

Министерство внутренних дел Российской Федерации

Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего
образования «Казанский юридический институт
Министерства внутренних дел Российской Федерации»

Кафедра криминалистики

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

**на тему «Особенности расследования нарушения авторских и смежных
прав»**

Выполнил: Гирфанов И.И.

(фамилия, имя, отчество)

40.05.01. – Правовое обеспечение

(специальность, год набора, № группы)

национальной безопасности, 2012 год набора,
123 группа

Руководитель:

К.п.н., старший преподаватель кафедры

(ученая степень, ученое звание, должность)

криминалистики Хайруллова Э.Т.

(фамилия, имя, отчество)

Рецензент:

(ученая степень, ученое звание, должность)

(фамилия, имя, отчество)

К защите _____

(допущена, дата)

Начальник кафедры _____

Дата защиты: "___" _____ 20__ г.

Оценка _____

Казань 2017

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. КРИМИНАЛИСТИЧЕСКАЯ И УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НАРУШЕНИЯ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ, ЕЕ ЗНАЧЕНИЕ В РАСКРЫТИИ И РАССЛЕДОВАНИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ДАННОГО ВИДА	8
§1. Предмет, способ и механизм слеодообразования как наиболее важные элементы криминалистической характеристики нарушения авторских и смежных прав	8
§2. Основные обстоятельства (время, место, обстановка) совершения данного вида преступлений	22
§3. Характеристика личности субъекта преступления, мотивы и цели преступного посягательства	24
ГЛАВА 2. ОРГАНИЗАЦИОННО-ТАКТИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ СВЯЗАННЫХ НАРУШЕНИЯМИ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ	27
§1. Типичные следственные ситуации на первоначальном этапе расследования нарушений авторских и смежных прав, алгоритм действия следователя.	27
§2. Особенности проведения осмотра места происшествия по делам о нарушении авторских и смежных прав	33
§3. Организационно-тактические особенности других следственных действий (допрос, обыск, выемка) по делам о нарушении авторских и смежных прав ...	38
§4. Особенности назначения и производства экспертиз в связи с расследованием преступлений данного вида.....	50
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	57
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	63

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Одной из наиболее важных характеристик криминогенной обстановки в современной России является значительный рост преступных посягательств на конституционные права и свободы человека и гражданина, сформулированные в главе 19 УК РФ, в том числе на право быть легитимным субъектом авторских и смежных прав в различных сферах искусства, областях научного знания и видов практической деятельности (ст. 146 УК РФ).

Усиление борьбы с названным видом преступлений обусловлено в том числе и вступлением Российской Федерации во Всемирную торговую организацию, предъявляющую ее участникам весьма жесткие требования к исполнению определенных обязательств, одним из которых является ликвидация рынка контрафактных товаров.

Сознавая всю серьезность создавшегося положения, Правительство РФ приняло ряд важных и жестких мер, касающихся распространения видеопродукции (фильмов) в сети Интернет¹. Государственная Дума РФ, в свою очередь, заявила о том, что «защита интеллектуальной собственности – это базовый фактор современной культурной политики»². Однако принятый закон коснулся лишь видеопродукции, в то время как о музыкальном контенте, программных продуктах и литературных произведениях, также являющихся объектами интеллектуальной собственности, в нем ничего не говорится.

По данным ЦСИ ФКУ "ГИАЦ МВД России" было выявлено преступлений по статье 146 УК РФ "Нарушение авторских и смежных прав" за 2015 г. -1799, из них по 1663 возбуждено уголовных дел, за 2016 г. -1546 из них по 1470 возбуждено уголовных дел, с января по март 2017 г. -468 из них по 440

¹ О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях: федеральный закон от 2 июля 2013 г. № 187-ФЗ // Рос. газ. 2013. 10 июля.

²Курьянов Н. антипиратский закон заработал, но защищает он пока не всех // Парламентская газета. 2013. 29 сент.

возбуждены уголовные дела. Причем преступления совершенные в крупном или особо крупном размере составляют за тот же период времени: 89,11%, 92,44% и 95,08% соответственно³.

Более того, в связи с вступлением в силу изменений и дополнений в УПК РФ (Федеральный закон «О внесении изменений в статьи 62 и 303 Уголовного кодекса РФ и Уголовно-процессуальный кодекс РФ» от 4 марта 2013 г. № 23-ФЗ) существенно расширены возможности субъекта рассмотрения сообщений о нарушении авторских и смежных прав по собиранию информации, имеющей (способной иметь) статус доказательств (ч. 1, 2 ст. 144 УПК РФ), подтверждающих наличие признаков преступления уже на стадии возбуждения уголовного дела; объективно также требуется использование научно обоснованных технических, организационно-тактических и методических рекомендаций по эффективному осуществлению данного вида деятельности.

Таким образом, необходимость и высокая актуальность разработки отдельных теоретических положений частной методики расследования нарушения авторских и смежных прав, а также методических рекомендаций по их расследованию на данном этапе развития криминалистической теории и практики очевидны и безусловны.

Отдельные вопросы нарушения авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ) рассматривалась в работах В.А. Галанова, С.В. Ермакова, Б.В. Завидова, В.Н. Исаенко, Н.А. Куркова, Е.С. Лапина, В.Д. Ларичева, Ю.В. Логвинова, Е.В. Моториной, Р.Р. Мухиной, Ю.В. Трунцевского, Р.Б. Хаметова, В.Е. Черновол и в диссертационных работах Алексеев, А.П., Вельш, П.Г., Захохов, З.Ю.

В то же время, многие организационные, тактические и методические вопросы, касающиеся рассмотрения сообщения о преступлении, его раскрытия и расследования в настоящее время являются дискуссионными и, соответственно, по-разному применяются на практике, в связи с чем требуют серьезного системного научного анализа с учетом изменений в действующем уголовном и уголовно-процессуальном законодательствах.

³ Смирнов С.А. О некоторых способах совершения преступления в сфере авторских и смежных прав в сети "Интернет"

Целью дипломной работы является анализ теоретических положений по совершенствованию частной криминалистической методики расследования нарушения авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ) и практических рекомендаций, направленных на эффективное рассмотрение сообщений о данном виде преступлений, их раскрытие и расследование.

Для достижения поставленной цели были сформулированы следующие задачи:

1. Выявить совокупность элементов криминалистической характеристики нарушения авторских и смежных прав, отражающая содержательную особенность данного вида преступлений.

2. Рассмотреть и классифицировать способы нарушения авторских и смежных прав.

3. Сформулировать совокупный портрет типичной личности, совершающей нарушение авторских и смежных прав.

4. Сформулировать типичные ситуации, складывающиеся в ходе принятия, уяснения содержания и регистрации сообщения о нарушении авторских и смежных прав.

5. Сформулировать систему элементов, входящих в обстоятельства, подлежащие установлению в связи с раскрытием и расследованием нарушения авторских и смежных прав.

6. Выявить типичные ситуации расследования нарушения авторских и смежных прав на первоначальном этапе.

7. Сформулировать организационно-тактические рекомендации проведения осмотра места происшествия по нарушению авторских и смежных прав.

8. Сформулировать задачи подготовки к обыску по делам рассматриваемого вида.

9. Определить подготовительные действия к допросу свидетелей и потерпевших в ходе раскрытия и расследования нарушения авторских и смежных прав.

10. Сформулировать тактические приемы опровержения ложных

показаний в ходе допроса подозреваемого.

11. Определить виды экспертиз по делам о нарушении авторских и смежных прав.

Объектом изучения являются общественные отношения, возникающие в связи с совершением уголовно наказуемого нарушения авторских и смежных прав, а также теория и практика деятельности субъектов по рассмотрению сообщений о данном виде преступлений, их раскрытию и расследованию, нашедшие отражение в материалах уголовных дел, научных публикациях и нормативно-правовых актах.

В предмет исследования входит закономерности: механизма нарушения авторских и смежных прав, его подготовки, совершения и сокрытия следов (ст. 146 УК РФ), возникновения идеальной и материально отображаемой информации о преступлении данного вида и субъектах, его совершивших, формирования организационного, правового и методического обеспечения собирания, исследования, оценки и использования криминалистически значимой информации в ходе рассмотрения сообщения о нарушении авторских и смежных прав, его раскрытия и расследования.

Новизна исследования состоит в построении комплексной характеристики научных основ по расследованию нарушений авторских и смежных прав, в выявлении профилактических мер, сформулированы предложения по уменьшению роста преступлений в сфере авторских и смежных прав.

При написании ВКР автором изучены и проанализированы нормативно-правовые акты, научные статьи, монографии, учебные пособия и т.д. В работе использованы труды следующих ученых-юристов: Алексеев А.П., Вельш П.Г., Захохов З.Ю.

Методологическая основой работы является диалектический метод познания социально-правовых явлений; в работе также использованы формально-логический, конкретно-социологический, системно-структурный, сравнительно-правовой, исторический, статистический и частные научные методы познания (индукция, дедукция анализ, синтез, моделирование и

некоторые др.).

Структура выпускной квалификационной работы обусловлена логикой исследования и состоит из введения, двух глав, включающих семь параграфов, заключения и списка используемой литературы.

ГЛАВА 1. КРИМИНАЛИСТИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НАРУШЕНИЯ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВИ И ЕЕ ЗНАЧЕНИЕ В РАСКРЫТИИ И РАССЛЕДОВАНИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ДАННОГО ВИДА

§1. Предмет, способ и механизм слеодообразования как наиболее важные элементы криминалистической характеристики нарушения авторских и смежных прав

Исследуемое преступное деяние предусматривает выполнение определенных действий, зафиксированных в первой и второй частях ст. 146 УК РФ. В первом случае будет присвоение авторства (плагиат), во втором – незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта.

Рассмотрим первый вариант действий – присвоение авторства. Согласно ч. 1 и 2 ст. 1228 ГК РФ «...автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат ... автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства, а в случаях, предусмотренных законодательством – право на имя и иные личные неимущественные права ... право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен. Авторство и имя автора охраняются бессрочно...».

Таким образом, в соответствии с законом присвоение авторства – это наречение автором произведения любого другого лица, творческим трудом которого создан такой результат. Поскольку в законе указывается бессрочность права авторства, то предметом посягательства могут быть любые объекты интеллектуальной деятельности, имеющие индивидуализированного автора, созданные когда-либо творческим трудом.

Второй вариант как указывает на совершение конкретных действий: приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров, – так и содержит неконкретную формулировку («незаконное использование»),

подразумевающую абсолютно любые действия, нарушающие правовой режим использования объектов авторских или смежных прав непосредственным субъектом преступного посягательства.

Статья 1259 ГК РФ конкретизирует их, включая следующие произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения:

1) литературные, драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные, хореографические и музыкальные произведения с текстом или без текста, а также пантомимы;

2) аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

3) географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

К непосредственному предмету преступного посягательства также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

При этом в статье дается указание и на ряд других объектов, также подлежащих охране, например: 1) производные произведения, представляющие собой переработку другого произведения; 2) составные произведения, т. е. произведения, представляющие собой результат творческого труда, связанного с подбором или расположением материалов из нескольких произведений в одно.

При этом согласно п. 3 ч. 2 ст. 1259 ГК РФ защите подлежат как обнародованные, так и необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе: а) письменной; б) устной (в виде

публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме); в) в форме изображения; г) звуко- или видеозаписи; д) в объемно-пространственной форме.

Необходимо помнить, что в состав ст. 146 УК РФ входят также нарушения смежных прав. Согласно ст. 1303 ГК РФ к объектам указанных прав (непосредственным предметам преступного посягательства) относятся и фонограммы – любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение.

Предмет преступления обычно рассматривают совокупно с объектом преступления; некоторые ученые отождествляют эти понятия¹, однако на наш взгляд, они имеют разное содержание. Объект всегда идеализирован: это интересы, блага и иные значимые для общества ценности, охраняемые законодательством. Такие авторы, как Т.А. Боголюбова, Ю.В. Трунцевский непосредственным объектом авторских и смежных прав, считают общественные отношения, возникающие в связи с реализацией гражданами авторских и смежных прав⁴.

Непосредственный предмет преступного посягательства всегда материален, всегда является продуктом окружающего мира. Объекту преступления в ходе преступного посягательства всегда наносится ущерб.

Предмет преступления далеко не всегда ухудшает свои свойства в результате преступного посягательства: он может оставаться неизменным либо приобретать новые качества и улучшать прежние.

Обязательным условием принадлежности к предметам посягательства по делам о нарушении авторских и смежных прав является их закрепление на объектах материального мира: путем фиксации на бумаге, записи на электронный носитель (DVD-диск, CD-диск, флеш-карту, переносной жесткий диск) либо другими известными человеку способами.

Исследуя криминалистическую характеристику нарушений авторских и

⁴ См.: Трунцевский Ю.В. Вideoпиратство: уголовная ответственность, раскрытие и расследование преступлений пособие, М., 2010. С. 28; Расследование преступлений о нарушении авторских и смежных прав. / под ред. Т.А. Боголюбовой. М., 2009. С. 7.

смежных прав (ст. 146 УК РФ), необходимо понимать, что вышеупомянутые права неразделимо входят в интеллектуальную собственность. Современное законодательство обеспечивает охрану достаточно разнородных групп объектов, представляющих собой результаты интеллектуальной деятельности. В перечень охраняемых государством объектов интеллектуальной собственности, согласно ст. 1225 ГК РФ, входят объекты авторских и смежных прав⁵. Однако необходимо заметить, что в регулировании данных правоотношений также участвует достаточно большое количество и международных договоров.

Исходя из сформулированной в научной литературе концепции криминалистического характера преступлений, определим наиболее важные ее черты в указанном составе преступления.

Р.Р. Мухина в криминалистическую характеристику нарушения авторских и смежных прав включила сведения, характеризующие: 1) непосредственный предмет преступного посягательства; 2) способ приготовления к преступлению, его совершения и сокрытия; 3) предмет преступного посягательства; 4) место и время совершения преступления; 5) лиц, подозреваемых (обвиняемых) в совершении указанных преступлений⁶.

Рассматриваемая точка зрения, на наш взгляд, весьма полезна ввиду представления способа нарушения авторских и смежных прав, состоящего из приготовления, совершения и сокрытия следов преступления, как полноструктурной системы.

Информация о способе совершения и сокрытия преступления – центральная часть его криминалистической характеристики, поскольку именно способ выражает функциональную сторону преступной деятельности. Она включает не только чисто операциональные сведения (каким путем готовится, совершается и скрывается преступление), но и данные о том, как действия

⁵ См.: Авторское право и смежные права: учеб. / под ред. И.А. Близнеца. М.: Проспект, 2010. С. 6.

⁶ См.: Мухина Р.Р. Методика расследования преступлений, нарушающих авторские и смежные права на аудиовизуальные произведения: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Томск, 2010. С. 9.

преступника отражаются в окружающей среде, т. е. какие следы возникают в результате неправомерного посягательства на всех его этапах, где их искать и как по ним восстанавливать механизм преступления в целом и на каждом этапе в отдельности.

Способам нарушения авторских прав посвящено немало научных работ. При этом упомянутые способы описываются комплексно, и лишь в некоторых случаях раскрывается специфика охраняемого объекта. В нашем исследовании мы рассмотрим способ нарушения авторских и смежных прав (подготовки, совершения и сокрытия следов преступления), исходя из специфики объектов, на которые распространяются такие права.

Итак, способ нарушения авторских и смежных прав может быть:

- 1) полноструктурным (включающим систему действий по подготовке, совершению и сокрытию нарушения авторских и смежных прав;
- 2) неполноструктурным (если отсутствует хотя бы один элемент названной системы).

Рассматривая способы подготовки к совершению вышеуказанных нарушений, следует уточнить, что общедоступность и необходимость наличия минимальных технических средств является благоприятной криминогенной средой для создания оптимальных условий осуществления преступных проявлений исследуемого характера.

Таким образом, основным действием, входящим в способ подготовки нарушения авторских и смежных прав, является приобретение необходимых и достаточных материалов и оборудования для последующего тиражирования.

Присвоение авторства (плагиат) (ч. 1 ст. 146 УК РФ) – умышленное присвоение авторства чужого произведения науки или искусства, чужих идей или изобретений – возможен и в областях, на которые не распространяется действие каких-либо видов интеллектуальной собственности, например в математике и других фундаментальных научных дисциплинах. Разновидностей деяний, связанных с присвоением авторства, немного, к ним, в частности, относятся: 1) выпуск чужого произведения (как всего, так и его частей) под своим именем; 2) использование в своих трудах произведений других авторов

без ссылки на них; 3) неуказание имен соавторов при выпуске произведения, созданного в соавторстве.

Принуждение к соавторству также может быть квалифицировано как плагиат. Мы считаем, что обязательным признаком плагиата является присвоение авторства, так как заимствование идей, концепций не подлежит квалификации по рассматриваемому составу.

Согласно диспозиции ч. 2 ст. 146 УК РФ уголовная ответственность наступает за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно за приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

Рассмотрим первый способ совершения нарушения авторского права – незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, совершенное в крупном размере.

Объектами авторского права являются произведения науки, литературы искусства, аудиовизуальные произведения и программы для ЭВМ; объектами смежных прав – фонограмма, постановка, исполнение.

Согласно ст. 1270 ГК РФ исключительное право на произведение, принадлежащее его автору или иному правообладателю, позволяет использовать произведение в любой форме при осуществлении следующих действий: 1) воспроизведение произведения; 2) распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров; 3) публичный показ произведения; 4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения; 5) публичное исполнение произведения; 6) сообщение в эфир, т. е. сообщение произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю и другие.

Таким образом, наиболее типичным действием, входящим в незаконное использование нарушений авторских и смежных прав, является распространение объектов такого права.

Однако диспозиция ст. 146 УК РФ предусматривает также и объекты смежных прав: в соответствии со ст. 1317 ГК РФ исключительные права на исполнение принадлежат исполнителю и позволяют использовать его в любой форме при осуществлении следующих действий: 1) сообщение в эфир, т. е. сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению; 2) сообщение по кабелю; 3) запись исполнения; 4) воспроизведение записи исполнения и другие.

В результате сопоставления действий, направленных на использование объектов авторских и, смежных с авторскими прав, мы приходим к выводу о том, что данные действия совпадают, а отличия имеются в силу специфики объектов, на которые эти права распространяются. На стадии предварительного расследования наиболее важным является установление конкретных действий по использованию произведений, которые чаще всего совершают правонарушители. Рассмотрим эти действия более подробно.

1. Воспроизведение произведения, т. е. изготовление одного и более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе запись произведения или фонограммы в память ЭВМ, на жесткий диск компьютера.

Воспроизведение видеопродукции или ее распространение (сбыт), а равно оба действия, осуществляемые одновременно без соответствующей лицензии либо без особой доверенности правообладателя, означают нарушение его авторских прав.

Экземпляры произведений или фонограмм считаются контрафактными, если изготовление, распространение или иное использование нарушают авторские и смежные права, охраняемые в соответствии с законодательством РФ. Воспроизведение контрафактной видеопродукции может осуществляться посредством воспроизведения в видеоформате произведения, которое в видеоформате не выпускалось. Квалифицированным способом незаконного воспроизведения произведений является копирование произведений с полной либо частичной подделкой средств внешнего оформления (укупорки термоусадочной пленкой, упаковочного бокса, специальных защитных средств

(голограмм, марок), полиграфических вкладных буклетов, носителей информации, инструкций, руководств пользователей, лицензий, паспортов и т. д.) легальных экземпляров произведений либо объектов авторских прав.

2. Следующим действием, входящим в незаконное использование авторских и смежных прав, является распространение нелицензионных образцов продукции. В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 1317 ГК РФ экземпляры произведения могут быть выражены только в материальной форме.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 1270 ГК РФ и п. 4 ч. 2 ст. 1317 ГК РФ распространение имеет место тогда, когда происходит отчуждение экземпляров произведения путем совершения определенных сделок, например: а) купли-продажи, б) сдачи в прокат, в) мены или г) дарения. Совершение рассматриваемого преступления путем распространения экземпляров произведения характеризуется ограниченным количеством выпущенных в свет копий произведения, так как в противном случае мы будем иметь иной способ совершения преступления – опубликование⁷.

3. Под публичным показом произведения понимается любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения для зрительного восприятия непосредственно (в натуре) либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности непосредственно либо с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи.

4. Импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения также входит в способ использования произведения: даже те произведения, которые перешли в зарубежную страну и там стали общественным достоянием, могут импортироваться в Россию только с согласия

⁷ См.: Черновол В.Е. Криминалистическая классификация способов нарушения авторского права // Российский следователь. 2002. № 9. С. 24.

правообладателя. Данная проблема касается в большей степени вопросов таможенного законодательства.

5. Под публичным исполнением произведения понимается представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с звуковым сопровождением или без него) в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи.

Основное отличие рассматриваемого способа совершения преступления от незаконного показа состоит в том, что в ходе исполнения произведения его восприятие публикой сопряжено с активными действиями исполнителя. Кроме того, публичное исполнение может восприниматься зрителями не только визуально, но и на слух. Материальная фиксация произведения в данном случае значения не имеет⁸.

6. Сообщение в эфир произведения для всеобщего сведения (включая показ или исполнение) по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю, как способ использования произведения. При этом под сообщением понимается любое действие, посредством которого произведение становится доступным для слухового и (или) зрительного восприятия неограниченного количества людей независимо от его фактического восприятия публикой.

Таким образом, рассматривая незаконное использование объектов авторских и смежных прав, мы представили наиболее полный перечень криминалистических («следооставляющих») способов, входящих в первую уголовно-правовую (квалификационную) группу способов. При этом становится очевидным, что следователю (дознавателю) в ходе предварительного расследования надлежит указывать именно конкретные действия, совершаемые преступником вследствие нарушения авторских и смежных прав.

⁸ См.: Черновол В.Е. Криминалистическая классификация способов нарушения авторского права // Российский следователь. 2002. № 9. С. 7.

Вторая группа, указанная в диспозиции ч. 2 ст. 146 УК РФ, включает в себя три самостоятельных способа, совершение хотя бы одного из которых приводит к наступлению уголовной ответственности, а именно: приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта.

Приобретение контрафактных экземпляров произведений или фонограмм заключается в получении лицом в результате любой сделки по передаче права собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления (в результате купли-продажи, мены либо при получении указанных предметов в качестве вознаграждения).

Под хранением контрафактных экземпляров произведений и фонограмм следует понимать любые умышленные действия, связанные с фактическим их владением (на складе, в местах торговли) изготовлением или прокатом (в жилище, тайнике). Местом хранения выступают: 1) территория торговых мест и павильонов; 2) территория жилых помещений; 3) территория производственных помещений, в том числе склады; 4) тайники; 5) транспортные средства.

Под перевозкой следует понимать умышленные действия по перемещению контрафактных экземпляров произведений или фонограмм из одного места в другое, в том числе в пределах одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспортного средства.

Чаще всего средством перевозки контрафактных экземпляров продукции с целью возмездной или безвозмездной ее передачи другим лицам выступают: а) такси или общественный транспорт; б) личный легковой транспорт; в) служебный легковой транспорт; г) ручная кладь; д) грузовой транспорт.

Еще одним, достаточно специфическим объектом авторских прав в соответствии с ч. 1 ст. 1259 ГК РФ являются программы для ЭВМ. В своей работе правоохранительные органы сталкиваются с проблемой контрафакта в сфере программного обеспечения. Наиболее распространенными способами нарушения авторских и смежных прав в сфере программного обеспечения являются следующие:

- 1) распространение нелегальных программных продуктов в целях сбыта;
- 2) установка нелегальной копии программного обеспечения на компьютер по желанию заказчика на возмездной либо безвозмездной основе;
- 3) единичная запись в корыстных целях копий программ для ЭВМ на оптические и иные источники накопления данных, их распространение;
- 4) установка нелегального программного обеспечения на компьютерную технику в ходе продажи коммерческой компанией;

Итак, способ нарушения авторских и смежных прав является основополагающим элементом криминалистической характеристики данного вида преступлений и имеет как теоретическое, так и практическое значение.

Механизм следообразования в ходе нарушения авторских и смежных прав представляет собой процесс изменения материальных объектов (для материальных следов), которыми могут быть предметы: 1) изменившие в этих условиях свои предполагаемые свойства; 2) не являвшиеся составной частью вещной обстановки места происшествия и появившиеся там только в результате преступных действий; 3) являвшиеся составной частью вещной обстановки места происшествия и исчезнувшие в связи с событием преступления.

В связи с этим, Т.Н. Шамонова высказала следующую мысль: «Любое преступление всегда влечет в определенной степени те или иные материальные последствия, которые характеризуются различными изменениями в предмете преступного посягательства и окружающей его обстановке на месте совершения деяния, иначе – оставляет следы»⁹.

Материальные следы преступления в сфере авторских и смежных прав можно разделить на два типа: традиционные (следы-отображения, следы вещества и следы-предметы) и нетрадиционные (компьютерно-технические следы).

К первому типу следов относятся авторские рукописные записи,

⁹ Шамонова Т.Н. Следы человека на месте преступления, их роль в доказывании (биологический аспект). М.: МосУ МВД России, Издательство «Щит-М», 2007. С. 8.

распечатки и т. п. материальные объекты, свидетельствующие о совершении преступления.

Материальные следы могут остаться и на самой вычислительной технике (следы пальцев рук, микрочастицы на клавиатуре, дисководах, принтере и т. д.), а также на машинных носителях¹⁰. При исследовании механизма образования следов первого типа для субъекта расследования наибольшее значение будут представлять два аспекта: во-первых, вопрос о том, когда и в связи с чем эти следы оказались на предметах и объектах обстановки, обнаруженных на месте происшествия; во-вторых, выяснение информации о том, кем и каким образом они были оставлены.

Хорошо видимые материальные следы совершения и сокрытия нарушения авторских и смежных прав обнаруживаются чаще всего на предметах и объектах, с которыми подозреваемый вступал в физический контакт, например: 1) на месте происшествия: а) на компьютерной технике (следы пальцев рук, потожировые следы, запаховые следы и т. д.), принтерах (следы пальцев рук, как дактилоскопические, так и потожировые, запаховые следы, следы жидкостей и т. д.), сканерах, компьютерах, клавиатуре, DVD, CD, CD-RW, CD-R дисках, флеш-картах, переносных жестких дисках, документах); 2) по месту жительства преступника, месту его работы, учебы (если он скрывал там предметы преступного посягательства с нелегальными программными продуктами, аудиовизуальной продукцией и т. д.).

В ходе нарушения авторских и смежных прав остаются еще и идеальные следы преступления: это отображения события преступления и элементов механизма его совершения в сознании и памяти потерпевшего (автора, правообладателя, представителя правообладателя, свидетелей, очевидцев, подозреваемых), имеющие психофизиологическую природу формирования и проявляющиеся в виде мысленных образов преступления в целом, а также отдельных его элементов и участников данного деяния.

Идеальные следы нарушения авторских и смежных прав у очевидцев

¹⁰ См.: Ищенко Е.П. Криминалистика: курс лекций М.: АСТ: АСТ М.: КОНТРАКТ, 2008. С. 345.

преступления формируются в течение трех этапов: 1) в иконической (сенсорной) памяти на основе деятельности анализаторов возникают сенсорные следы, т. е. внешние раздражители, воспринимаемые через комплекс соответствующих чувств (зрение, слух, осязание), которые остаются в памяти; 2) информация, полученная посредством анализаторов, направляется в отделы головного мозга, где происходит анализ, сортировка и переработка сигналов (речь идет об изменениях, происходящих в нервной ткани при образовании энграмм – следов памяти); 3) следовые процессы переходят в структуру долговременной памяти человека.

Криминалистические исследования в области расследования преступлений, совершенных с использованием средств компьютерной техники и информационных технологий, являются новым направлением не только отечественной, но и мировой науки.

Расследование преступлений, совершение которых связано с использованием компьютерной техники и информационных технологий, представляет значительные трудности для следователей. Способ совершения таких деяний весьма специфичен и недостаточно изучен. Имеются сложности в поиске следов, их фиксации, закреплении и исследовании.

Компьютерно-технические следы представляют собой результаты преобразования компьютерной информации, причинно связанные с событием преступления в целом или с отдельными его эпизодами. Они остаются в памяти машинных носителей информации и отражают изменения в хранящейся на них информации (по сравнению с исходным состоянием). Речь идет о следах изменения информации, находящейся на жестких дисках ЭВМ, дискетах, магнитных лентах, лазерных и магнитооптических дисках, флеш-картах.

Компьютерно-техническими следами являются также результаты работы антивирусных и тестовых программ. Данные следы могут быть выявлены в ходе изучения компьютерного оборудования, протоколов работы антивирусных программ, программного обеспечения. Для их выявления и описания (фиксации) необходимо участие специалиста.

Отдельно следует сказать о следах в связи с реализацией киберспособа

преступного деяния в ходе использования сети Интернет. В этом случае механизм слеодообразования будет исходить из виртуального пространства при взаимодействии программы, установленной на компьютер правонарушителя. В рамках рассматриваемого вида преступления данный процесс можно отследить в случае промышленного реплицирования, т. е. производства копирования на электронные носители информации DVD-дисков, аудиодисков, флеш-карт.

С помощью компьютерно-технических следов можно установить следующую информацию:

- 1) IP-адрес компьютера, с которого произведен неправомерный доступ; при этом IP-адрес имеет каждый подключенный к сети Интернет компьютер или сервер формата типа xxx (где xxx – число от 0 до 25);
- 2) данные о фирме провайдере, т. е. фирме, предоставляющей услуги по доступу в Интернет конкретному пользователю, которые устанавливаются через специальный сервис путем ввода IP-адреса интересующего компьютера;
- 3) время выхода абонента на связь и продолжительность его работы: можно установить у провайдера по ведущемуся у него специальному лог-файлу;
- 4) номер телефона, с которого была установлена связь с провайдером;
- 5) данные о пользователе электронной почты (фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, место жительства, работы; сам пользователь заинтересован в предоставлении достоверной информации для получения электронных сообщений¹¹.

Таким образом, вещественные доказательства играют важную роль при установлении обстановки совершения преступления. Связано это с тем, что практически все вещественные доказательства, изымаемые по данному виду преступлений, являются наукоемкими, высокотехнологичными предметами или устройствами, позволяющими программному обеспечению функционировать. Особенности обнаружения и изъятия этих устройств требуют специальных знаний и навыков, поэтому при производстве

¹¹ См.: Справочник следователя / В.Н. Григорьева, А.В. Победкин, В.Н. Яшин, Ю.В. Гаврилин. М.: Эксмо, 2008. С. 695.

следственных действий нередко привлекаются специалисты в области программного обеспечения.

§2. Основные обстоятельства (время, место, обстановка) совершения данного вида преступлений

Важным элементом криминалистической характеристики нарушения авторских и смежных прав являются основные обстоятельства его совершения, а именно время, место, обстановка.

Время нарушения авторских и смежных прав – это определенный промежуток времени, в течение которого совершается преступление.

Конкретный акт человеческого поведения протекает во времени и пространствах, поэтому в группу признаков, характеризующих преступление, включается время и место совершения общественно опасного деяния¹².

Время нарушения авторских и смежных прав напрямую зависит от способа его совершения.

Если речь идет о сбыте, то временной интервал, в течение которого совершается преступление, напрямую зависит от режима работы мест лоточной торговли, специализирующихся на нелегальных экземплярах произведений.

Таким образом, окончание преступных действий на объектах, занимающихся сбытом нелегальных образцов продукции зависит, в первую очередь, от пресечения незаконных действий сотрудниками правоохранительных органов.

Временной период незаконной деятельности по реализации нелегальной аудио-, видеопродукции колеблется от одного-двух месяцев до нескольких лет. Регулярность реализации указанной продукции находится в определенной зависимости от роли подозреваемого от того, является ли он

¹² См.: Уголовное право Российской Федерации: учеб. Общая часть / под ред. Б.В. Здравомыслова. М.: Проспект, 2013 С. 123.

поставщиком, хранителем или реализатором (продавцом)¹³.

Под местом совершения преступления в нашем исследовании понимается место (в некоторых случаях не имеющее пределов и границы), определяющееся субъектом расследования в связи с обнаружением следов совершенного преступления, а также место: а) производства нелегальных образцов продукции, содержащих признаки контрафактности, в том числе в промышленных масштабах; б) реализации продукции; в) ее хранения; г) киберпространство (Интернет).

Место производства (изготовления) контрафактных экземпляров произведений представляет собой пространство или территорию, на которых его участники, находясь в определенных производственных отношениях, используя специальное оборудование, создают экземпляры произведений, содержащих признаки, отличные от легальных.

Существуют так называемые точки, где происходит реализация нелегальных экземпляров произведений, этими местами могут быть: а) различные ларьки, киоски, расположенные около остановок общественного транспорта, магазинов, рынков; б) отдельные арендованные места в магазинах, универсамах, на рынках, оптовых складах и т.п.

Таким образом, нарушение авторских и смежных прав чаще всего совершается в тех помещениях офисов, фирм, организаций, где работает сам подозреваемый (обвиняемый), а также небольшие торговые павильоны и магазины и помещения, в которых осуществляется контрольная закупка контрафактной продукции.

Помимо времени и места, в качестве элемента, составляющего основные обстоятельства совершения преступления, выступает и обстановка, которая в отдельных случаях может свидетельствовать о большей или меньшей степени общественной опасности деяния.

Заслуживает внимания, как необходимая для практики расследования, классификация обстановки совершения преступления, предложенная В.К.

¹³ См.: Особенности расследования преступлений о нарушении авторских и смежных прав: науч.-практ. пособие / под ред. Т.А. Боголюбовой. М.: Экзамен, 2001. С. 30.

Гавло, который выделяет интегральное и дифференцированное понятия обстановки совершения преступления.

Интегральное понятие обстановки совершения преступления применяется «для обозначения в целом системы условий и обстоятельств, локализуемых в пространстве и во времени».

Дифференцированное понятие – обстановка совершения преступления рассматривается как три структурно взаимосвязанных звена: «обстановка, предшествующая совершению преступления», «обстановка совершения преступления» и «обстановка, сложившаяся после совершения преступления»¹⁴.

Мы поддерживаем позицию данного автора и считаем, что по делам о нарушениях авторских и смежных прав дифференцированное понятие, состоящее из трех элементов, в большей степени соответствует действительности и подтверждается нашей позицией относительно структуры способа преступления (подготовки, совершения, сокрытия следов).

В заключении отметим, что характеристика места, времени и особенностей обстановки нарушения авторских и смежных прав, кроме того, имеет корреляционные связи и с иными элементами КХП, в частности со способом преступления, включающим способы подготовки, совершения и сокрытия его следов, а также механизмом следообразования.

§3. Характеристика личности субъекта преступления, мотивы и цели преступного посягательства

В процессе изучения субъекта преступления, в том числе и по исследуемому виду преступления, появляются данные, обобщив которые, можно сформулировать понятие «личность преступника» и определить особенности, присущие этим лицам. Наиболее общее определение, на наш взгляд, личности преступника дано Г.Г. Шиханцовым: «Личность преступника

¹⁴См.: Гавло В.К. Обстановка преступления как структурный компонент криминалистической характеристики преступлений // Совершенствование расследования преступлений. Иркутск, 1980. С. 51.

– это совокупность ее социально значимых негативных свойств, влияющих в сочетании с внешними условиями (ситуацией) на преступное поведение»¹⁵.

Важную роль в реализации уголовной ответственности играет социальная характеристика личности преступника, выступающего в качестве субъекта конкретного преступления.

По данным других авторов, например А.П. Алексеева, доля лиц мужского пола составляет около 89%¹⁶. Разница в показателях соотношения лиц мужского и женского пола, скорее всего, обусловлена разными годами исследования данного вопроса.

На наш взгляд, именно отсутствие постоянного источника дохода и общедоступность технических средств толкают специалистов на совершение нарушений авторских и смежных прав.

Личности подозреваемых и обвиняемых в данной сфере преступления можно разделить на несколько групп: 1) лица до 18 лет; 2) лица от 18 до 30 лет; 3) представители средней возрастной группы от (30 до 45 лет); 4) представители старшей возрастной группы (от 45 до 60 лет).

Для первой группы (лица до 18 лет) характерна материальная зависимость от родителей. Однако молодые люди соглашаются участвовать в нарушении авторских и смежных прав в целях оказания дружеской услуги или повышения своего авторитета, совершенствования мастерства, не учитывая, что подобные действия наказываются в уголовном порядке.

Следующая группа нарушителей (от 18 до 30 лет) представляет собой категорию, на которую приходится основная часть совершаемых преступных нарушений авторских прав. Корыстный мотив для данной группы лиц является доминирующим, а основной целью выступает получение прибыли.

Представители третьей группы (от 30 до 45 лет) обладают развитым мышлением, стремятся к точности, четкости и однозначности в языке, в большей степени используют компьютерный жаргон, малопонятный для

¹⁵ Шиханцов Г.Г. Криминология: учеб. М., 2001. С. 85.

¹⁶ См.: Алексеев А.П. Первоначальный этап расследования преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав в аудиовизуальной сфере: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Владимир, 2012. С. 14.

большинства людей.

Наименьшее количество занимают представители старшей возрастной группы (от 45 до 60 лет), что напрямую зависит от социальных и криминогенных факторов. В силу возраста большинство из исследуемой группы лиц не могут уследить за прогрессом в области программного обеспечения, за появляющимися новинками и разработками. Поэтому представители данной группы в совершении преступления участвуют на вспомогательных ролях либо являются родственниками кого-либо из участников преступления.

Целью совершения нарушения авторских и смежных прав является, как правило, извлечение прибыли за короткий срок с использованием минимальных технических средств и иных затрат.

Таким образом под данный «типичный портрет» подходит немалая доля населения нашей страны, однако нарушений авторских и смежных прав ежегодно совершается немногим более сорока тысяч. Данное обстоятельство, на наш взгляд, подтверждает тезис о том, что на совершение нарушений авторских и смежных прав большое влияние оказывают негативно складывающиеся обстоятельства и социальная невостребованность (безработица) субъектов данного вида преступления.

ГЛАВА 2. ОРГАНИЗАЦИОННО-ТАКТИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ РАССЛЕДОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ СВЯЗАННЫХ НАРУШЕНИЯМИ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ

§1. Типичные следственные ситуации на первоначальном этапе расследования нарушений авторских и смежных прав, алгоритм действия следователя

В настоящее время роль и значение следственной ситуации для организации расследования и совершенствования его методики общепризнанно. Ситуация (от лат. *situs* – положение) – это сочетание условий и обстоятельств, создающих определенную обстановку, положение¹⁷.

Одни авторы рассматривают следственную ситуацию как совокупность информации, характеризующей состояние расследования по делу без учета обстановки (условий), в которой она протекает.

Другие ученые стали включать в понятие и содержание следственной ситуации, помимо совокупности фактических данных, характеризующих обстановку расследования, также представления о конфликтности и бесконфликтности расследования.

А.Р. Ратинов, рассматривая вопрос о классификации следственных ситуаций, использовал психологические подходы и сводил понимание тактической ситуации к представлениям о виде данного конфликта, о ее конфликтном и бесконфликтном характере.

Против подобного расширения понятия «следственная ситуация» высказался А.Г. Филиппов, который отмечает, что «содержание этого понятия (следственной ситуации) должно быть более узким, в частности, факторы, относящиеся к личности следователя, его профессиональным качествам, а также к его материально-техническим возможностям, элементами следственной ситуации быть не могут, так как это исключило бы возможности типизации ситуаций и, значит, сделало бы разработку данной проблемы

¹⁷ См.: Словарь русского языка / под ред. А.П. Евгеньевой. 2-е изд., стереотип. М., 1984. Т. 4. С. 98.

практически бесцельной».

Представляется, что полностью согласиться с высказанным суждением нельзя, так как следственная ситуация, на наш взгляд, не может существовать в отрыве от субъективных факторов, а следовательно в ходе расследования объективно сталкивается с противодействием со стороны конкретных лиц, условий и факторов.

Р.С. Белкин указывал, что следственная ситуация формируется именно под воздействием объективных и субъективных факторов. При этом она по отношению к процессу расследования имеет преимущественно внешний характер, поэтому следственную ситуацию можно определить как «совокупность условий, в которых в данный момент осуществляется расследование, т. е. обстановка, в которой протекает процесс доказывания».

Реализация учения о следственной ситуации происходит через обобщение следственной практики, ее детальный анализ и позволяет обозначить общие положения, сходные обстоятельства, охватываемые понятием «типичная ситуация». Выделение типичных ситуаций свидетельствует о частоте встречаемости того или иного положения в ходе расследования преступлений определенного вида.

На первоначальном же этапе расследования нарушений авторских и смежных прав решаются следующие наиболее важные управленческие и организационно-тактические задачи: анализ и оценка типичной ситуации; разработка плана расследования; проведение первоначальных следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий; определение характера и объема материального ущерба, причиненного нарушением авторских и смежных прав и некоторые другие.

Существуют также и процессуальные различия, обусловленные, прежде всего, содержанием ст. 144 УПК РФ и правом субъекта расследования осуществлять после возбуждения уголовного дела все процессуальные действия, необходимые для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию (ст. 73 УПК РФ).

На основании изучения публикаций в криминалистической литературе

мы выделяем следующие типичные ситуации расследования нарушений авторских и смежных прав, складывающиеся на первоначальном этапе.

Ситуация 1. Подозреваемый установлен и задержан; в отношении него избрана мера пресечения, он дает признательные показания, которые совпадают с показаниями потерпевшего (автора) или представителя потерпевшего (правообладателя) и свидетелей.

Рассматриваемая ситуация (совершение преступления в условиях очевидности) является наиболее благоприятной; при этом субъект расследования решает следующие основные тактические задачи: 1) закрепление (фиксация) имеющихся и собирание новых доказательств, изобличающих лицо в нарушении авторских и смежных прав и позволяющих определить сумму ущерба, причиненного преступлением, а также обеспечить его возмещение; 2) недопущение самооговора или добросовестного заблуждения в показаниях подозреваемого; 3) недопущение заведомо ложной дачи показаний потерпевшим и свидетелем.

В рассматриваемой типичной ситуации расследования предлагаем следующий алгоритм: 1) производство осмотра места происшествия, если в ходе проверки сообщения о нарушении авторских и смежных прав он не был проведен; 2) уголовно-процессуальное задержание подозреваемого, его допрос по всем обстоятельствам, подлежащим доказыванию; избрание меры пресечения; 3) производство обыска и (или) выемки у подозреваемого с целью отыскания и изъятия предметов и документов, имеющих или способны иметь значение для расследования; 4) признание лица потерпевшим и его допрос по всем обстоятельствам, подлежащим доказыванию; 5) допросы свидетелей с акцентом на установление обстоятельств, подтверждающих объективность их показаний.

В каждом случае, исходя из результатов проведения названных следственных действий, в рамках рассматриваемой типичной ситуации возникает новая, конкретная, ситуация расследования, которая будет обуславливать дополнения и (или) изменения планирования и проведения повторных, дополнительных, а также иных следственных действий и

организационно-тактических мероприятий.

Ситуация 2. Подозреваемый установлен и задержан; в отношении него избрана мера пресечения; он отказался от дачи показаний или дает показания, противоречащие показаниям потерпевшего (автора), представителя потерпевшего (правообладателя), свидетелей и обнаруженным материальным следам преступления; установлен предмет преступного посягательства.

Данная типичная ситуация характерна в случае возбуждения уголовных дел: а) по заявлениям авторов, правообладателей, пострадавших от действия лица, нарушивших их авторские и смежные права; б) на основании материалов, оформленным в связи с обнаружением и пресечением преступления сотрудниками полиции в ходе проведения рейдов на определенных объектах, территориях или целевых проверочных закупок.

Основными задачами следователя в рассматриваемой типичной ситуации являются: 1) фиксация имеющихся и получение новых доказательств, изобличающих лицо в нарушении авторских и смежных прав и позволяющих определить сумму ущерба, причиненного преступлением; 2) установление причин отказа от дачи показаний или дачи заведомо ложных показаний и их устранение; установление мотивов возможной дачи заведомо ложных показаний автора, правообладателя и их устранение; 3) получение, в случае нарушения авторских и смежных прав в сопряжении (совокупности) с другими преступлениями или совершения вообще иного преступления, доказательств и правильная квалификация произошедшего события.

Типичные частные и общие версии, возникающие в ходе разрешения сложившейся типичной ситуации: 1) нарушение авторских и смежных прав действительно совершено подозреваемым при обстоятельствах, о которых он сообщает; 2) нарушение авторских и смежных прав совершено иным лицом, которое путем угроз или иными средствами склонило подозреваемого для дачи признательных показаний, при этом свидетели оговаривают подозреваемого, материальные следы сфальсифицированы; 3) свидетели и потерпевший добросовестно заблуждаются в том, что нарушение авторских и смежных прав совершено конкретным подозреваемым.

Рекомендуемый алгоритм в данной типичной ситуации:

1) действия, обозначенные в п. 1–5 первой типичной ситуации в порядке (последовательности), обусловливаемом данной (второй) ситуацией;

2) действия, осуществляемые дополнительно к уже названным:

2.1) первоначальный допрос потерпевшего в целях установления всех обстоятельств, подлежащих доказыванию, с акцентом на определении следующих фактов: а) правоустанавливающих документов; б) категорий прав, нарушенных действиями подозреваемого; в) суммы материального ущерба;

2.2) предъявление для опознания предметов преступного посягательства свидетелям и потерпевшим;

2.3) очная ставка между подозреваемым и свидетелями;

2.4) при необходимости назначение и производство повторных и дополнительных экспертиз для устранения возникших противоречий по материальным следам.

Таким образом, ключевой позицией в рассматриваемой типичной ситуации будет необходимость в установлении противоречий в показаниях подозреваемого путем проведения указанных конкретных действий и их разрешение.

Ситуация 3. Установлены один или несколько подозреваемых (членов преступной группы), и они задержаны; в их отношении избрана мера пресечения; задержанные не сообщают данные о личностях скрывшихся соучастников; имеются потерпевший и свидетели; обнаруженные материальные следы и предметы преступного посягательства могут быть следствием нарушения авторских и смежных прав группой лиц по предварительному сговору или организованной группой лиц.

А.И. Гальченко отмечает, что нередко случаи, когда преступления, связанные с нарушением авторских и смежных прав, совершаются группами лиц по предварительному сговору (п. б ч. 3 ст. 146 УК РФ)¹⁸.

При этом В.В. Терехин и Д.В. Наметкин отмечают: «неслучайно

¹⁸ См.: Гальченко А.И. Актуальные вопросы расследования преступлений о нарушении авторских и смежных прав на аудиовизуальные произведения: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 72.

сотрудники органов предварительного следствия не возбуждают уголовные дела по ч. 3 ст. 146 УК РФ, если в предоставленных им результатах ОРД отсутствуют достаточные фактические данные, устанавливающие наличие указанных квалифицирующих признаков, и при малейших сомнениях в «судебной перспективе», следователи просто отказывают в возбуждении уголовного дела»¹⁹.

К задачам расследования в данной ситуации относятся следующие:

- 1) организация розыска и задержания скрывшихся преступников (оповещение служб и подразделений, а также УВД, ОВД соседних районов);
- 2) склонение подозреваемого к сообщению информации о соучастниках преступления (разъяснение положений Уголовно-процессуального и Уголовного кодексов о деятельном раскаянии (ст. 75 УК РФ), о смягчающих наказание обстоятельствах (ст. 61 УК РФ), о досудебном соглашении о сотрудничестве (ч. 5 ст. 21; ст. 317.1–317.9 УПК РФ) и т. д.);
- 3) принятие решения о выделении уголовного дела в отношении неустановленных соучастников нарушения авторских и смежных прав в отдельное судопроизводство (п. 1 ч. 1 ст. 154 УПК РФ; п. 1, 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ) и вынесение соответствующего постановления (ч. 3 ст. 155 УПК РФ).

Типичными частными версиями в данном случае могут быть следующие:

- 1) подозреваемый не причастен к совершению нарушения авторских и смежных прав;
- 2) подозреваемый является соисполнителем нарушения авторских и смежных прав в группе лиц по предварительному сговору или организованной преступной группе;
- 3) подозреваемый не совершал действий, непосредственно образующих объективную сторону данного состава преступления, а был пособником, организатором.

Алгоритм в конкретной типичной ситуации:

¹⁹ Терехин В.В., Наметкин Д.В. О некоторых проблемах начального этапа уголовного преследования квалифицированных составов нарушений авторских и смежных прав: сб. материалов Междунар. науч.-практ. конф. Н. Новгород: Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики», 2011. С. 294.

- 1) действия, обозначенные в п.п. 1–5 первой типичной ситуации в порядке (последовательности), обусловливаемом данной (третьей) ситуацией;
- 2) действия, осуществляемые дополнительно к названным:
 - 2.1) составление розыскных ориентировок;
 - 2.2) допросы родственников подозреваемого, его соседей, изучение круга знакомых;
 - 2.3) дополнительные допросы подозреваемого для установления соучастников преступления и получения дополнительной информации о преступлении.

Мы считаем, что одной из особенностей расследования нарушений авторских и смежных прав является объективная целесообразность осуществления планирования уже на стадии практической проверки сообщения о преступлении с учетом характера и содержания типичных ситуаций, возникающих на этапе рассмотрения сообщения о преступлении.

На наш взгляд, ключевой позицией в структуре планирования расследования является план работы следователя по уголовному делу.

Нередко следователь составляет план отдельного следственного действия.

Таким образом, в ходе расследования нарушений авторских и смежных прав, особенно на первоначальном этапе, требуется активное сочетание следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий. Только в этом случае планирование расследования выступает гарантом полного, объективного и всестороннего раскрытия и расследования преступления.

§2. Особенности проведения осмотра места происшествия по делам о нарушении авторских и смежных прав

Осмотр места происшествия (ОМП), являясь неотложным следственным действием (ч. 2 ст. 176 УПК РФ), должен проводиться незамедлительно.

В противном случае могут наступить изменения первоначальной обстановки места совершения преступления: исчезнуть материальные следы,

иные вещественные доказательства, в том числе и сам преступник. Качественное производство ОМП обеспечивает эффективный поиск, обнаружение, фиксацию и изъятие криминалистически значимой информации. «...Осмотр позволяет следователю окунуться в атмосферу события, используя все свои органы чувств, воспринимать осматриваемый объект, поскольку не зря говорят, что лучше один раз увидеть, чем сто раз услышать», – справедливо замечает С.Ю. Лапин²⁰.

В первой главе было указано, что местами нарушения авторских и смежных прав являются: а) место производства нелегальных образцов продукции, содержащих признаки контрафактности, в том числе в промышленных масштабах; б) место реализации; в) место хранения; г) киберпространство (Интернет).

Наша позиция в этом совпадает с мнениями В.Н. Лопатина и В.А. Галанова, которые подчеркивают, что местом преступления по делам данного вида могут быть: места изготовления контрафактной продукции (подпольные цехи, типографии), ее сбыта (магазины, ларьки, киоски, торговые места на рынках), а также места, где контрафактным товарам придается внешне законный вид.

Таким образом, под местом происшествия в данном исследовании понимается место, определяющееся субъектом расследования, исходя из обстоятельств рассматриваемого события, где были обнаружены следы совершенного преступления; в то время как само преступление могло быть совершено как в месте обнаружения следов преступления, так и в ином месте, а именно: а) месте производства нелегальных образцов продукции, содержащих признаки контрафактности, в том числе в промышленных масштабах; б) месте реализации; в) месте хранения; г) киберпространстве (Интернете).

В ходе осмотра места изготовления контрафактной продукции субъекту расследования необходимо обращать внимания на следующие особенности: 1)

²⁰ Лапин С.Ю. Осмотр места происшествия, обыск выемка по делам о преступных нарушениях авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ) // Российский следователь. 1999. № 6. С. 44.

технические средства производства, копирования, усиления сигнала воспроизведения, упаковки готовой продукции; 2) чистые видео-, аудиокассеты, лазерные диски; 3) лицензионные образцы для копирования; 4) полиграфические материалы – этикетки, наклейки, голограммы, картонную упаковку, клеевой материал; 5) книги учета произведенной продукции, книги бухгалтерского учета, ведомости выплат зарплат рабочим и так далее.

В процессе подготовки к осмотру места нарушения авторских и смежных прав следователю (дознавателю) рекомендуется выполнить следующие действия:

1. Установить исчерпывающую (на сколько возможно на данный момент) информацию относительно события преступления; получить и подвергнуть анализу данные о месте осмотра – его характере, площади, обстановке и т. д.

2. Определить состав участников СОГ; если предполагается, что необходимо будет осмотреть компьютерное оборудование, то следует пригласить специалиста в области судебной компьютерно-технической экспертизы или специалиста в области информационных технологий и аппаратно-компьютерных средств.

3. Обеспечить участие понятых или, по усмотрению следователя, видео-, фотофиксацию хода и результатов следственного действия.

4. Подготовить криминалистическую технику, в том числе компьютерную, а также упаковочный материал, необходимый для изъятия нелегальных продуктов на электронных носителях (DVD-дисках, флэш-картах, CD-, CD-R-дисках и т. д.).

По прибытии на место происшествия лицу, в чьем производстве находится уголовное дело, необходимо выполнить следующие действия (вторая стадия подготовки к осмотру): 1) обеспечить охрану места происшествия и, возможно, наиболее важных на нем объектов (рабочего места продавца, места хранения документации, места производства нелегальной продукции: компьютеров, копиров, принтеров, факсов и т. п.); 2) разъяснить цели и задачи следственного действия; 3) дать устное поручение участковому

уполномоченному полиции, оперативному сотруднику об установлении возможных очевидцев совершенного нарушения авторских и смежных прав и так далее.

Общий осмотр начинается со следующих действий: обзора места происшествия; определения границ места, подлежащего осмотру; решения вопроса об исходной точке и способе (методе) осмотра; объяснения прав и обязанностей каждого участника осмотра, пояснения специфики места осмотра и объектов, подлежащих изъятию; определения места складирования изымаемой продукции с учетом предварительного тщательного осмотра; составления письменного или чаще устного плана действия в ходе детальной стадии осмотра.

Детальная стадия осмотра по данному виду преступления предполагает выяснение субъектом расследования вместе с другими участниками осмотра информации о том, какие объекты находятся на месте происшествия; исследование комплекса вопросов, относящихся к обстановке места происшествия; определение взаимного расположения и взаимосвязи предметов обстановки; изучение их внешнего вида, состояния и фиксация всего обнаруженного с максимально возможными в данных условиях подробностями.

Остановимся более предметно на особенностях тактики осмотра в каждой стадии данного этапа по исследуемому виду преступлений.

По делам о нарушении авторских и смежных прав важное значение имеет решение такой задачи, как обзорное ориентировочное ознакомление с обстановкой на месте осмотра. Обстановка места происшествия включает в себя объекты, участвовавшие во взаимодействии и отражении, их свойства, признаки, связи и отношения; в их круг могут входить люди, предметы, вещества и прочие материально-фиксированные объекты, следы преступления.

В ходе ОМП необходимо обращать особое внимание на те места, где непосредственно осуществлялись действия по изготовлению и реализации контрафактной продукции; находится компьютерное, полиграфическое, фоторепродукционное и другое оборудование, использованное для

изготовления нелегальных образцов продукции, а также на места хранения и ее сбыта.

В ходе осмотра работающего компьютера, в памяти которого содержатся программы, отличные от легальных, с участием специалиста в области программного обеспечения, необходимо выполнить следующие действия: 1) определить, какая программа выполняется, для чего следует осмотреть изображение на экране дисплея и детально описать его (произвести видеозапись); 2) установить, имеется ли в компьютере накопительная информация, если да, то определить ее тип (вид) и количество; 3) по мере необходимости остановить исполнение программы и установить, какая информация получена после окончания ее работы.

Как уже отмечалось, документация и черновые записи, обнаруженные в ходе ОМП по делам о нарушении авторских и смежных прав, имеют большое значение в доказывании отдельных обстоятельств, регламентированных ст. 73 УПК РФ. Однако на практике возникают разногласия из-за содержания ч. 2 ст. 177 УПК РФ, в которой говорится об осмотре следов преступления и иных обнаруженных предметов, но не упоминается о документах – материальных носителях, потенциально содержащих информацию, имеющую или способную иметь значение в доказывании. По делам рассматриваемого вида следы преступления зачастую нельзя отделить от их носителей (черновых записей, технической документации и т. д.).

Поэтому на данное обстоятельство в ходе ОМП необходимо обращать особое внимание.

После осмотра и фиксации информации, находящейся на жестком диске компьютера и (или) зафиксированной на машинном носителе, передаваемой по каналам связи в форме, доступной восприятию ЭВМ, необходимо установить, какие сведения относятся к расследуемому событию, чтобы иметь фактические основания для изъятия и приобщения их к протоколу ОМП в качестве доказательств. По мнению М. Гаврилова и А. Иванова, «данные, содержащиеся на техническом носителе, можно преобразовать в форму, пригодную для обычного восприятия и хранения».

Что касается порядка описания изымаемых предметов, то в протоколе ОМП допустимо не именовать каждый из изымаемых материальных носителей информации, а сгруппировать их по наименованиям в алфавитном порядке, указав общее количество дисков с программным обеспечением или записью фильма.

Так, осматривая DVD-диски, переносные жесткие диски, флэш-карты и иные материальные носители информации, надлежит указывать следующие данные: названия записанных на них фильмов, аудиозаписей, программных продуктов на русском и, если необходимо, на английском языке; продолжительность фильмов, аудиозаписей; фирмы-производители продуктов, правообладателей на территории России; номера прокатных удостоверений. Кроме того, описываются боксы, предназначенные для хранения продукции; наличие целлофанирования, голографических и защитных марок.

На основании вышеизложенного считаем, что по исследуемому виду преступления осмотр места происшествия является одним из ключевых и трудоемких следственных действий. ОМП, как правило, должен быть проведен до возбуждения уголовного дела при первой же возможности.

Участие специалиста в ходе данного осмотра является обязательным условием правильного, полного и всестороннего изучения обстановки, предметов и документов, изымаемых с места происшествия и имеющих криминалистическое значение в доказывании по уголовному делу.

§3. Организационно-тактические особенности других следственных действий (допрос, обыск, выемка) по делам о нарушении авторских и смежных прав

В криминалистической энциклопедии допрос определяется как «процессуальное (следственное или судебное) действие, заключающееся в получении показаний (информации) о событии, ставшем предметом уголовного

судопроизводства, о лицах, проходящих по делу, причинах и условиях, способствовавших совершению и сокрытию преступления»²¹.

Н.И. Порубов, в свою очередь, указывал, что «допрос – процессуальное средство получения и проверки доказательств, с его помощью получают и проверяют значительную часть информации о преступлении, необходимую для правильного разрешения уголовного дела... Допрос – это искусство, требующее от следователя мастерства и способностей»²².

Н.И. Порубов считает, что к числу таких мероприятий на подготовительном этапе можно отнести следующие: 1) собирание исходных данных, относящихся к предмету допроса; 2) определение очередности допросов и способа вызова допрашиваемого; 3) подготовку места допроса; 4) техническое обеспечение допроса; 5) решение вопроса о приглашении третьих лиц; 6) составление плана допроса и проверка его готовности к проведению.

Исходя из вышеизложенного можно сказать, что в число подготовительных действий к допросу в ходе раскрытия и расследования нарушения авторских и смежных прав мы включаем следующие элементы (действия субъекта расследования): 1) собирание исходных данных; 2) определение очередности допросов; 3) подготовку места допроса; 4) техническое обеспечение допроса.

Более подробно рассмотрим те из них, которые имеют определенную особенность по рассматриваемому виду преступлений.

Определение очередности допросов зависит от наличия (отсутствия) у следователя изобличающих доказательств, их объема и характера; возможно, имеющейся у подозреваемого (обвиняемого) информации (какой, сколько) и ее содержания.

Мы считаем, что по делам о нарушении авторских и смежных прав в числе первых должны быть допрошены добросовестные свидетели, после допрашиваются потерпевшие.

Если есть возможность и (или) необходимость по одному и тому же

²¹ Криминалистическая энциклопедия / сост. Р.С. Белкин. М., 1997. С. 63.

²² См.: Порубов Н.И. Научные основы допроса на предварительном следствии. 3-е изд., перераб. Минск: Высш. школа, 1978. С. 72.

факту или эпизоду допросить нескольких лиц, в первую очередь целесообразно допросить тех, которые в силу благоприятных условий восприятия события, жизненного опыта и(или) других обстоятельств объективно могут более полно рассказать о фактах, интересующих следствие. В дальнейшем, при накоплении значимой для уголовного дела информации, изучении сложившейся ситуации расследования на определенный момент, сборе необходимых доказательств, следует провести допрос подозреваемого.

Порядок вызова на допрос определен ст. 188 УПК РФ; по делам рассматриваемого вида типичным является вызов повесткой, в которой указывается, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки. Практика расследования говорит и о других способах вызова участников на допрос.

Особое внимание следователю необходимо уделить изучению вопросов, требующих специальных знаний, которые могут быть затронуты в ходе допроса²³. Нельзя не согласиться с мнением Н.И. Порубова о том, что тактически оправдано получение квалифицированной помощи специалиста еще до допроса. Для этого целесообразно заранее изучить нормативно-правовые акты в сфере авторских и смежных прав, специальную литературу, воспользоваться консультативной помощью специалиста, обладающего знаниями в области компьютерной техники и программного обеспечения, а также производства лицензионной продукции.

Составляя план допроса, необходимо ознакомиться с материалами уголовного дела, выяснить значимые обстоятельства, по которым важно получить показания, а также ознакомиться с литературой и нормативно-правовыми актами, регулирующими отношения в области нарушения авторских и смежных прав (ГК РФ, постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака» от 26 апреля 2007 г. № 14 и т. д.).

²³ См.: Порубов Н.И. Научные основы допроса на предварительном следствии. 3-е изд., перераб. Минск: Высш. школа, 1978. С. 89.

В рабочем этапе допроса выделяют несколько стадий: анкетную, свободного рассказа и вопросно-ответную. Качестве свидетелей по делам о нарушении авторских и смежных прав могут быть допрошены: 1) лица, участвовавшие в проверочной закупке (представители общественности, работники магазина и т. д.); 2) владелец магазина или торгового центра, где расположена торговая точка или компьютерный клуб подозреваемого лица; 3) работники нарушителя (продавцы, водители, товароведы, бухгалтеры, персонал, задействованный в ходе производства нелегальных образцов продукции).

Перечень указанных лиц может варьироваться в зависимости от следственной ситуации и быть дополнен случайными (ситуативными) очевидцами совершенного преступления.

Свидетелям, которые могли бы дать информацию по обстоятельствам создания и реализации фальсифицированной продукции, могут быть заданы вопросы, направленные на установление следующей информации:

2) события преступления: а) кто является Вашим руководителем, чьи указания Вы выполняли и с какого времени; знаете ли Вы, как выглядит легитимный образец продукции; что входило в Ваши служебные обязанности; какую роль выполняли при реализации и производстве контрафактной продукции; б) кто еще, помимо Вас, был причастен к производству и реализации контрафактной продукции; что входило в их обязанности; как долго Вы знаете вышеуказанных лиц, сможете ли Вы их опознать; в) на каком оборудовании производилась контрафактная продукция, во что образцы упаковывались; какие голографические наклейки использовались для придания «легальности» внешнего вида и куда эта продукция доставлялась; и т.д.

3) обстоятельств, способствовавших совершению преступления: а) проводились ли в Вашей организации проверки со стороны правоохранительных органов; если да, то как часто и каков был их результат; б) были ли Вы осведомлены о том, что в арендуемом у Вас помещении изготавливаются контрафактные образцы продукции или незаконно используются объекты авторских и смежных прав; на какой срок у Вас было

арендовано помещение для деятельности; в) предпринимали ли Вы какие-либо попытки для пресечения незаконной деятельности; если нет, то почему; если да, то каков их результат и т.д.

Свидетелям (очевидцам реализации контрафактной продукции), а также лицам, участвующим в ходе проверочной закупки, могут быть заданы следующие вопросы, направленные на установление: события преступления: а) кто является продавцом на данной торговой точке, как давно Вы приобретаете у него товар, в каких отношениях с ним находитесь; б) сообщал ли Вам продавец, что реализуемая им продукция имеет признаки, отличные от легальных образцов; знаете ли Вы, как выглядит легальный образец продукции; в) как часто Вы приобретали продукцию в данной торговой точке, сколько платили за один образец продукции; выдавались ли Вам чеки, товарные накладные на приобретаемый товар; знаете ли Вы постоянных клиентов данной торговой точки, смогли бы их опознать; и т.д.

Особенности допроса потерпевшего обусловлены, в первую очередь, его заинтересованностью в ходе и результатах расследования. Здесь акцентируем внимание на обстоятельствах, устанавливаемых в ходе допроса указанных лиц, способствующих реализации назначения уголовного судопроизводства, а именно:

а) информация о событии преступления (месте и времени совершения преступления; действиях и словах подозреваемых; способе прибытия и убытия с места преступления; о том, кто принимал участие в создании объектов авторских и смежных прав, на каком основании и в какой роли);

б) сведения о том, кто является обладателем авторских и смежных прав данного объекта; какие правоустанавливающие документы подтверждают данный факт; передавались ли по цепочке права на объект, в том числе подозреваемому (обвиняемому); если да, то когда, где и у кого находятся правоустанавливающие документы на данный момент;

в) информация о том, какова сумма ущерба, причиненного незаконными действиями подозреваемого (обвиняемого), из чего она складывается: из стоимости одного нелегального образца продукции, умноженного на

количество таких образцов, или стоимости нарушенных прав.

Особое внимание следует уделить следующим вопросам: какие конкретно права нарушены, чем их потерпевший может подтвердить, какова сумма нанесенного ущерба; получение заявления с требованием о возмещении материального ущерба с указанием его размера.

Допрос подозреваемого и обвиняемого, по сравнению с допросом свидетеля и потерпевшего, имеет свои особенности, обусловленные тем, что дача ими заведомо ложных показаний или отказ от показаний, во-первых, не наказуемы, а во-вторых, могут использоваться ими как способ (линия) защиты.

В ходе допроса подозреваемого, обвиняемого в случае присвоения объектов авторского права или смежных прав следователь должен стремиться установить обстоятельства, вытекающие из содержания следующих вопросов:

1) знаком ли он с автором произведения; если да, то при каких обстоятельствах и когда в последний раз виделись;

2) знал ли он об условиях использования произведений без согласия автора и без выплаты вознаграждений, а также фонограмм без согласия производителя фонограммы и исполнителя, но с выплатой вознаграждения, а равно без таковой;

3) время начала и полный срок использования объекта указанных прав и цели, преследуемые при этом.

В случае распространения и приобретения нелегальных образцов продукции следователь у подозреваемого (обвиняемого) устанавливает следующие обстоятельства:

1) заключал ли он авторский договор с правообладателем на распространение или иное использование программного обеспечения;

2) признавал ли подозреваемый, что реализуемая им продукция имеет признаки, отличные от легальных образцов; понимает ли он суть термина «контрафактность продукции» и знает ли, как выглядит оригинальный продукт, если да, то сколько он стоит;

3) кто является поставщиком и изготовителем реализуемой продукции, при каких обстоятельствах познакомились;

В случае незаконного хранения и перевозки контрафактных экземпляров и произведений или фонограмм в целях сбыта следователь у подозреваемого (обвиняемого) выясняет следующие обстоятельства:

1) где и кем осуществлялось хранение контрафактной продукции; в одном или одновременно в нескольких местах; откуда, куда и кем она перевозилась; какие транспортные средства использовались;

2) в каких банковских учреждениях хранятся денежные средства, полученные от незаконной экономической деятельности по реализации контрафактной продукции.

Сформулированные группы обстоятельств мы классифицировали в зависимости от способов совершения нарушений авторских и смежных прав, которые в уголовном законе (ст. 146 УК РФ) имеют исчерпывающий перечень.

Максимально эффективным тактическим приемом в ходе допроса обвиняемого, подозреваемого является предъявление имеющихся доказательств. По делам о нарушении авторских и смежных прав, как показывает криминалистическая практика, чаще всего они предъявляются следующими способами: 1) начиная с самого веского, значимого (заключение эксперта; показания свидетелей, потерпевших, результаты обыска, выемки; детализация сотовых переговоров и т. п.); 2) поочередно, в порядке нарастания их изобличающей силы (от слабого к более сильному), например, от показаний потерпевшего до заключения криминалистической экспертизы; 3) в свободной последовательности (по ситуации).

Таким образом, заключение экспертизы, как источник доказательств (доказательство) в данном тактическом приеме играет ведущую роль.

По делам о нарушении авторских и смежных прав, кроме того, следует выделить следующие тактические приемы: убеждение, использование положительных свойств личности допрашиваемого, пресечение лжи, выжидание, допущение легенды, внезапность, снятие напряжения, использование слабых мест личности обвиняемого, инерция, форсированный темп допроса.

Рассмотрим более подробно приемы, наиболее типичные из названных,

для допроса подозреваемых и обвиняемых.

Использование положительных свойств личности допрашиваемого во многих случаях приносит пользу.

Пресечение лжи в ходе допроса применяется в случаях отсутствия тактической необходимости давать возможность подозреваемому или обвиняемому излагать ложь, поскольку у следователя имеется достоверная и достаточная информация по обстоятельствам, выясняемым в ходе допроса.

Внезапность проведения следственного действия заключается в неожиданном для подозреваемого решении следователя провести после допроса то или иное следственное действие, в то время как допрашиваемый, убежденный в неосведомленности следователя о тех или иных обстоятельствах дела, расслабляется и не готовится к ближайшей встрече со следователем.

Сущность приема «допущение легенды» сводится к тому, что следователь, догадываясь о том, что подозреваемый или обвиняемый дает ложные показания (легенду), не мешает ему изложить ее, а потом предъявляет весомые доказательства, уличающие допрашиваемого во лжи.

Форсированный темп допроса заключается в навязывании допрашиваемому активности, высокого темпа допроса, в исключении пауз для обдумывания ответов. Поток информации заставляет подозреваемого отступить от заранее продуманных ответов и, как следствие, давать ранее не запланированные, в том числе и правдивые показания.

Поэтому правильная оценка конкретной следственной ситуации, складывающейся перед допросом, определение надлежащих тактических приемов для использования в предстоящем допросе, тщательная подготовка вопросов допрашиваемому – наиболее важные составляющие решения поставленных тактических задач на данном этапе следственного действия.

При этом предварительное изучение личности допрашиваемого и процессуально грамотное составление протокола следственного действия – неременное условие получения надлежащих доказательств на допросах в ходе расследования нарушений авторских и смежных прав.

Обыск и выемка в УПК РФ регламентированы ст. 182, 184 и 183. При

этом определения названным следственным действиям законодатель не дает.

По мнению С.А. Шейфера, обыск – это основанное на наблюдении и осуществляемое с соблюдением установленной законом процедуры принудительное обследование помещений, жилища и иных мест, отдельных граждан, их одежды с целью отыскания и изъятия вещественных доказательств, документов и ценностей, имеющих значение для дела, а также разыскиваемых лиц и трупов. Полагаем, что данное определение обыска достаточно предметное, логичное и отвечает современным представлениям о нем как о следственном действии.

Обыск может проводиться только по возбужденному уголовному делу ч. 1 ст. 144 УПК РФ (изменения от 4 марта 2013 г. не затронули процедуру и сроки реализации данного следственного действия).

По делам о нарушениях авторских и смежных прав следователь, в зависимости от конкретной ситуации расследования, определяет наиболее важные задачи подготовки к обыску, а именно: 1) отыскание и изъятие поддельных голографических наклеек, упаковочных боксов, печатей, штампов, нелегальных DVD - дисков, флэш-карт, CD-, CD-R-дисков, компьютерной техники и иного оборудования, на котором производится нелегальные образцы продукции; 2) отыскание и изъятие других предметов и документов, имеющих или способных иметь значение для дела (документы, личные письма, черновики, свидетельствующие о нарушении авторских и смежных прав, а также указывающие на возможность нахождения в определенных местах (в том числе, в тайниках) скрывающихся лиц); 3) обнаружение и изъятие таких предметов и ценностей, нажитых преступным путем, как компьютерная или иная техника (копиры, принтеры, сканеры и т. д.) и некоторые другие.

Как показывает криминалистическая практика, подготовка к производству обыска, проводимого в ходе расследования нарушений авторских и смежных прав, включает следующие элементы: 1) получение необходимых сведений, характеризующих лицо, у которого планируется проведение обыска; 2) получение информации об искомых объектах; 3) получение сведений о месте предстоящего обыска; 4) принятие процессуального решения о производстве

обыска; 5) определение вида, цели, времени проведения и задач обыска и так далее; 6) привлечение специалиста-криминалиста в области компьютерной экспертизы.

Зная возможный механизм конкретного вида нарушения авторских прав, обладая информацией, полученной в результате проведения других следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий, в ходе обыска необходимо обращать внимание на следующие:

1) материальные носители информации, с которых, возможно, печатались контрафактные экземпляры продукции; авторские договоры; накладные, приходно-кассовые ордера и иную бухгалтерию, подтверждающую реализацию экземпляров произведений с признаками контрафактности; товарно-кассовые накладные; приходные ордера; договоры поставки продукции, договоры подряда и т. д.

2) аппаратуру, на которой, возможно, осуществлялась перезапись; чистые материальные носители информации; упаковочный материал, голографические наклейки; компьютеры и компьютерные программы, обеспечивающие изготовление контрафактной продукции и т. д.

В случаях если обыск в жилище нельзя отложить, эти действия могут быть проведены на основании постановления следователя без получения судебного решения.

Таковыми ситуациями по делам о нарушении авторских и смежных прав чаще всего являются случаи, когда: а) фактические основания к производству обыска появились внезапно в ходе производства других следственных действий; б) поступили сведения о том, что конкретное лицо принимает меры к уничтожению или сокрытию нелегальных образцов продукции или оборудования, на котором она производится; в) обыск необходим для пресечения дальнейшей преступной деятельности.

В подобных случаях следователь в течение 24 часов уведомляет судью и прокурора о произведенном им следственном действии. К уведомлению приобщаются копия постановления следователя и протокол обыска.

О.Я. Баев развивает мысль о том, что если потерпевший затрудняется

описать признаки похищенных у него вещей, но сможет их узнать, целесообразно его пригласить для участия в обыске, при этом отмечает, что данную ситуацию не следует расценивать как нарушение закона, хотя законодатель такую рекомендацию сформулировал лишь в отношении следственного осмотра, следственного эксперимента и проверки показаний на месте²⁴.

Мы считаем возможным поддержать данного автора и рекомендовать привлечение к участию в обыске потерпевшего или представителя потерпевшего по делам о нарушении авторских и смежных прав, поскольку большинство изымаемых вещей имеют признаки, отличные от легальных образцов продукции, т. е. тех, которые подробно указывали и описывали потерпевшие лица в протоколе допроса.

По прибытии на место обыска следователь обязан: а) определить способ проникновения на объект(-ы) организации, учреждения, осуществляя наблюдение за окнами и выходами из объекта; б) проверить у лица документы, чтобы идентифицировать его личность, а также документы у лиц, оказавшихся на месте; в) удалить с объекта лиц, не имеющих отношения к обыску, предупредив их о недопустимости разглашения сведений и так далее.

После этого наступает обзорная стадия обыска, в ходе которой следователь визуально знакомится с помещением, территорией, где будет осуществляться обыск, в случае отказа от добровольной выдачи искомых объектов, уточняет на месте план следственного действия, не изменяя первоначальной обстановки.

В ходе последовательного метода обыска следователь движется только в избранном направлении и осматривает встречающиеся объекты, поочередно переходя от одного к другому.

В случае выборочного метода в первую очередь обследуются места наиболее вероятного хранения искомых предметов, документов или определенная часть на территории, в хранилище, помещении. Такой метод

²⁴ См.: Баев О.Я. Тактика уголовного преследования и профессиональной защиты от него. Следственная тактика: науч.-практ. пособие. М.: Экзамен, 2003, С. 149.

реализуется в случае, когда, например, DVD-диски, аудиодиски, флэш-карты, переносные жесткие диски, системные блоки компьютеров и т. п. могут быть спрятаны лишь в определенных местах в конкретном помещении, хранилище.

В случае изъятия всего системного блока его опечатывают, чтобы исключить возможность разукomплектования и повреждения таких рабочих компонентов, как: винчестер, процессор, оперативная память, видеокарта.

Опечатывается системный блок листом бумаги, которая крепится на заднюю панель компьютера с разъемами электропитания и захлестывается на боковые стенки, скрепляется оттиском печати подразделения, проводящего обыск, подписями лиц, присутствующих при обыске, с указанием времени и места его производства. На упаковке, кроме того, необходимо писать, по какому уголовному делу и где изъято оборудование, дату производства следственного действия.

В ходе обыска зачастую приходится изымать большое количество мелких предметов: а) поддельных голограмм; б) акцизных марок; в) различных этикеток; г) пластиковых боксов и т. д. Такие предметы следует упаковывать по определенному групповому признаку в отдельные упаковки.

Последующий осмотр и описание изъятых предметов, в случае необходимости, производятся с участием специалиста в протоколе осмотра предметов и документов.

Выемка – это следственное действие, состоящее в изъятии определенных предметов, документов, имеющих значение для уголовного дела, если точно известно, где и у кого они находятся.

В ходе подготовки к выемке по делам о нарушении авторских и смежных прав субъекту расследования надлежит, помимо типичных, выполнить следующие действия: 1) изучить бухгалтерскую документацию и режим делопроизводства предприятия, организации, учреждения, магазина, павильона и т. д; 2) получить техническую консультацию у специалистов по вопросам программного обеспечения, изъятия компьютерно-технических следов и компьютерной информации, если нет возможности их привлечения в состав СОГ; 3) подготовить упаковочный материал в зависимости от объема и

количества подлежащих к изъятию предметов и документов и некоторые другие.

Таким образом, для получения криминалистически значимой информации по делам о нарушении авторских и смежных прав исключительное значение имеет производство обыска и выемки. Лицо, осуществляющее предварительное расследование, часто сталкивается с проблемой анализа большого объема информации, а также недостаточности знаний в сфере программного обеспечения. В связи с этим участие компетентного специалиста в ходе данных следственных действия обязательно. Не случайно в изменениях, внесенных в УПК РФ Федеральным законом от 28 июля 2012 г. № 143-ФЗ, указывается: «При производстве обыска (выемки) электронные носители информации изымаются с участием специалиста. При производстве обыска (выемки) не допускается копирование информации, если это может воспрепятствовать расследованию преступления либо, по заявлению специалиста, повлечь за собой утрату или изменение информации».

§4. Особенности назначения и производства экспертиз в связи с расследованием преступлений данного вида

Предварительное расследование по делам о нарушении авторских и смежных прав характеризуется достаточно широким использованием специальных знаний в различных областях теории и практики, назначение и производство судебной экспертизы – самый типичный пример их использования в раскрытии и расследовании преступлений данного вида.

По мнению А.В. Федулова, А.Ю. Ушакова и Н.М. Сорокина, назначение и производство судебной экспертизы – это следственное действие, заключающееся в производстве исследования в установленной законом процессуальной форме вещественных доказательств и других выявленных материалов и объектов на основании мотивированного постановления органа расследования в целях обоснованного заключения по специальным вопросам, возникающим при расследовании уголовных дел.

По мнению А.В. Гриненко, под назначением экспертизы понимается следственное действие, состоящее в поручении следователем компетентным специалистам произвести исследование определенных материальных объектов с целью установления обстоятельств, имеющих значение для дела, которые обязательны для установления именно таким образом, либо тех, которые иным образом объективно и (или) рационально установлены не могут быть²⁵.

Мы не можем согласиться с мнением данного автора, так как считаем, что назначение экспертизы это не само следственное действие, а процессуальное решение следователя, принимаемое в конкретной следственной ситуации, оформленное в соответствующем постановлении.

Целью назначения и производства экспертизы является установление обстоятельств, подлежащих доказыванию по делам о нарушении авторских и смежных прав, посредством разрешения вопросов, требующих специальных познаний в области программного обеспечения, аудиовизуальных произведений и других областей науки и техники.

Согласно ч. 1 ст. 80 УПК РФ заключение эксперта – это представленное в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами. Согласно ст. 9 Федерального закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ (в ред. от 25 ноября 2013 г.) под заключением эксперта понимается письменный документ, отражающий ход и результаты исследований, проведенных экспертом. Необходимо заметить, что вышеназванный закон относит экспертизу не к следственным действиям, а говорит о ней, как о действии процессуальном, тем самым увеличивая ее возможности.

Существуют различные точки зрения относительно дачи заключения специалистом. Авторы, полагающие, что специалист не должен осуществлять исследование при даче заключения, считают, что суть деятельности специалиста сводится к «изучению внешних признаков и сопоставлению таковых с общеизвестными среди специалистов фактами».

²⁵ Криминалистическая энциклопедия / сост. А.В. Гриненко. М., 2011. С. 684.

Другие авторы полагают, что законодатель не регламентировал содержание заключения специалиста, указав лишь форму, в которой решаются вопросы, поставленные перед специалистом. Следовательно, специалист может привести содержание исследования, если оно проводилось.

По делам о нарушении авторских и смежных прав наиболее характерными(типичными) являются компьютерно-техническая экспертиза, автороведческая экспертиза, судебно-товароведческая экспертиза и лингвистическая экспертиза.

Рассмотрим более подробно те судебные экспертизы, которые чаще всего назначаются и проводятся по нарушениям авторских и смежных прав.

Судебная компьютерно-техническая экспертиза является самостоятельным родом экспертизы и относится к классу инженерно-технических экспертиз. Ее предметом являются факты и обстоятельства, устанавливаемые на основе исследования закономерностей разработки и эксплуатации компьютерных средств и систем, обеспечивающих реализацию информационных процессов, которые зафиксированы в материалах уголовных, гражданских дел, дел об административных правонарушениях²⁶.

Объектами компьютерной экспертизы являются: 1) компьютерная информация, расположенная на машинных носителях; 2) отдельные технические средства и функциональные устройства систем обработки информации; системы обработки информации в целом.

На разрешение компьютерно-технической экспертизы субъекты расследования формулируют следующие вопросы:

- 1) Каково содержание скрытой информации?
- 2) Каково содержание информации, хранящейся на внутренних и внешних магнитных носителях?
- 3) Имело ли место использование паролей, программ защиты, скрытых файлов для затруднения доступа к информации?

²⁶ См.: Усов А.И. Судебная компьютерно-техническая экспертиза: становление, развитие, методическое обеспечение // Теория и практика судебной экспертизы. 2008. № 3(11). С. 26.

4) Каково содержание информации, хранящейся в электронной записной книжке?

5) Имеются ли на представленном жестком диске программы, в сведениях о правообладателе которых указаны компании «Microsoft», «Adobe», «Autodesk» и некоторые другие.

Анализ заключений компьютерно-технических экспертиз по уголовным делам данного вида позволил выявить следующую закономерность: если эксперт дает ответ о наличии программных продуктов и игровых программных продуктов в памяти накопителя жесткого диска, то исследовательская часть заключения состоит из анализа описания внешних признаков системного блока и совершается при помощи стендового просмотра анализа присутствия программных и игровых программных продуктов; если же, экспертом не дается оценка отличительных признаков программных продуктов от легальных образцов, то и вывод о том, являются ли представленные на исследование программные продукты лицензионными, формулироваться не может.

На судебно-техническую экспертизу ставятся следующие вопросы:

1) Какие отличия от оригинальных имеет упаковка изъятых аудиокассет, дисков и других носителей; каким способом она изготовлена, скреплена?

2) Соответствует ли полиграфическое изображение тем, что расположены на изъятых экземплярах или фонограммах, его локализация, тем голограммам, которые расположены на лицензионных экземплярах?

3) Могли ли данные чистые диски использоваться для изготовления нелегальной продукции, изъятый в ходе ее реализации; к одной ли заводской партии они относятся?

4) Имеется ли в базе данных изъятых с места происхождения аппаратных средств информация, которая могла быть использована для изготовления копий программ, этикеток, упаковок и некоторые другие.

Таким образом, данные рекомендации сводятся к изучению только внешних характеристик компакт-дисков.

На судебную автороведческую экспертизу предоставляются изъятые в

ходе осмотра места происшествия, обыска: диски, кассеты, литературные произведения, имеющие признаки, отличные от легальных образцов.

Предметом автороведческой экспертизы является установление фактических данных о навыковой деятельности автора документа (проявления навыка речи и мышления или речемыслительного навыка), осуществляемое экспертом с использованием специальных знаний²⁷.

Для проведения автороведческой экспертизы требуются образцы письменной речи, представляющие собой определенный текст, а не записи отдельных слов, словосочетаний, являющийся свободным высказыванием лица.

Кроме того, сами спорные письменные тексты и письменные тексты-образцы должны быть достаточными по объему (не менее 100 слов).

В настоящее время автороведческая экспертиза имеет официальный статус судебных экспертиз, выполняемых в экспертно-криминалистических подразделениях органов внутренних дел.

Основными видами судебных экспертиз, объектом которых может выступать блог, являются автороведческая и лингвистическая судебные экспертизы²⁸. Блог является одной из разновидностей веб-сайта, аналогом дневника, основное содержание которого составляют записи временной значимости, изображения или мультимедиа.

Требования к записи в блоге как объекту диагностической автороведческой экспертизы следующие: а) запись предоставляется полностью; б) объем исследуемого текста должен составлять не менее 100 слов; в) текст должен представлять собой высказывание автора, не подвергнутое корректуре и редактированию.

На данную экспертизу могут быть сформулированы следующие вопросы:

1) Имеют ли данные объекты признаки, отличные от легальных образцов продукции; если таковые есть, то какие именно?

2) Кому принадлежат авторские или смежные права на представленные

²⁷ См.: Практическое руководство по производству судебных экспертиз для экспертов и специалистов: науч.-практ. пособие / под ред. Т.В. Аверьяновой, В.Ф. Статкуса. М.: ЮРАЙТ, 2011. С. 387.

²⁸ См.: Дроздова Т.Н. Автороведческая экспертиза блогов // Вестн. криминалистики. 2010. № 1(33). С. 104.

объекты?

3) Имеются ли отличительные признаки в представленной продукции от описаний образцов лицензионной аудиовизуальной продукции на дисках, приготовленных легальным производством и выполненных в соответствии с необходимыми требованиями к данному виду продукции, и некоторые другие.

В рамках судебно-автороведческой экспертизы решаются как идентификационные, так и диагностические задачи. Основной идентификационной задачей является установление автора спорного письменного текста и (или) установление факта выполнения нескольких спорных письменных текстов (фрагментов текста) одним автором.

В случае назначения идентификационной экспертизы вопросы могут быть следующими:

1) одному или разным авторам принадлежат два письменных текста, первый из которых начинается и заканчивается, соответственно, словами (приводится начальная и конечная фразы первого текста), и второй, начинающийся и заканчивающийся, соответственно, словами (начальная и конечная фразы второго текста); 2) является ли (Ф.И.О.), образцы письменной речи которого представлены для сравнения, автором исследуемого письменного текста, начинающегося и заканчивающегося, соответственно, словами (приводится начальная и конечная фразы текста), или автором данного текста является иное лицо.

Судебно-товароведческая экспертиза также является достаточно типичной для расследования нарушений авторских и смежных прав. Следователи экспертам чаще всего формулируют следующие вопросы:

1) какова стоимость одного лицензионного экземпляра продукции на момент совершения преступления; 2) каков размер ущерба, причиненного автору (правообладателю); 3) какова стоимость изъятых экземпляров произведений и фонограмм и некоторые другие.

В случае присвоения авторства на литературное произведение назначается лингвистическая экспертиза, на разрешение которой чаще всего ставятся такие вопросы: 1) имеются ли в представленном образце текста

заимствования из произведения конкретного автора; если да, то каков их объем; 2) подвергались ли заимствования какой-либо переработке; если да, то в чем она выражалась; 3) кто автор представленного на исследование текста и некоторые другие.

В следственной практике имеют место ситуации, когда субъекты расследования ставят перед экспертом вопросы о контрафактности продукции.

Мы считаем, что понятие «контрафактность» является правовым, т. е. оно не связано с техническими характеристиками или качеством носителей информации, на которых находятся записи с аудиовизуальными произведениями и программными продуктами, в связи с чем специальные знания в соответствующей области для ответа на поставленный вопрос не требуются. На данный вопрос обязан ответить субъект расследования, учитывая известную совокупность доказательств, полученных легитимным путем в ходе расследования конкретного преступления. Так, в п. 4 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной экспертизе по уголовным делам» от 21 декабря 2010 г. № 28 указано: «Постановка перед экспертом правовых вопросов, как не входящих в его компетенцию, не допускается...»²⁹.

На основании вышеизложенного можно сформулировать следующие выводы: 1) такие судебные экспертизы, как компьютерно-техническая, товароведческая, автороведческая, лингвистическая и некоторые другие, являются наиболее часто назначаемые в связи с расследованием нарушений авторских и смежных прав; 2) от субъекта расследования (инициатора назначения экспертизы) требуется большая ответственность при определении возможностей каждой из них и формулировании надлежащих вопросов эксперту; 3) необходима более тесная связь и взаимодействие следователя, дознавателя и эксперта в решении тех вопросов расследования данного вида преступлений, которые требуют использования специальных знаний.

²⁹ См.: О судебной экспертизе по уголовным делам: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 21 дек. 2010 г. № 28 // Рос. газ. 2010. 30 дек.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Результаты проведенного исследования позволяют сделать следующие основные выводы и предложения, направленные на совершенствование имеющихся и разработку новых технических, тактических, организационных и методических средств, приемов и методов раскрытия и расследования преступлений, предусмотренных ст. 146 УК РФ «Нарушение авторских и смежных прав».

1. Выявлена совокупность элементов криминалистической характеристики нарушения авторских и смежных прав, отражающая содержательную особенность данного вида преступлений, которая состоит из следующих элементов: 1) способ данного вида преступления: а) полноструктурный (способы подготовки, совершения и сокрытия следов преступления); б) неполно-структурный; 2) предмет преступного посягательства; 3) основные обстоятельства совершения нарушения авторских и смежных прав (место, время, обстановка).

2. Рассмотрены и классифицированы способы нарушения авторских и смежных прав.

Подготовка к совершению данного вида преступления включает следующие действия: 1) приобретение надлежащего оборудования для изготовления копий; 2) поиск соответствующего экземпляра произведения, выступающего в последствии оригиналом для копирования; 3) приобретение необходимых материалов для копирования (голографических наклеек, боксов, полиграфических этикеток, специальной бумаги и т. д.); 4) поиск точек реализации (пунктов сбыта); 5) поиск исходного экземпляра, с которого происходит тиражирование в интернет-ресурсе.

Совершение преступления, предусмотренного ст. 146 УК РФ, характеризуется:

1) способом, связанным с присвоением авторства, в качестве которого могут выступать следующие действия: а) выпуск чужого произведения (как всего, так и его частей) под своим именем; б) использование в своих трудах

произведений других авторов без ссылки на них; в) неуказание имен соавторов при выпуске произведения, созданного в соавторстве;

3) способом в сфере программного обеспечения являются: а) распространение нелегальных программных продуктов в целях сбыта; б) установка нелегальной копии программного обеспечения на компьютер по желанию заказчика на возмездной либо безвозмездной основе; в) единичная запись в корыстных целях копий программ для ЭВМ на оптические и иные источники накопления данных, их распространение и некоторые другие;

Под сокрытием нарушений авторских и смежных прав понимается совокупность действий всех лиц, скрывающих преступление или способствующих его сокрытию, а также самого виновного путем: а) покидания места совершения нарушения; б) уничтожения следов преступления; в) оказания давления на очевидцев и свидетелей путем уговоров, обещаний или угроз.

Представленные способы совершения нарушения авторских и смежных прав могут комбинироваться и по-разному сочетаться.

Непосредственным предметом преступного посягательства по делам о нарушении авторских и смежных прав являются: 1) книги, брошюры, печатные издания; 2) DVD-диски, аудиодиски; 3) флеш-карты; 4) переносной жесткий диск.

Материальные следы совершения и сокрытия нарушения авторских и смежных прав остаются и обнаруживаются чаще всего в следующих местах: 1) на месте происшествия: а) на компьютерной технике (следы пальцев рук, запаховые следы и т. д.), принтерах (следы пальцев рук, запаховые следы, следы жидкостей и т. д.), сканерах, компьютерах, клавиатуре, DVD, CD, CD-RW, CD-R-дисках, флеш-картах, переносных жестких дисках, документах); 2) по месту жительства преступника, его работы, учебы (например, если он скрывал там предметы преступного посягательства с нелегальными программными продуктами, аудиовизуальной продукцией и т. д.).

Под местом происшествия понимается место (в некоторых случаях не имеющее пределов и границ), определяющееся субъектом расследования в

связи с обнаружением следов совершенного преступления, а также: а) место производства нелегальных образцов продукции, содержащих признаки контрафактности, в том числе в промышленных масштабах; б) место совершения (реализации) контрафактной продукции; в) место хранения нелегальной продукции; г) киберпространство (Интернет).

3. Сформулирован совокупный портрет типичной личности, совершающей нарушение авторских и смежных прав, а именно: это чаще всего лицо мужского пола в возрасте преимущественно от 18 до 30 лет; в большинстве случаев имеющее высшее образование; ранее не судимое и чаще всего положительно характеризующееся по месту работы, учебы, жительства; в основном, не имеющее семьи и являющееся безработным.

4. Сформулированы типичные ситуации, складывающиеся в ходе принятия, уяснения содержания и регистрации сообщения о нарушении авторских и смежных прав: а) лицо по каналам связи (телефон, сеть Интернет и т. п.) сообщает о том, что в отношении него и (или) иного автора (правообладателя) совершаются действия, указывая свои данные или данные другого автора, конкретные действия, место, время и (или) длительность действий, нарушающих авторские или смежные права; б) лицо лично следователю, дознавателю, дежурному по отделу полиции сообщает о совершенных в отношении него либо иного автора (правообладателя) действиях, указывая свою фамилию или фамилию другого автора, конкретные действия, место, время и (или) длительность действий, нарушающих авторские или смежные права; в) сотрудники полиции (чаще всего сотрудники отделов по обеспечению экономической безопасности и противодействию коррупции) лично обнаруживают и пресекают действия, устанавливая место, время, предмет преступления, в отношении которого идет нарушение авторских или смежных прав, путем проведения профилактических рейдов, ОРМ и некоторые др.

5. Сформулирована система элементов, входящих в обстоятельства, подлежащие установлению в связи с раскрытием и расследованием нарушения авторских и смежных прав: а) характеристика самого события

преступления; б) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; в) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; г) характер и размер вреда, ставшего следствием нарушения авторских и смежных прав.

6. Выявлены следующие типичные ситуации расследования нарушения авторских и смежных прав на первоначальном этапе:

а) подозреваемый установлен и задержан; в отношении него избрана мера пресечения, он дает признательные показания, которые совпадают с показаниями потерпевшего (автора) или представителя потерпевшего (правообладателя) и свидетелей; б) подозреваемый установлен и задержан; в отношении него избрана мера пресечения; он отказался от дачи показаний или дает показания, противоречащие показаниям потерпевшего (автора), представителя потерпевшего (правообладателя), свидетелей и обнаруженным материальным следам преступления; установлен предмет преступного посягательства; в) установлены один или несколько подозреваемых – членов преступной группы и – они задержаны; в их отношении избрана мера пресечения; задержанные не сообщают данных о личностях скрывшихся соучастников; имеются потерпевший и свидетели; обнаруженные материальные следы и предметы преступного посягательства могут быть следствием нарушения авторских и смежных прав группой лиц по предварительному сговору или организованной группой лиц;

Для каждой из рассмотренных ситуаций разработан алгоритм действий субъекта расследования и определены наиболее типичные задачи.

7. Сформулированы организационно-тактические рекомендации проведения осмотра места происшествия по нарушению авторских и смежных прав, заключающиеся в целесообразности осуществления следующих действий:

1) направления СОГ для качественного проведения осмотров мест происшествий и надлежащего составления протоколов по их результатам, что на практике является исключением;

2) привлечения специалиста в области программного обеспечения и лицензионной продукции к участию в ОМП в целях оказания помощи следователю в быстром и максимально точном установлении границ места преступления и определения механизма совершения нарушения авторских и смежных прав по вопросам: а) изготовления полиграфических упаковок, голографических наклеек, поиска и обнаружения компьютерного оборудования, его отдельных компонентов, а также других предметов, приспособлений и орудий, способных быть результатом противоправной деятельности; б) обеспечения сохранности информации, имеющейся в памяти компьютера и на магнитных носителях; в) участия в деактивации пароля и персонального компьютера, помощи в отборе объектов, в последующем направляемых на судебно-экспертное исследование.

3) привлечения понятых в качестве присутствующих во время осмотра жилых помещений, наравне с использованием фото-видеосъемки в случаях, когда: а) местом происшествия является место производства нелегальных образцов продукции, содержащих признаки контрафактности, в том числе в промышленных масштабах; б) место реализации контрафактной продукции; в) место хранения нелегальной продукции; г) киберпространство (Интернет) и некоторые др.

8. Сформулированы задачи подготовки к обыску по делам рассматриваемого вида, а именно: 1) отыскание и изъятие поддельных голографических наклеек, упаковочных боксов, печатей, штампов, нелегальных DVD-дисков, флэш-карт, CD, CD-R дисков, компьютерной техники и иного оборудования, на котором производятся нелегальные образцы продукции); 2) отыскание и изъятие других предметов и документов, имеющих или способных иметь значение для дела, а именно: документов, личных писем, черновиков, свидетельствующих о нарушении авторских и смежных прав, а также указывающих на возможность нахождения в определенных местах скрывающихся лиц, в тайниках – предметов и иных объектов, имеющих отношение к преступлению.

9. Определены подготовительные действия к допросу свидетелей и

потерпевших в ходе раскрытия и расследования нарушения авторских и смежных прав, включающие следующие элементы (действия субъекта расследования): 1) сбор исходных данных; 2) определение очередности допросов; 3) подготовка места допроса; 4) техническое обеспечение допроса; 5) изучение специальных вопросов, если необходимы определенные познания в области интеллектуальной собственности.

10. Сформулированы тактические приемы опровержения ложных показаний в ходе допроса подозреваемого, а именно: а) пресечение лжи; б) выжидание; в) допущение легенды; г) предъявление доказательств; д) использование «слабых мест» личности обвиняемого и некоторые др.

11. По делам о нарушении авторских и смежных прав могут быть проведены следующие виды экспертиз: а) компьютерно-техническая; б) техническая; в) трассологическая, дактилоскопическая; целого по частям; г) товароведческая; д) автороведческая; ж) видеофоноскопическая.

Обосновано утверждение о том, что проблема контрафактная продукция является правовой, и решает ее субъект расследования с использованием известной совокупности доказательств, полученных легитимным путем.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Законы, нормативные правовые акты и иные официальные документы

1. Конституция Российской Федерации: офиц. текст: с изм. на 21 июня 2014 г. – М.: Литера, 2014.
2. «Дорожная карта» дальнейшего реформирования органов внутренних дел Российской Федерации. – М.: НИЦ ИНФРА-М, 2013.
3. Бюллетень по авторскому праву. – Париж: ЮНЕСКО, 1998. – Т. XXXI. – № 1.
4. Вопросы организации производства судебных экспертиз в экспертно-криминалистических подразделениях органов внутренних дел Российской Федерации (вместе с «Инструкцией по организации производства судебных экспертиз в экспертно-криминалистических подразделениях органов внутренних дел Российской Федерации», «Перечнем родов (видов) судебных экспертиз, производимых в экспертно-криминалистических подразделениях органов внутренних дел Российской Федерации»): приказ МВД России от 29 июня 2005 г. № 511 (ред. от 15 окт. 2012 г.) // Рос. газ. – 2013. – 13 февраля.
5. О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. № 15 // Рос. газ. – 2006. – 28 июня.
6. О едином учете преступлений: приказ Генеральной прокуратуры Российской Федерации, МВД России от 29 дек. 2005 г. № 39/1070/1021/253/780/353/399 // Рос. газ. – 2006. – 25 янв.
7. О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок: федеральный закон от 30 апр. 2010 г. № 68-ФЗ // Рос. газ. – 2010. – 4 мая.
7. О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апр. 2007 г. №14 // Рос. газ. – 2007. – 5 мая.

8. Об оперативно-розыскной деятельности: федеральный закон № 144 от 12 авг. 1995 г. (ред. от 21 дек. 2013 г.).
9. Об утверждении Наставления по организации экспертно-криминалистической деятельности в системе МВД России: приказ МВД России от 11 янв. 2009 г. № 7.
10. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. – М: Проспект, 2016.
11. Уголовный кодекс Российской Федерации. – М: АСТ, 2016.

Монографии, учебники и учебные пособия

12. Аверьянова, Т.В. Судебная экспертиза. Курс общей теории / Т.В. Аверьянова. – М., 2006.
13. Авторское право и смежные права: учеб. / под. ред. И.А. Близнеца. – М., 2010.
14. Белкин, Р.С. Курс криминалистики: в 3 т. Т. 3: Криминалистические средства, приемы и рекомендации / Р.С. Белкин. – М.: Юристъ, 1997.
15. Белов, В.В., Виталиев, Г.В., Денисов, Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения: учеб. пособие / В.В. Белов, Г.В. Виталиев, Г.М. Денисов. – М., 2012.
16. Защита авторских и смежных прав по законодательству России: науч.-практ. издание / под общ. ред. И.В. Савельевой. – М., 2011.
17. Ищенко, Е.П., Образцов, В.А. Криминалистика: учеб. / Е.П. Ищенко, В.А. Образцов. – М.: Эксмо, 2013.
18. Комаров, И.М. Криминалистические операции в досудебном производстве / И.М. Комаров. – Барнаул, 2002.
19. Комментарий к Федеральному закону «Об оперативно-розыскной деятельности» с приложением решений Конституционного Суда Российской Федерации и Европейского Суда по правам человека / вступ. ст. В.Д. Зорькина. – М.: Норма, 2006.

20. Комплексная методика производства автороведческих экспертиз: метод. рекомендации // МВД России. Экспертно-криминалистический центр. М., 2007.
21. Криминалистика: учеб. / под ред. А.Г. Филиппова. – М.: Высш. образование, 2006.
22. Криминалистика: учеб. / под ред. Н.П. Яблокова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрист, 2005.
23. Криминалистика: учеб. / под ред. Т.А. Седовой, А.А. Эксархопуло. – СПб., 2001.
24. Криминалистика: учеб. / Т.В. Аверьянова, Р.С. Белкин, Ю.Г. Корухов, Е.Р. Россинская. – 3-е изд. перераб. и доп. – М.: Норма: Инфра-М, 2010.
25. Любичев, С.Г. Подготовка и производство обыска и выемки. Криминалистика / под ред. В.А.Образцова. – М.: Юристъ, 2001.
26. Методология проведения исследований и экспертиз охраняемых произведений. Европейский опыт: материалы семинара для сотрудников МВД России. – М., 2001.
27. Наруллов, А.Н. Раскрытие и расследование преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав: метод. рекомендации / А.Н. Наруллов. – Казань: Казан. юрид. ин-т МВД России, 2003.
28. Осмотр места происшествия: практ. пособие / под ред. В.М. Логвина. – М.: Юрлитинформ, 2011.
29. Практическое руководство по производству судебных экспертиз для экспертов и специалистов: науч.-практ. пособие / под ред. Т.В. Аверьяновой, В.Ф. Статкуса. М.: ЮРАЙТ, 2011.

Статьи, научные публикации

30. Газетдинов, Н.И. О законодательной регламентации поводов и оснований для возбуждения уголовного дела / Н.И. Газетдинов // Российский следователь. – 2007. – № 20.

31. Галахова, А.Е. Методика доказывания нарушения авторских прав в информационной сети Интернет/А.Е. Галахова//Рос. следователь. – 2011.–№ 23.
32. Гальченко, А.И Осмотр места происшествия по делам о нарушении авторских прав на аудиовизуальные произведения/А.И. Гальченко// Законность. – 2004. – № 4.
33. Гальченко, А.И. Допрос по уголовному делам о нарушении авторских и смежных прав на аудиовизуальные произведения / А.И. Гальченко // Рос. следователь. 2004. – № 5.
34. Докшина, Н.В., Симонов, В.В. Производство экспертиз, связанных с исследованием компакт-дисков, содержащих экземпляры аудиовизуальных произведений / Н.В. Докшина, В.В. Симонов // Теория и практика судебной экспертизы. – 2008. – № 3(11).
50. Зажигалкин, А. Контрафакт наступает // Российская Бизнес-газета. - 2013. – 15 янв.
51. Земцова, С.И., Зырянов, В.В. Заключение и показания специалиста и эксперта: вопросы дифференциации / С.И. Земцова, В.В. Зырянов // Вестн. криминалистики. – 2012. – № 3(43).
52. Злодив, Д. Авторские права на программное обеспечение / Д. Злодив // Законность. – 1998. – № 6.
53. Исаенко, В.Н. Прокуратура и проблемы правовой защиты авторских и смежных прав / В.Н. Исаенко // ИС. Авторское право и смежные права. – 2001. – № 4.
54. Ищенко, Е.П. Криминалистика и новые информационные технологии / Е.П. Ищенко // Вестн. криминалистики. – 2009. – № 3(31).
55. Кузнецова, Н.В. Некоторые проблемы назначения и проведения экспертиз при расследовании преступлений, связанных с изготовлением и реализацией контрафактной видеопродукции / Н.В. Кузнецова // Вестн. криминалистики. – 2008. – № 1(25).
56. Алексеев, А.П. Первоначальный этап расследования преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав в аудиовизуальной сфере: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А.П. Алексеев. – Владимир, 2012.

57. Вельш, П.Г. Особенности применения специальных знаний при раскрытии и расследовании преступлений, связанных с нарушением авторских и смежных прав: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / П.Г. Вельш. – Владимир, 2012.

58. Захохов, З.Ю. Заключение и показания специалиста как виды доказательств в уголовном судопроизводстве: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / З.Ю. Захохов. – Ростов н/Д, 2012.

Справочная литература

59. Ожегов, С.И. Словарь русского языка / под общ. ред. Л.И. Скворцова. – 24-е изд., испр. – М., 2007.

60. Справочная книга криминалиста / отв. ред. Н.А. Селиванов. – М., 2004.

61. Справочник следователя / В.Н. Григорьев, А.В. Победкин, В.Н. Яшин, Ю.В. Гаврилин. – М.: Эксмо, 2008.

62. Словарь русского языка / под ред. А.П. Евгеньевой. – 2-е изд., стереотип. – М., 1984. – Т. 4.