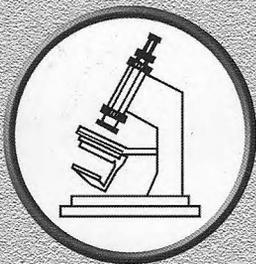
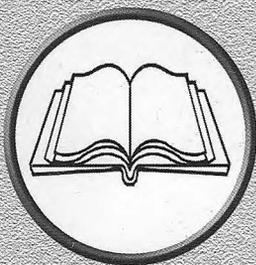


ДЕРЖАВНИЙ НАУКОВО-ДОСЛІДНИЙ  
ЕКСПЕРТНО-КРИМІНАЛІСТИЧНИЙ ЦЕНТР  
МВС УКРАЇНИ

НАЦІОНАЛЬНА АКАДЕМІЯ ВНУТРІШНІХ СПРАВ УКРАЇНИ

# Криміналістичний вісник

Науково-практичний збірник



№2 (2)  
2004

УДК 343.9  
ББК 67.99 (4Укр) 94  
К 82

*Рекомендовано до друку Науково-методичною радою ДНДЕКЦ МВС України  
(протокол від 15 листопада 2004 р. №8)  
Рекомендовано до друку Вченою радою НАВСУ  
(протокол від 30 листопада 2004 р. №12)*

**Редакційна рада:**

**В.А. Зубчук** (голова) — заст. Міністра внутр. справ України; **Я.Ю. Кондратьєв** — чл.-кор. Акад. пед. наук, засл. юрист України, проф., ректор Нац. акад. внутр. справ України; **І.П. Красюк** (заст. голови) — засл. юрист України, канд. юрид. наук, начальник Держ. наук.-дослід. експертно-криміналіст. центру МВС України; **В.Д. Сущенко** — засл. юрист України, проф., проректор Нац. акад. внутр. справ України

**Редакційна колегія:**

**Я.Ю. Кондратьєв** (голов. ред.) — чл.-кор. Акад. пед. наук, засл. юрист України, проф., ректор Нац. акад. внутр. справ України; **В.П. Бахін** — д-р юрид. наук, проф. (Акад. держ. податкової служби України); **В.Г. Гончаренко** — д-р юрид. наук, проф. (Акад. адвокатури), акад. Акад. правових наук України; **А.В. Іщенко** — д-р юрид. наук, проф. (Нац. акад. внутр. справ України); **В.С. Кузмічов** — д-р юрид. наук, проф. (Нац. акад. внутр. справ України); **В.К. Лисиченко** — д-р юрид. наук, проф. (Акад. держ. податкової служби України); **Б.Г. Розовський** — д-р юрид. наук, проф. (Луган. акад. внутр. справ МВС України ім. 10-річчя незалежності України); **М.Я. Сегай** — акад. Акад. правових наук України, д-р юрид. наук, проф. (Акад. правових наук України); **О.П. Снігерьев** — д-р юрид. наук, проф. (Нац. ун-т внутр. справ); **О.В. Неня** — відп. секр. (Держ. наук.-дослід. експертно-криміналіст. центр МВС України)

**Криміналістичний вісник:** Наук.-практ. зб. / ДНДЕКЦ МВС України; НАВСУ; К82 Редкол.: Я.Ю. Кондратьєв (голов. ред.) та ін. — К.: «Чайка», 2004. — №2(2). — 157 с.: іл.

Містить праці з теоретичних, методичних, нормативно-правових, практичних, історичних, організаційних проблем судової експертизи та криміналістики. На сторінках вісника відображено матеріали багатого передового досвіду проведення криміналістичних досліджень, інтегровано все нове, що з'являється в галузі науки криміналістики.

Для фахівців з питань судово-експертного та техніко-криміналістичного забезпечення діяльності правоохоронних органів із запобігання, виявлення, розкриття й розслідування злочинів та інших правопорушень, а також науковців, викладачів, аспірантів і студентів юридичних навчальних закладів.

**УДК 343.9**  
**ББК 67.99 (4Укр) 94**

© ДНДЕКЦ МВС України, 2004  
© Національна академія  
внутрішніх справ України, 2004

УДК 343.533.9

**Г.К. Авдеева**, заведующая лабораторией  
Харьковского научно-исследовательского института  
судебных экспертиз Министерства юстиции Украины  
им. М.С. Бокариуса

**О.И. Брендель**, младший научный сотрудник  
Харьковского научно-исследовательского института  
судебных экспертиз Министерства юстиции Украины  
им. М.С. Бокариуса

## ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА В СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЕ

Даны характеристики объектов, являющихся объектами авторского права. Описаны задачи, которые стоят перед правоохранительными органами при расследовании нарушений авторского права. Обоснована необходимость разработки комплекса унифицированных методик по исследованию объектов интеллектуальной собственности.

*Ключевые слова:* авторское право, интеллектуальная собственность, объект, экспертное исследование, произведение искусства.

Результаты творческой деятельности человека являются сравнительно новыми объектами судебных экспертиз и подразделяются, в основном, на два вида: объекты авторского права и объекты промышленной собственности. Объекты промышленной собственности направлены на совершенствование техники и технологий, модернизацию производства. Главная задача авторского права — защита прав авторов произведений.

Авторское право охраняет форму выражения идей, а не сами идеи. Авторским правом охраняются только те произведения, которые имеют объективную форму выражения. Объекты авторского права должны быть выражены в устной, письменной или другой форме [1]. Под авторским правом понимают право автора владеть, пользоваться и распоряжаться произведением, созданным своим интеллектуальным трудом, приобретать личные имущественные и неимущественные права, связанные с авторством.

Проблемы охраны интеллектуальной собственности ныне весьма актуальны. Бурный научно-технический прогресс в области звукозаписи, телевидения, радиовещания расширил возможности использования произведений, охраняемых авторским правом. В связи с этим мировая система охраны авторских прав модернизировалась и совершенствовалась [2].

К настоящему времени в Украине завершено создание законодательной базы в отношении защиты авторских прав. Ст. 54 Конституции Украины гласит: «Гражданин гарантируется свобода литературного, художественного, научного и технического творчества, защита интеллектуальной собственности, их авторских прав, моральных и материальных интересов, возникающих в связи с различными видами интеллектуальной деятельности» [3].

Основным законом в области авторских прав является Закон Украины «Об авторском праве и смежных правах», действующий в редакции от 11.07.2001.

Автором (первичным субъектом авторского права) является «физическое лицо, которое своим творческим трудом создало произведение» [4]. Авторское право возникает в момент создания первого экземпляра произведения, т.е. материального выражения объекта авторского права, действует в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти. Автор может зарегистрировать свое авторское право в Государственном департаменте интеллектуальной собственности Министерства образования и науки Украины, однако «для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрация произведения или иное специальное его оформление, а также выполнение каких-либо иных формальностей». Охрана авторского права распространяется не только на целое произведение, но и на его часть, а также оригинальное название произведения [4].

Ст. 176 УК Украины от 5 апреля 2001 г. посвящена видам нарушений авторского и смежных прав, а также уголовной или гражданско-правовой ответственности за эти нарушения. Кроме основных законов, регулирующих авторское право и смежные права, в Украине действует еще ряд законов и постановлений Кабинета Министров Украины, затрагивающих этот вопрос.

Круг охраняемых авторским правом объектов достаточно широк и многообразен. Произведения различаются по объективной форме, способам их воспроизведения, степени самостоятельности, видам использования и целому ряду других признаков. Естественно, что различия, имеющиеся между отдельными видами произведений, учитываются при их экспертном исследовании. В связи с этим выделение отдельных видов произведений и их краткая характеристика представляет собой не только теоретический, но и большой практический интерес.

Объектами авторского права, которые чаще всего подвергаются экспертному исследованию, являются произведения в области науки, литературы и искусства.

**Литературные произведения** охватывают не только литературно-художественные, но и научные, учебные, публицистические и иные работы. При этом само литературное произведение может находиться в устной, письменной или иной объективной форме, допускающей возможность восприятия его третьими лицами. Следовательно, к литературным произведениям относятся:

- а) речи, лекции, доклады и иные устные выступления;
- б) письма, дневники, личные заметки;
- в) интервью, дискуссии, письма в редакцию (интервью становится охраняемым законом произведением, если оно приобретает оригинальную форму благодаря тщательно продуманной композиции и индивидуальному стилю);
- г) переводы произведения на другой язык (объектом авторского права является лишь творчески обработанный литературный перевод);
- д) программы для ЭВМ.

**Драматические произведения** во всех их жанровых разновидностях, методах сценического воплощения и формах объективного выражения; **музыкальные произведения с текстом и без текста; музыкально-драматические произведения**, в которых художественные образы выражаются с помощью звуков, также являются объектами авторского права.

Объектами авторского права являются **произведения хореографии, пантомимы и сценарные произведения**, по которым ставятся фильмы, балетные спектакли, массовые представления и т.д.

К объектам авторского права и смежных прав также относятся:

— **аудиовизуальное произведение** — «произведение, которое фиксируется на определенном материальном носителе ... в виде серии последовательных кадров (изображений)... Видами аудиовизуального произведения являются кинофильмы, телефильмы, видеофильмы, диафильмы, слайдофильмы и т.п., которые могут быть игровыми, анимационными (мультипликационными), неигровыми либо иными» [4];

— **видеограмма** — видеозапись на соответствующем материальном носителе (магнитной ленте, магнитном диске, компакт-диске и т.п.);

— **фонограмма** — звукозапись на соответствующем носителе (магнитной ленте или магнитном диске, грамофонной пластинке, компакт-диске и т.п.).

В настоящее время все чаще проводятся экспертизы аудиовизуальных произведений и фонограмм. Это вызвано потребностями практики раскрытия преступлений, связанных с нарушением прав интеллектуальной собственности.

В 2002 — 2003 гг. сотрудники следственных и оперативных подразделений МВД, СБУ и государственной службы борьбы с экономическими преступлениями выявили значительное количество подпольных предприятий по незаконному изготовлению и распространению оптических носителей информации (аудио-CD и компьютерных CD-ROM), видео- и аудиокассет. Ежедневно в Украине сотрудники МВД закрывают большое количество интернет-клубов с целью борьбы с нелегальным программным обеспечением. В ходе раскрытия и расследования подобных преступлений возникает необходимость в проведении значительного количества экспертиз по установлению признаков контрафактности<sup>1</sup> лазерных компакт-дисков, аудио- и видеокассет, на которых зафиксированы различные объекты авторского права и смежных прав (литературные произведения, фонограммы, аудиовизуальные произведения, компьютерные программы и игры, атласы и карты, справочники, словари и др.).

Понятие «контрафактная продукция» является по сути правовым. Поэтому эксперт вправе при исследовании устанавливать не контрафактность продукции, а лишь факт наличия/отсутствия признаков контрафактности. Окончательный вывод о контрафактности продукции может сделать лишь сотрудник правоохранительных органов на основании подтверждения юридического факта отсутствия согласия (разрешения) правообладателя на конкретный способ использования объекта авторского права.

**Произведения изобразительного и декоративно-прикладного искусства** являются объектами авторского права, если они не охраняются как объекты промышленной собственности. Подзаконные акты и практика относят к произведениям изобразительного искусства произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, комиксы, графические рассказы, произведения монументального искусства и произведения декоративно-прикладного искусства.

<sup>1</sup> Понятие «контрафакция» процессуально не закреплено, а термин «контрафактный экземпляр произведения» стал употребляться только после принятия в 1993 г. Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах». Вместо слов «контрафактная продукция» во всем мире употребляется «пиратская».

**Произведения архитектуры, градостроительства, садово-паркового искусства, фотографические произведения, карты, планы и другие** также охраняются авторским правом. Очевидно, что правовой охране подлежит именно художественная сторона проектов, зданий, сооружений и т. д. Поэтому, например, объектом авторского права признается не весь проект со всеми его техническими и организационными решениями архитектурных идей в комплексе, а лишь его архитектурная часть.

К числу объектов, не охраняемых авторским правом, относятся прежде всего те из них, которые не обладают хотя бы одним из признаков произведения науки, литературы и искусства. Так, если лицом в ходе проделанной работы достигнут не творческий, а чисто технический результат, он нормами авторского права не охраняется. К такого рода результатам относятся, в частности, телефонные справочники, расписания движения транспортных средств, адресные книги, при условии, что составителем не была применена оригинальная система изложения справочных данных. В спорных случаях наличие творческого вклада устанавливается экспертизой по исследованию объектов авторского права.

Наряду с подобными объектами, существуют произведения, обладающие всеми необходимыми признаками, но не охраняемые авторским правом в силу прямого указания закона. К их числу относятся следующие категории произведений: произведения, на которые истек срок действия авторского права; официальные документы политического, законодательного, административного характера и их официальные переводы; государственные символы Украины и знаки органов государственной власти; денежные знаки и другие; произведения народного творчества (фольклор); сообщения о новостях дня или текущих событиях, имеющих характер обычной пресс-информации.

Во всем мире вопросам защиты авторских и смежных прав уделяется большое внимание. С 1993 г. Украина является участником Всемирной конвенции об авторском праве, подписанной странами-участниками в Женеве еще в 1952 г.

Переходный законодательный период от советского законодательства к украинскому и начальная стадия формирования новой для Украины системы правовой охраны интеллектуальной собственности породили ряд трудностей в применении новых норм.

В 2002 г. приказом Министерства юстиции Украины утвержден Перечень основных видов судебных экспертиз и экспертных специальностей, в котором появилось значительное количество новых видов экспертиз, среди которых девять специальностей по исследованию объектов интеллектуальной собственности. Судя по росту количества экспертиз объектов авторского права и смежных прав в судебно-экспертных учреждениях Украины за последние 2 — 3 года, уровень их охраны растет. Только в Харьковском НИИСЭ в 2003 г. по исследованию объектов авторского права и смежных прав было выполнено более 200 экспертиз.

Авторские и смежные права относятся к категории исключительных прав граждан, предоставляющих автору или иному правообладателю исключительные полномочия на использование своего произведения в течение определенного срока, установленного законодательством. Именно исключительный характер данных прав обуславливает избрание законодателем наиболее строгого способа их охраны — установление и реализацию уголовной ответственности в случае незаконного использования объектов авторского или смежных прав.

По оценкам специалистов, в настоящее время в Украине 80—85 % продукции на рынке интеллектуальной собственности занимают нелегальные или «пиратские» кассеты, компакт-диски, компьютерные программы и иная контрафактная продукция, которая ввозится, производится и распространяется на территории Украины с нарушением авторских и смежных прав. Несмотря на активизацию усилий правоохранительных органов по защите прав интеллектуальной собственности, общий уровень правонарушений в этой сфере остается высоким. Ассоциация производителей программного обеспечения (Business Software Alliance) в своем отчете «О пиратстве» отнесла Украину к десятке стран-«пиратов» программного обеспечения [5—8].

Поскольку исследование объектов интеллектуальной собственности является новым направлением судебной экспертизы, требующим применения широкого спектра знаний, значительная часть которых ранее не применялась при проведении традиционных судебных экспертиз, в Харьковском НИИСЭ были разработаны программы подготовки судебных экспертов и перечень вопросов, решаемых экспертами при исследовании объектов авторского права.

Задачи, стоящие перед правоохранительными органами при расследовании нарушений авторского права, можно разделить на две связанные между собой части — правовую и экспертную. Правовая часть дает ответы на такие вопросы:

- Кому принадлежат авторские права?
- Нарушены ли авторские права при изготовлении, использовании и распространении объекта X?
- Зарегистрированы ли авторские права на произведение X на имя гр-на Y?
- Передавались ли гр-ном Y имущественные права на произведение X иному лицу?
- Выполнены ли все условия авторского договора гр-ном Y и др.?

При назначении экспертизы подобные вопросы довольно часто ставятся перед экспертами, но их решение не входит в компетенцию судебных экспертов, так как данные вопросы являются правовыми и решаются следователем или судом. Их разрешению предшествует проведение экспертиз, которые дадут основания для принятия правильного решения.

В заключении судебного эксперта по исследованию объектов авторского права могут решаться вопросы следующего характера:

- Является ли произведение X объектом авторского права и, если да, то к какому виду объектов авторского права оно относится?
- Использовано ли произведение (фрагмент произведения /оригинальное название произведения) X в произведении Z?
- Является ли гражданин Y автором произведения X?
- В соответствии ли с законодательством Украины об интеллектуальной собственности производилось использование (тиражирование, распространение и др.) произведения X?
- В соответствии ли с законодательством Украины об интеллектуальной собственности производилась передача имущественных прав на произведение X и др.?

В зависимости от вида объекта авторского права к проведению экспертизы помимо специалистов по исследованию объектов интеллектуальной собственности

могут быть привлечены специалисты в области почерковедения, автороведения, компьютерно-технической экспертизы, искусствоведения, технического исследования документов и др.

В настоящее время во всех экспертных учреждениях Министерства юстиции Украины созданы подразделения по исследованию объектов интеллектуальной собственности, в которых работают специалисты, имеющие, кроме базового высшего образования, высшее образование по специальности «Интеллектуальная собственность». Во избежание экспертных ошибок и различной оценки выявленных в процессе исследования признаков совместными усилиями судебных экспертов экспертных учреждений Министерства юстиции Украины по исследованию объектов интеллектуальной собственности разрабатывается комплекс унифицированных методик по исследованию объектов интеллектуальной собственности.

### Список использованной литературы

1. Прахов Б.Г. Интеллектуальная собственность: Слов.-справ. — К.: Вища шк., 1999. — С. 8.
2. Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав. — М., 1987. — С. 137—139.
3. Конституция Украины: Принята на пятой сессии Верховной Рады Украины 28 июня 1996 г. // Ведомости Верховной Рады Украины. — 1996. — № 30. — Ст. 141. — С. 390.
4. О внесении изменений в Закон Украины «Об авторском праве и смежных правах»: Закон Украины от 11.07.2001 № 2627-III // Ведомости Верховной Рады Украины. — 2001. — № 43. — Ст. 214. — С. 874—896.
5. Ларичев В.Д., Трунцевский Ю.В. Защита авторского и смежных прав в аудиовизуальной сфере: Уголовно-правовой и криминалистический аспекты. — М.: Дело, 2004.
6. Методичні рекомендації щодо попередження та розкриття посягань на права інтелектуальної власності. — К.: МВДУ, 2001. — 29 с.
7. Основы расследования преступлений против авторских и смежных прав / Под ред. В.Н. Исаенко. — М.: Экзамен, 2002.
8. Нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав: Науч.-практ. пособие. — М.: Приор, 2002.