

**ПРОИЗВОДСТВО
ПО МАТЕРИАЛАМ О НАРУШЕНИИ ПРАВА
ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ
НА ПРОГРАММНЫЙ ПРОДУКТ «1С: ПРЕДПРИЯТИЕ»:
ОРГАНИЗАЦИОННЫЕ И ТАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ**

Производителем программного продукта «1С: Предприятие» является российская компания, в Республике Беларусь имеется ряд ее представительств, действующих на основании доверенности, которые защищают ее интересы как правообладателя. Для этого сотрудники представительства проводят аналитическую работу по обнаружению объявлений в интернете или средствах массовой информации (рекламные газеты) о том, что такой-то гражданин устанавливает компьютерную программу (программы), владельцем которой (которых) является их правообладатель. Если какая-либо компания, частный предприниматель предпринимают незаконную попытку установки программы «1С: Предприятие» без договора правопреемника, эти действия подпадают под состав преступления, предусмотренного ст. 201 УК, защищающей авторские, смежные, изобретательские и патентные права. Вместе с тем необходимо учитывать, что законодатель отнес дела по данной статье к уголовным делам частного публичного обвинения (ч. 4 ст. 26 УПК), которые возбуждаются только по заявлению лица, пострадавшего от преступления. Часть 2 ст. 201 УК констатирует наличие административной преюдиции, что также следует иметь в виду при принятии решения о возбуждении уголовного дела.

При выявлении фактов нарушений представители правообладателя обращаются в ОВД с заявлением (сообщением) и просят провести проверку деятельности по установке программного обеспечения конкретным гражданином (компанией). Обнаружение эпизодов преступной деятельности того или иного лица возможно также и оперативным путем. Если оперативные работники выявляют такие эпизоды, то они обязаны согласовать свои действия в дальнейшем с представителями правообладателя и выяснить, желает ли он привлечь гражданина к уголовной ответственности.

С момента поступления заявления (сообщения) оперативный работник приступает к проверке имеющейся в нем информации и начинает собирать доказательства в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 173 УПК, подтверждающие наличие оснований к возбуждению уголовного дела. При этом возникают две ситуации: когда в заявлении (сообщении) представитель правообладателя указывает не только лицо, устанавливающее контрафактные программы, но и приводит перечень

предприятий и организаций, где они установлены, или речь идет только о распространителе контрафактного программного продукта. С учетом данных ситуаций должна проводиться проверка заявления (сообщения) оперативным работником.

В рамках первой ситуации в отношении установленного лица проводятся оперативно-розыскные мероприятия в соответствии с законом Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. «Об оперативно-розыскной деятельности», а также процессуальные действия по проверке конкретных учреждений или организаций для подтверждения фактов установки конкретным лицом контрафактного программного продукта. Во второй ситуации проводятся оперативно-розыскные мероприятия по установлению и документированию эпизодов преступной деятельности. Как в первой, так и во второй ситуации деятельность при производстве по материалам направлена на собирание доказательственной информации, указывающей на признаки преступления, предусмотренного ст. 201 УК.

В связи с тем, что ч. 1 ст. 103 УПК констатирует возможность собирания доказательств в процессе разрешения заявлений и сообщений о преступлении, оперативный работник вправе получить объяснения у сотрудников предприятия или организации о том, имеется ли аппаратный ключ защиты правообладателя и документы на приобретение данной программы. Как свидетельствует анализ практики, у владельца контрафактной программы отсутствует аппаратный ключ защиты, с помощью которого она запускается. Наряду с истребованием документов и получением объяснений в соответствии с ч. 1 ст. 103 УПК собирание доказательственной информации проводится и в процессе осмотра. Чтобы результаты осмотра отвечали требованиям ст. 105 УПК, оперативный работник обязан провести осмотр места происшествия, руководствуясь требованиями ч. 2 ст. 173, ст. 203, 204 УПК, в рамках которого осмотреть конкретную компьютерную технику и убедиться, что программы, установленные на ней, являются нелегальными. Наряду с требованиями процессуального закона следует также учитывать и тактический аспект проведения данного следственного действия: необходимо провести осмотр помещения, где находится (находятся) компьютер (компьютеры); осуществить последовательно осмотр каждого компьютера.

При визуальном осмотре конкретного компьютера фиксируются: форма, размер, материал корпуса, цвет, название, фирма-изготовитель, серийный номер, объем памяти и другие технические данные, наличие на мониторе ярлыка или файла запуска программы. Если программа запускается, то отмечается отсутствие аппаратного ключа защиты в USB- или LTP-разъемах системного блока, что свидетельствует о ее контрафактности (если установлена локальная версия программного обеспечения). После завершения осмотра винчестер компьютера, на

котором установлена программа, имеющая признаки контрафактности, изымается, о чем делается отметка в протоколе. Всегда ли необходимо изымать винчестер? Представляется, что при проведении осмотра места происшествия оперативный работник обязан изымать винчестер с установленной программой, имеющей признаки контрафактности. Если имеется информация о наличии нелегальных программ на машинных носителях ряда предприятий, то оперативный работник обязан осуществить осмотры и изъятие винчестеров с учетом складывающейся ситуации в ходе проведения проверки, чтобы не допустить их уничтожения сотрудниками этих предприятий.

После изъятия винчестера сотрудник органа уголовного преследования обязан незамедлительно назначить экспертизу, для того чтобы эксперт установил, действительно ли на нем имеется программа, обладающая признаками контрафактности. При назначении экспертизы оперативный работник в постановлении формулирует ряд вопросов, разрешение которых экспертом позволит определить, установлена ли на изъятом и представленном на исследование винчестере контрафактная программа.

Согласно ч. 2 ст. 103 УПК оперативный работник также должен требовать у правообладателя документы, подтверждающие факт правообладания лицензионным программным продуктом, а также стоимость лицензионной компьютерной программы, последнее позволит установить размер вреда.

Собрав доказательственную информацию о преступных действиях конкретного лица по распространению контрафактного программного продукта, оперативный работник, руководствуясь требованиями ст. 174–177, 186 УПК, возбуждает уголовное дело и производит неотложные следственные и другие процессуальные действия для установления и закрепления следов преступления и по их выполнении передает дело или материалы проверки следователю, который принимает решение о возбуждении уголовного дела или требует провести дополнительные процессуальные действия для выяснения отдельных неустановленных обстоятельств.

Таким образом, при производстве по материалам о преступлении, предусмотренном ст. 201 УК, сотрудник органа уголовного преследования обязан выяснить, на каких предприятиях установлен контрафактный программный продукт «1С: Предприятие»; провести осмотр компьютерной техники и изъятие носителей информации (винчестеров); назначить компьютерно-техническую экспертизу изъятых винчестеров; получить объяснения у сотрудников предприятий и организаций; требовать документы, подтверждающие обстоятельства установления контрафактного программного продукта и порядок расчета с лицом, его установившим; выяснить размер причиненного ущерба.