

**Козлов Александр Викторович**  
доцент кафедры уголовного права и уголовного процесса  
Нижегородского филиала Государственного университета – Высшей школы  
экономики, кандидат юридических наук  
**Мурзаков Сергей Иванович**

### **О незаконном использовании объектов авторского права в ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации**

С вступлением с 1 января 2008 года в юридическую силу Части 4 Гражданского кодекса РФ<sup>1</sup> изменился режим использования объектов интеллектуальной собственности, в т.ч. объектов авторского права. В связи с этим полагаем целесообразным очередной раз обратиться к проблеме незаконного использования объектов авторского права в ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Напомним, что в диспозиции ч. 2 ст. 146 УК РФ содержится только указание на запрет незаконного использования объектов авторского права. При этом содержание указанного запрета не раскрывается.

В пункте 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26 апреля 2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака»<sup>2</sup> (далее – Постановление № 14) Верховный Суд РФ попытался разъяснить, что понимается под незаконным использованием объектов авторского права. Данное разъяснение сводится к следующим основным позициям:

– незаконным по смыслу статьи 146 УК РФ следует считать умышленное использование объектов авторских и смежных прав, осуществляемое в нарушение положений действующего законодательства Российской Федерации (абз. 1 п. 4 Постановления № 14);

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 52 (1 ч.). – Ст. 5496.

<sup>2</sup> Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2007. – № 7. – С. 3–10.

– использование объектов авторского права может выражаться в воспроизведении, продаже, сдача в прокат экземпляров произведений и др. (абз. 3 п. 4 Постановления № 14);

– использование объектов авторского права осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя (абз. 4 п. 4 Постановления № 14);

– действующим законодательством в некоторых случаях установлено использование объектов смежных прав без согласия автора либо иного правообладателя и (или) без выплаты соответствующего вознаграждения (абз. 5 п. 4 Постановления № 14).

Полагаем, что данное разъяснение не дает исчерпывающего ответа на вопрос о том, что понимается под незаконным использованием объектов авторского права в ст. 146 УК РФ. И чтобы ответить на данный вопрос в полном объеме, последуем совету Верховного Суда РФ и обратимся к гражданскому законодательству, которое и раскрывает содержание использования объектов авторского права, а также указывает признаки правомерности их использования.

В первую очередь определимся с тем, что понимается под *использованием* объектов авторского права. Напомним, что до 1 января 2008 г. основным нормативно-правовым актом, регулирующим авторские права, был Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09.07.1993 г. № 5351-1<sup>1</sup>.

В соответствии с ч. 2, 2.1. ст. 16 данного закона под *использование* объектов авторского права понималось право совершать в их отношении следующие действия: воспроизводить произведение; распространять экземпляры произведения; импортировать экземпляры произведения в целях распространения; публично показывать произведение; публично исполнять произведение; сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир; сообщать произведение для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств; переводить произведение; переделывать, аранжировать или другим

---

<sup>1</sup> Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993. – № 32. – Ст. 1242.

образом перерабатывать произведение; сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему в интерактивном режиме из любого места и в любое время по своему выбору; практически реализовать дизайнерские, архитектурные, градостроительные и садово-парковые проекты.

С 1 января 2008 г. Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» утратил силу, и с указанной даты регулирование авторских прав осуществляется, как уже было сказано, Частью 4 Гражданского кодекса РФ. И в соответствии с ч. 2 ст. 1270 ГК РФ под *использованием* произведения понимается, в частности: воспроизведение произведения; распространение произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров; публичный показ произведения; импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения; прокат оригинала или экземпляра произведения; публичное исполнение произведения; сообщение в эфир, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению; сообщение по кабелю, то есть сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств; перевод или другая переработка произведения; практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта; доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору.

Можно выделить два основных отличия между Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах» и Частью 4 Гражданского кодекса РФ в подходе к раскрытию содержания использования объектов авторского права:

1) Перечень видов использования объектов авторского права, содержащихся в указанных нормативных актах, хотя бы и не существенно, но отличается. Данное обстоятельство необходимо учитывать в ходе изучения учебной, научной литературы и разного рода рекомендаций для практических работников, изданных без учета положений Ч. 4 ГК РФ.

2) Перечень видов использования объектов авторского права, указанный в ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах», является исчерпывающим, в то время как перечень видов использования объектов авторского права, указанный в ст. 1270 ГК РФ, является примерным. К такому выводу приводят следующие формулировки ст. 1270 ГК РФ: «автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение, *в том числе* способами, указанными в части 2 ст. 1270 ГК РФ» (ч. 1 ст. 1270 ГК РФ); «использованием произведения считается, *в частности...*» (ч. 2 ст. 1270 ГК РФ).

Таким образом, для применения ч. 2 ст. 146 УК РФ на практике до 1 января 2008 г. достаточно было знать перечень видов использования объектов авторского права, предусмотренный ст. 16 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах». При этом сам термин «использование» как бы оставался в тени. Но в настоящее время для применения ч. 2 ст. 146 УК РФ на практике в части привлечения к уголовной ответственности за незаконное использование объектов авторского права необходимо четкое понимание того, какие еще действия, помимо указанных в ст. 1270 ГК РФ, могут рассматриваться как использование объектов авторского права. Данное обстоятельство, в свою очередь, требует толкования самого термина «использование».

В толковых словарях термин «использовать» означает «употребить что-либо для какого-либо дела, найти применение чему-либо»<sup>1</sup>, «употребить в какое-нибудь дело, найти применение чему-нибудь с целью извлечения пользы, воспользоваться чем-нибудь для чего-нибудь»<sup>2</sup>, «воспользоваться чем-нибудь, употребить с пользой»<sup>3</sup>, «употреблять что-либо для какого-либо дела; пользоваться чем-либо в своих интересах; извлекать выгоду из чего-либо»<sup>4</sup>. Полагаем, что именно термины «применение», «польза», «выгода»,

---

<sup>1</sup> Словарь русского языка в четырех томах. Том 1. – М.: Русский язык, 1985. – С. 684.

<sup>2</sup> Толковый словарь русского языка: В 4 т. / Под ред. Д. Н. Ушакова. – М.: Советская энциклопедия; ОГИЗ; Гос. изд-во иностр. и нац. слов., 1937. – С. 427.

<sup>3</sup> Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 57 000 слов / Под ред. чл.-кор. АН СССР Н.Ю. Шведовой. – 18-е изд., стереотип. – М.: Русский язык, 1987. – С. 220.

<sup>4</sup> Толковый словарь Ефремовой. – М., 1996. – С.

«дело», «интерес» следует рассматривать как ключевые при отграничении использования и неиспользования объектов авторского права.

Таким образом, можно сделать вывод, что под *использованием* объектов авторского права понимается:

– совершение в их отношении действий, предусмотренных ч. 2 ст. 1270 ГК РФ;

– совершение в их отношении любых иных действий при условии, что такие действия сопровождаются извлечением пользы, выгоды, направлены для достижения определенного интереса, решения определенных задач и проблем.

При этом необходимо помнить, что согласно с ч. 3 ст. 1270 практическое применение положений, составляющих содержание произведения, в том числе положений, представляющих собой техническое, экономическое, организационное или иное решение, *не является* использованием произведения применительно к правилам настоящей главы, за исключением практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта.

Определившись с тем, что понимается под использованием объектов авторского права, попытаемся разобраться, в каком случае их использование будет законным, а в каком – незаконным.

Общие правила использования всех объектов интеллектуальной собственности, в т.ч. объектов авторского права, закреплены в ст. 1229 ГК РФ. В соответствии с указанной статьей: 1) правообладатель *вправе* использовать объекты интеллектуальной собственности по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом; 2) правообладатель может *распоряжаться* объектами интеллектуальной собственности; 3) правообладатель может по своему усмотрению *разрешать* или *запрещать* другим лицам использование объектов интеллектуальной собственности; 4) другие лица *не могут* использовать объекты интеллектуальной собственности *без согласия* правообладателя.

теля; 5) использование объектов интеллектуальной собственности без согласия правообладателя является *незаконным*.

Основы использования непосредственно объектов авторского права закреплены в ст. 1270 ГК РФ. В соответствии с указанной статьей: 1) автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом; 2) правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

Таким образом, с точки зрения диспозиции ч. 2 ст. 146 УК РФ *незаконным* будет являться использование объектов авторского права без согласия автора или иного правообладателя.

Часть 4 ГК РФ предусматривает следующие основные способы получения третьими лицами согласия автора или иного правообладателя на использование объектов авторского права:

1) Заключение на основании ст. 1285 ГК *договора об отчуждении исключительного права на произведение*, по которому автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права;

2) Заключение на основании ст. 1286 ГК РФ *лицензионного договора о предоставлении права использования произведения*, по которому автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах;

3) Заключение на основании ст. 1242–1243 ГК РФ *лицензионного договора с организацией по управлению правами на коллективной основе*<sup>1</sup>, с которой автор или иной правообладатель, в свою очередь заключил договор о передаче полномочий по управлению авторскими правами.

Таким образом, под *незаконным* в ч. 2 ст. 146 ГК РФ понимается использование объектов авторского права третьими лицами, если они не за-

---

<sup>1</sup> Например, с Российским авторским обществом.

ключили не один из трех вышеназванных договоров, либо используют произведение в нарушение заключенных договоров.

Необходимо отметить, что в ст. 1272–1280, 1282 ГК РФ предусмотрены способы использования произведения без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты ему вознаграждения. Так, например, в соответствии со ст. 1272 ГК РФ «если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения, дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения».

Следовательно, использование объектов авторского права без согласия автора или иного правообладателя с соблюдением требований ст. 1272–1280, 1282 ГК РФ *не образует* незаконного использования объектов авторского права.