, тенденций и перспектив в области защиты результатов интеллектуальной деятельности. Анализируются способы проведения социологических исследований. Определяются самые распространенные способы нарушения авторских прав и фальсификации товарных знаков. Описываются способы защиты и охраны интеллектуальной собственности на основе полученных результатов эмпирических социологических исследований.

Summary: In article influence of applied sociology in the field of studying of problems in the field of protection of intellectual property is considered. The role of sociological researches in identification of the facts of violation of the intellectual rights, disclosure of dynamics, tendencies and prospects in the field of protection of results of intellectual activity is considered. Ways of carrying out sociological researches are analyzed. The most widespread ways of violation of copyright and falsification of trademarks are defined. Ways of protection and protection of intellectual property on the basis of the received results of empirical sociological researches are described.

Ключевые слова: социологические исследования, потребительский рынок, интеллектуальные права, авторские права, смежные права, нарушение прав, прикладная социология, защита интеллектуальной собственности

Прикладная социология – это совокупность теоретических знаний, методологических принципов, специальных и отраслевых социологических теорий, моделей, методов и процедур исследования, а также социальных технологий, ориентированных на практическое применение, дос-

тижение реального социального эффекта в развитии социальных процессов и явлений.

В отличие от базисной или фундаментальной социологии, ориентированной главным образом на разработку теории, генерирование нового социологического знания, прикладная социология выступает как совокупность проблемно ориентированных исследований, направленных на решение конкретных социальных проблем, возникающих в определенных социальных подсистемах, конкретных социальных общностях и организациях. Нарушение интеллектуальных прав является одним из распространенных социальных проблем.

Важным моментом при принятии решения о проведении прикладных социологических исследований является правильное понимание и оценка их разрешающих возможностей. Прикладная социология представляет собой единство специальных и отраслевых социологических теорий с методами, техникой и процедурами эмпирического социологического исследования, результаты которого реализуются в социальной технологии. В этом воплощается единство эмпирического и теоретического компонентов в структуре прикладной социологии. Такое единство обусловлено тем, что невозможно провести исследование молодежи, семьи или отклоняющегося (девиантного) поведения без знания и применения их специальных теорий, раскрывающих особенности и тенденции становления и развития соответствующих социальных общностей, их типологических характеристик и свойственных им специфики деятельности.

В социологических исследованиях заключены значительные возможности повышения уровня того или иного вида деятельности, обновления, обогащения и актуализации ее содержания. Эти возможности раскрываются по мере того, как методы социологического анализа регулярно используются для оценки состояния и эффективности изучаемого вида деятельности, ее оптимальной организации и координации.

Социологические исследования наряду с другими средствами позволяют достаточно точно, глубоко и всесторонне проанализировать сложившуюся ситуацию, тенденции ее развития. Их результаты являются своеобразным зеркалом, в котором отчетливо видны и достигнутые успехи, и имеющиеся недостатки в осуществлении того или иного вида деятельности. Более того, подобные исследования по праву можно назвать одним из универсальных источников информации для субъектов управления: они не только выявляют разного рода проблемы, высвечивая их, условно говоря, изнутри, но и подсказывают действенные средства для их решения.

В связи с необходимостью решения практических проблем, объединения теоретических и эмпирических знаний о социальной жизни общества стали развиваться специальные социологические теории, имеющие своим предметом социальные процессы, протекающие в экономической, политической, социальной, культурной, духовной, экологической и других сферах жизни и деятельности общества. В своем функционировании такие социологические теории раскрывают содержание и сущность двух основных типов социальных взаимодействий: между целостной и динамичной системой общества и вполне определенной ее подсистемой – экономической, политической, социокультурной; между взаимодействующими компонентами в пределах самой такой подсистемы. Регулярно проводимые социологические исследования в области нарушения законных прав интеллектуальной собственности помогают обеспечивать бесперебойную работу механизма обратной связи, дополняя и конкретизируя статистическую информацию реалистическими данными об интересах и запросах, мнениях и в области защиты прав правообладателей.

Результаты социологических исследований имеют диагностическое значение, поскольку позволяют обеспечить органы управления надежной информацией за счет того, что результаты социологических исследований базируются не только на качественных, но и количественных характеристиках исследуемых объектов, придающих результатам большую убедительность.

Таким образом, широкое использование социологических исследований способствует более глубокому изучению социальных процессов и явлений, позволяет избегать умозрительных заключений и оценок в работе и тем самым целенаправленно, на научной основе, вести обеспечение той или иной деятельности.

Первое упоминание об интеллектуальной собственности восходит к временам Великой французской революции XVIII в., когда большое распространение получила теория естественного права. Суть этой теории состоит в том, что все произведенное человеком, будь то материальные объекты или результаты творческого труда, признается его собственностью. Таким образом, создатель результатов творческого труда имеет исключительное право распоряжаться ими.

Понятие «**интеллектуальная собственность**» было впервые введено в международные правовые документы в 1967 г. Стокгольмской конвенцией, учредившей ВОИС – Всемирную организацию интеллектуальной собственности (однако уже в Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. в

аналогичном значении употреблялся термин «результаты интеллектуального творчества»)¹.

В соответствии со статьёй 2 этой Конвенции понятие интеллектуальной собственности включает в себя все права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях. Таким образом, основу интеллектуальной собственности составляют авторское и патентное право, однако они не исчерпывают это понятие, поскольку сюда же относится право на промышленные образцы, товарные знаки, фирменные наименования, ноу-хау, знаки обслуживания.

Интеллектуальная собственность представляет собой не только один из наиболее значимых правовых институтов, но и является достаточно острой проблемой современного общественного развития в связи с высоким уровнем незаконного использования охраняемых правом результатов интеллектуальной деятельности и других нарушений прав интеллектуальной собственности. Наличие эффективной правовой охраны интеллектуальной собственности признано важным условием динамичного развития экономики любой страны, поскольку правильная государственная политика в этой области является стимулирующим фактором подъема творческой деятельности.

В отличие от обычных товаров продукты творческой деятельности, если они не обеспечиваются специальной правовой охраной со стороны государства, не в состоянии приносить их владельцам сколько-нибудь гарантируемые прибыли. После того как продукты творчества становятся известными обществу, они перестают быть объектами обладания одного или нескольких лиц. При отсутствии специальной правовой охраны каждый член общества, имеющий необходимые экономические ресурсы, смог бы использовать их для извлечения прибыли, поэтому средством предотвращения такой ситуации служит институт исключительного права на продукты творческой деятельности.

Под исключительными правами понимаются только имущественные права. Сам термин «**исключительное право**» пришел из Средневековья, когда отдельным лицам в исключение из общего правила предоставлялись некие определенные права. Буржуазная система, провозгласившая всеобщее равенство, отменила само понятие исключительного права, однако в настоящее время применительно к объектам интеллектуальной деятельности оно возродилось.

¹Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности. http://www.wipo.int/treaties/ru/convention/trtdocs_wo029.html

Исключительное право – это абсолютное право на нематериальный объект. Исключительные права выполняют для нематериальных объектов ту же функцию, что и право собственности для материальных объектов, хотя этим и не исчерпываются. Поэтому можно констатировать существование в гражданском праве двух видов соответствующих этим объектам исходных прав – права собственности и исключительных прав.

Обладатель права интеллектуальной собственности имеет исключительные полномочия по использованию соответствующего объекта в течение определенного срока, установленного государством. Таким образом, право интеллектуальной собственности является срочным правом. Сроки, в течение которых действуют исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, различаются в зависимости от конкретного вида объекта интеллектуальной собственности или средства индивидуализации. Устанавливаются они ГК РФ или специальным законодательством, регулирующим отдельные виды указанных объектов. После истечения определенного срока, установленного в законодательстве, они становятся общественным достоянием, т.е. могут использоваться без согласия правообладателя и уплаты соответствующего вознаграждения. При этом обязательно должны соблюдаться личные неимущественные права создателей объектов интеллектуальной собственности, которые являются неотчуждаемыми и действуют бессрочно.²

Необходимо отметить также то обстоятельство, что результаты творческой деятельности не могут быть ограничены государственными границами: известно, что большое количество российских объектов интеллектуальной собственности используется за рубежом, а в то же время иностранные объекты интеллектуальной собственности активно употребляются в России. Негативным последствием такой «безграничности» стало широкое распространение пиратства, т.е. неправомерного использования охраняемых правом объектов интеллектуальной деятельности (в первую очередь компьютерных программ и аудиовизуальных произведений).

Результаты интеллектуальной деятельности не подвержены физической амортизации, однако возможен их моральный износ. При этом следует иметь в виду, что для отдельных видов объектов интеллектуальной собственности возможно и физическое старение. В частности, произведения живописи могут физически устаревать с течением времени, одна

²ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РФ 4 ЧАСТЬ http://www.copyright.ru/library/zakonodatelstvo/gk_rf_obschee_zakonodatel/grazhdanskii_kodeks_RF_4

ко при этом моральному износу они не будут подвергаться, а денежная стоимость их может только расти.

Интеллектуальную собственность следует отличать от так называемой промышленной собственности, которая, будучи составной частью первой, характеризуется тем, что ее объекты находят применение в производственной деятельности (изобретения, промышленные образцы и т.д.).

Понятие «**промышленная собственность**» было впервые введено в текст ст. 1 Парижской конвенции об охране промышленной собственности на Гаагской конференции 1925 г. Предшествующие тексты Парижской конвенции хотя и перечисляли многочисленные объекты промышленной собственности, однако не раскрывали самого понятия. Для объектов права промышленной собственности характерно наличие территориального принципа охраны, который заключается в том, что исключительное право на такой объект действует только в пределах того государства, где это право было получено. Исключительное право на объекты промышленной собственности основывается на специальном охранном документе, выданном компетентным органом (как правило, это патентное ведомство).

Необходимость специальной регистрации для объектов промышленной собственности обусловлена тем, что в отличие от произведений, охраняемых авторским правом, для которых преобладающее значение имеет форма выражения, для первых важнее содержание. Если форма произведения уникальна и, по общему правилу, не может быть воспроизведена другим лицом, то объекты промышленной собственности могут быть созданы независимо друг от друга несколькими лицами.

В связи с этим необходимо наличие регистрационной системы, которая удостоверит первенство создателя.

Охранные документы (патент, свидетельство) действуют в течение определенного срока, по окончании которого объекты промышленной собственности становятся общественным достоянием, т.е. могут использоваться без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения. Вместе с тем некоторые права (например, право на обозначение наименования товара) не имеют временных ограничений.

Необходимость усиления защиты интеллектуальной собственности в России диктует то обстоятельство, что в настоящее время наша страна готовится к вступлению во Всемирную торговую организацию (ВТО), одним из условий членства в которой является соблюдение положений, содержащихся в Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС).

В настоящее время понятие интеллектуальной собственности получило конституционное закрепление. Так, ст. 44 Конституции РФ хотя и не раскрывает его содержания, но гласит, что «интеллектуальная собственность охраняется законом». В ст. 71 Конституции сказано, что правовое регулирование интеллектуальной собственности отнесено к ведению Российской Федерации.³

Фиксация права интеллектуальной собственности в Конституции РФ означает, что государство принимает на себя обязанность обеспечить своим гражданам эффективные средства защиты этого права. С точки зрения гарантий свободы творчества существенное значение имеет то обстоятельство, что творческой деятельностью можно заниматься как на профессиональной, так и на любительской основе. Любые виды творчества охраняются и поддерживаются государством. Гарантированная Конституцией свобода творчества предполагает также создание эффективной правовой системы охраны прав на результаты творческой деятельности.

В массиве действующего законодательства РФ, посвященного интеллектуальной собственности, следует упомянуть, прежде всего, ГК. Статья 128 ГК среди объектов гражданских прав называет результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них.

Наиболее полно понятие интеллектуальной собственности раскрывается в ст. 138 ГК. В соответствии с указанной статьей под интеллектуальной собственностью понимаются исключительные права гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности, а также приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).⁴

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Все виды исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации классифицированы в определенной системе.

Можно выделить следующие **группы объектов интеллектуальной**

³<http://www.constitution.ru/10003000/10003000-5.htm>

⁴<http://www.gk-rf.ru/statia138>

собственности (исключительных прав), объединенных на основании общих признаков:

- авторские и примыкающие к ним смежные права. Сюда относятся традиционные объекты авторско-правовой охраны – литературные, научные, художественные произведения. Российское законодательство относит сюда также программы ЭВМ и базы данных;
- объекты промышленной собственности (исключительные права на результаты творческой деятельности, используемой в производстве, – изобретения, промышленные образцы, полезные модели, секреты производства (ноу-хау);
- средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания);
- нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем).

С 1 января 2008 года вступила в силу часть 4 Гражданского кодекса. Это первый кодифицированный акт об интеллектуальной собственности.

Так, введен институт залога исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (ст. 1232, 1233). Детально и полно урегулирован договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор (ст. 1233–1241). Закреплено понятие коммерческого обозначения и его соотношение с фирменным наименованием и товарным знаком юридического лица (ст. 1476). Впервые в гражданское законодательство включена норма (ст. 1253) о возможности принятия судом решения о ликвидации юридического лица по требованию прокурора, если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации.⁵

Результаты социологических исследований свидетельствуют о том, что защита прав интеллектуальной собственности является одной из сложнейших проблем во взаимоотношениях России со странами Запада. Эти страны предъявляют серьезные претензии России, обвиняя ее в неудовлетворительном обеспечении этих прав в России. По оценкам западных специалистов, ежегодно иностранные компании теряют в РФ несколько миллиардов американских долларов из-за нарушений патентов, товарных знаков и авторских прав. По их же подсчетам, российские фирмы из-за таких нарушений, виновниками которых являются как сами россияне, так и иностранные юридические и физические лица, ежегодно

⁵ http://www.consultant.ru/popular/gkrf4/79_2.html

недосчитываются сумм порядка нескольких сот миллионов долларов, что, к тому же, имеет тенденцию к росту.⁶

В статье 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения.

Однако российское законодательство, несмотря на заметный прогресс в деле его реформы, все-таки в недостаточной мере соответствует международным стандартам, включая и те международные конвенции по правам интеллектуальной собственности, к которым присоединилась РФ. Еще большие претензии высказываются в отношении исполнения Россией своего же законодательства в этой сфере. Запад широко использует заинтересованность России в иностранной помощи, расширении своего экономического и научно-технического сотрудничества с развитыми государствами, чтобы добиваться ужесточения здесь системы защиты интеллектуальной собственности в РФ.

Одной из важнейших специальных социологических теорий, активно развивающихся в последнее десятилетие, является социология безопасности. Одна из ее отличительных черт заключается в обязательном присутствии элемента безопасности в любой из перечисленных и других сфер общественной жизни. С другой стороны, в сфере безопасности аккумулируются и все другие сферы общественной жизни: не может быть решена проблема безопасности, если в других сферах происходят негативные процессы, нарушающие их нормальное функционирование. Социологией же безопасности это направление в развитии специальных социологических теорий можно назвать в силу того, что в ней изучаются проблемы поведения людей, социальных групп, общественных институтов в зависимости от состояния и уровня их защищенности от реальных и потенциальных угроз, затрагивающих их базовые потребности, без

⁶ <http://wciom.ru/tm/>

обеспечения которых они не в состоянии нормально существовать и развиваться.

Современная социология имеет в своем арсенале самые разнообразные эмпирические методы, используемые в различных вариациях. Часть из них заимствована у этнографов, статистиков, психологов, многие выработаны социологией самостоятельно, но всем используемым методам она придала характер инструмента активного социологического познавательного поиска.

Основными способами социологических исследований являются: анализ письменных источников информации (документов), наблюдение, опросы.

Развитие информационных технологий, информационных, интерактивных систем делает доступным и более простым незаконное использование произведений, охраняемых авторским правом. Появляются новые формы преступных нарушений авторских прав, обстановка на рынке интеллектуальной собственности постоянно усложняется.

Для эффективной борьбы с правонарушениями в сфере интеллектуальной собственности и использования товарного знака требуется разработка современных методик для практических подразделений ОВД, содержащих в себе наиболее типичные схемы совершения правонарушений, обстоятельства, подлежащие доказыванию, а также алгоритм действий сотрудников по выявлению и документированию данного вида правонарушений.

Происходит ежегодный прирост преступлений, совершаемых в рассматриваемой сфере. Согласно статистике МВД России, по ст. 146 УК РФ – нарушение авторских и смежных прав, в 2012г. возбуждено более 5000 уголовных дел. В результате расследования данных преступлений размер причиненного материального ущерба составил около 800 млн. руб.

По подавляющему числу уголовных дел предметом преступного посягательства являлись интеллектуальная собственность и технологии и, прежде всего, преступления совершаются на рынках программного обеспечения, аудиовизуальной продукции, книжной продукции, фармацевтики, а также производства рекламы.

Обеспечение эффективной защиты прав на объекты интеллектуальной собственности от неправомерных посягательств, становится сегодня одной из приоритетных задач правоохранительной деятельности. Основная роль в противодействии незаконному использованию товарных знаков, знаков обслуживания, наименования мест происхождения товаров, а также сходных с ними обозначений для однородных товаров

принадлежит органам внутренних дел, поскольку от своевременного выявления и правильного документирования таких правонарушений зависит юридическая обоснованность выносимых решений.

В правоохранительных органах за истекший период организовано взаимодействие и координация информационного обмена подразделений экономической безопасности, криминальной милиции и милиции общественной безопасности, а также с другими заинтересованными правоохранительными и контролирующими органами, занятыми в сфере борьбы с оборотом контрафактной продукции. Кроме того, соответствующие подразделения нацелены на выявление информационных ресурсов, используемых для распространения контрафактной продукции размещенных в сети Интернет и на проведение мероприятий в отношении организованных преступных сообществ, в сферу интересов которых входит оборот фальсифицированной и контрафактной продукции. Предусмотрено проведение профилактической и разъяснительной работы среди населения и предпринимателей, в том числе с привлечением средств массовой информации.

Достигнуты договоренности с Управлением Роспотребнадзора по Приморскому краю с целью обмена информацией и проведения совместных проверок торговых точек, реализующих продукцию, изготовленную с нарушением законодательства РФ об авторских и смежных правах, а так же с нарушением Правил продажи отдельных видов товаров в части запрещения, торговли с лотков аудиовизуальными произведениями и фонограммами.

Совместно с контролирующими и другими правоохранительными органами проведены широкомасштабные проверки рынков и торговых точек на предмет выявления контрафактной продукции.

Анализ полученной в ходе проверок оперативной информации показывает что, широкие масштабы приобрело нарушение авторских прав и смежных прав, совершающихся путем распространения контрафактных экземпляров аудиовизуальных произведений и компьютерных программ и баз данных на оптических носителях информации.

В связи с переходом большинства потребителей с магнитных на оптические носители (с аудиокассет на Аудио-CD, с видеокассет VHS на DVD-диски), изготовление востребованной аудиовизуальной продукции на территории Приморского края стало экономически невыгодным. Оно требует наличия дорогостоящих технологических линий, и это не считая затрат на помещение, сырье, упаковку и полиграфию. На территории Приморского края так же действуют следующие экономические факторы: высокие затраты на монтаж и установку оборудования, высокие та-

рифы на электро- и тепловую энергию, высокая стоимость аренды помещений. Рынок сбыта, неперспективен, так как население края составляет всего около 2,5 млн. человек, а все другие районы насыщены доступной продукцией произведенной в нейтральных регионах России.

Легальные производства на территории края отсутствуют по тем же самым экономическим причинам. Так, например, в период с 2003 по 2005 г. осуществлялся монтаж и наладка линии по производству CD дисков. Данное предприятие имело лицензию Минпечати на воспроизведение аудиовизуальных произведений путем их тиражирования. Однако, в 2005 г. в связи с убыточностью данная линия была демонтирована.

Основная часть изымаемой правоохранительными органами контрафактной аудио, видео и программной продукции поступает из других субъектов Российской Федерации: Москвы, Московской области, Санкт-Петербурга, Ленинградской области, городов Ростова-на-Дону, Самары, Новосибирска.

Выявляются единичные случаи изготовления (дубликации) аудио и видеокассет и выполнения программ для ЭВМ и аудиовизуальных произведений на CD-R, DVD-R носителях.

Таким образом, на территории края отсутствуют, как и легальные, так и нелегальные производства контрафактной продукции на оптических носителях.

Как правило, объемы контрафактной продукции, имеющейся в местах хранения и реализации, не позволяют решить вопрос о возбуждении уголовного дела по ст.146 УК РФ, а только привлечь виновное лицо к административной ответственности по ст. 7.12 КоАП РФ. Как показывает анализ практики по уголовным делам, даже в крупных торговых точках в среднем находится до 1500 контрафактных дисков.

Результаты борьбы с преступлениями против интеллектуальной собственности регулярно освещаются в СМИ. При проведении рейдовых мероприятий и изъятии крупных партий контрафактной продукции привлекается пресс-служба полиции, полученные видео материалы размещаются на местных телеканалах. Так же налажено сотрудничество с прессой, в текущем году опубликовано в местных газетах три интервью сотрудников правоохранительных органов по вопросам борьбы с интеллектуальным пиратством, регулярно в местные периодические издания направляются пресс-релизы о результатах мероприятий по борьбе с преступлениями в сфере оборота объектов интеллектуальной собственности.

Поэтому для эффективной защиты интеллектуальной собственности

и, в частности, авторских и смежных прав требуется разработка современных методик, учитывающих уровень развития информационных технологий, а также деятельность правоохранительных органов.

Литература

1. *Вилинов А.М.* Социологические исследования проблем интеллектуальной собственности: «Социология инноватики». 2008, № 7. <http://transfer.eltech.ru/innov/>
2. *Мухопад В.И.* «Интеллектуальная собственность в мировой экономике знаний». РГИИС, НИИ школьных технологий. – М., 2009.
3. Гражданское право. В 3-х томах. Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. 4-е изд., перераб. и доп. – М.: 2005, т.1 – 765 с., т.2 – 848 с., т. 3 – 784 с.