

Защита изобретательских и патентных прав в уголовном законодательстве России и Казахстана¹

Аннотация: В статье изложены результаты сравнительных исследований влияния норм уголовного законодательства России и Казахстана, регламентирующих охрану изобретательских и патентных прав, на создание их обладателям реальных, благоприятных условий для своевременного осуществления защиты и восстановления своих нарушенных прав, формирование единообразной правоприменительной практики и на стимулирование граждан и субъектов бизнеса к широкому использованию этих прав в своей экономической деятельности.

Abstract: The article reveals the results of comparative studies regarding the influence of criminal legislation on regulating the protection of the rights to invention and patent rights, in Russia and Kazakhstan on making favorable conditions for the protection of rights, restoration of violated rights, the formation of uniform legal practice and to encourage citizens and business entities to the widespread use of these rights in their economic activities.

В советском Союзе изобретательскими правами по сути назывались патентные права, потому что в отличие от других стран мира, в СССР изобретения охранялись не патентами, а авторскими свидетельствами, которые не предоставляли их обладателям исключительного права на использование созданных разработок, а лишь гарантировали им личные права на получение вознаграждения от государства. Поэтому, совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в этой области, именовались не патентными, а изобретательскими правами. Эта историческая особенность является общей для Российской Федерации (далее - РФ) и Республики Казахстан (далее - РК), так как в то время, они входили в состав единого государства.

¹ Настоящая статья подготовлена для публикации на персональном сайте: www.spfurlet.ru Автор будет благодарен за любые замечания и предложения, которые можно направлять на адрес электронной почты advocate@spfurlet.ru.

Патент (от лат. patens - открытый, ясный, очевидный) - охранный документ, удостоверяющий исключительное право, авторство и приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца. Впервые патенты появились в 1474 г. в Венецианской Республике.

Патентные права - это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих правоотношения, связанные с созданием и использованием (изготовление, применение, продажа, иное введение в гражданский оборот) объектов интеллектуальной собственности (далее - ИС), охраняемых патентами. Наряду со средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, эти результаты интеллектуальной деятельности, входят в число объектов промышленной собственности (далее - ПС).

Часть 1 ст. 44 Конституции РФ, каждому гарантирует свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Конституция РК (часть 1 ст. 20), также гарантирует каждому свободу творчества.

I. Общие черты правовой охраны изобретательских и патентных прав в РФ и РК

Россия и Казахстан являются участниками большинства основополагающих международных и региональных конвенций и соглашений, многосторонних и двусторонних договоров в сфере охраны прав на объекты интеллектуальной или промышленной собственности. В их Конституциях закреплены положения о «приоритете» применения на своих территориях заключенных международных договоров перед внутренними, национальными законами.

Первой общей чертой осуществления охраны прав на объекты ИС в РФ и РК является то, что она носит ярко выраженный международно-правовой характер.

1.1. Международно-правовой характер охраны прав

Наиболее полно и сконцентрировано, международно-правовой характер охраны прав на объекты ИС закреплён в ст. 90 Договора о Евразийском экономическом союзе (далее - Договор о ЕАЭС) (Подписан в г. Астане 29.05.2014), согласно которой они обязались осуществлять деятельность в сфере охраны и защиты прав на объекты ИС в соответствии с нормами следующих основополагающих международных договоров: 1. Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886г. (в

редакции 1971г.); 2. Будапештского договора о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры от 28.04.1974г.; 3. Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву от 20.12.1996г.; 4. Договора Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам от 20.12.1996г.; 5. Договора о патентном праве от 01.06.2000г. ; 6. Договора о патентной кооперации от 19.06.1970г.; 7. Конвенции по охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм от 29.10.1971г.; 8. Мадридского соглашения о международной регистрации знаков от 14.01.1891г.; 9. Международной конвенции об охране исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций от 26.10.1911г.; 10. Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г.; 11. Сингапурского договора о знаках по товарным знакам от 27.03.2006г.

Согласно ч. 4 ст. 90 Договора О ЕАЭС, регулирование отношений в сфере охраны и защиты прав на объекты ИС, включая определение особенностей правового режима применительно к отдельным видам объектов ИС, осуществляется согласно Приложения № 26 к данному Договору.

Пунктами 1, 27, 33 и 38 «Протокола об охране и защите прав на объекты ИС» (Приложение № 26 к Договору о ЕАЭС) установлены конкретные сроки действия в ЕАЭС исключительных прав на нижеследующие объектов ИС:

- не менее 20 лет - для изобретений;
- не менее 5 лет - для полезных моделей;
- не менее 5 лет - для промышленных образцов;
- не менее 25 лет - для селекционных достижений;
- 10 лет - для топологий интегральных микросхем.

Статьями 89 и 91 Договора, закреплены обязательства РФ и РК по осуществлению сотрудничества в сфере охраны и защиты прав на объекты ИС для решения следующих основных задач:

- гармонизации законодательства в сфере охраны и защиты прав на объекты ИС;
- защиты интересов обладателей прав на объекты ИС;
- осуществления правоприменительных мер по обеспечению эффективной защиты прав на объекты ИС.

Второй общей чертой охраны изобретательских и патентных прав в РФ и РК является её осуществление в рамках нескольких отраслей национальных законодательств, то есть она носит межотраслевой характер.

1.2. Межотраслевой характер охраны прав

Межотраслевой характер охраны изобретательских и патентных прав в РФ выражен в том, что она осуществляется в рамках гражданского, административного и уголовного законодательства, а в РК, она обеспечивается нормами специальных законов, гражданского и уголовного законодательства.

а) Гражданско-правовая охрана

Так, ч.1 ст. 1345 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ), указывает на то, что интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами.

Автору селекционного достижения принадлежит исключительное право, право авторства, а также другие права, в том числе право на получение патента (ст. 1408 ГК РФ), а также на получение авторского свидетельства (ст. 1416 ГК РФ). Автору топологии интегральной микросхемы также принадлежит исключительное право, право авторства и другие права, в т. ч. на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы (1449,1450 ГК РФ).

В свою очередь, ч.1 ст. 991 Гражданского кодекса РК (далее - ГК РК) и ч.1 ст. 5 Патентного закона РК, указывает на то, что права на изобретение, полезную модель и промышленный образец охраняются патентом.

Согласно ч. 1 ст. 1006 ГК РК и ч. 1 ст. 3 Закона РК «Об охране селекционных достижений», право на селекционное достижение охраняется законодательством РК и подтверждается патентом. Патент удостоверяет исключительное право патентообладателя на использование селекционного достижения, его приоритет и авторство селекционера.

Согласно ч.2 ст.1014 ГК РФ и ч.1 ст. 7 Закона РК «О правовой охране топологий интегральных микросхем», автору или иному правообладателю топологии интегральной

микросхемы принадлежит исключительное право использовать её по своему усмотрению. На топологию выдаётся свидетельство о её регистрации.

Таким образом, в РФ патентами охраняются права на изобретение, полезную модель и промышленный образец, а права на селекционное достижение могут охраняться патентом или авторским свидетельством. В РК права на все вышеперечисленные объекты, охраняются только патентами. Права на топологии интегральных микросхем в этих государствах охраняются только свидетельствами о государственной регистрации.

б) Административно-правовая охрана

В Кодексе РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) имеется всего лишь одна статья, в которой предусмотрена охрана изобретательские и патентные права - это ч. 2 ст. 7.12 КОАП РФ, в которой предусмотрена ответственность за незаконное использование изобретения, полезной модели и промышленного образца, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 14. 33 КоАП РФ (Недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг), разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели и промышленного образца до официального опубликования сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству.

Несмотря на то, что эта статья КоАП РФ устанавливает ответственность за нарушения авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, в ней, в качестве объектов, подлежащих охране не указаны следующие объекты патентных и изобретательских прав: селекционное достижение, обеспеченное патентом и топология интегральной микросхемы, имеющая свидетельством о государственной регистрации.

По какой причине, законодатель не включил в качестве объектов охраны в ч. 2 ст. 7.12 КоАП РФ все, установленные ГК РФ объекты изобретательских и патентных прав, остаётся загадкой, и одновременно является ярким примером несовершенства законодательного регулирования охраны прав на изобретательские и патентные права.

Совершение правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.12 КоАП РФ, влечёт наложение следующих административных штрафов: от 1000 до 2000 рублей - на граждан; от 10 000 до 20 000 рублей на должностных лиц; от 30 000 до 40 000 рублей на юридических лиц.

Ранее ст. 128 Кодекса РК об административных правонарушениях (далее - КРК об АП), предусматривала ответственность за нарушения прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения и топологии интегральных микросхем, однако принятым 05.07.2014г. новым КРК об АП, введённом в действие с 01.01.2015г, такие действия перестали быть административным правонарушением, а стали уголовными проступками, предусмотренными новым Уголовным кодексом РК (далее - УК РК), также введённым в действие с 01.01.2015г.

в) Уголовно-правовая охрана

В России уголовно-правовая охрана объектов изобретательских и патентных прав осуществляется посредством практического применения норм, предусмотренных ст. 147 «Нарушение изобретательских и патентных прав» Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ), согласно которой:

1. Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб, - наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок до четырехсот восьмидесяти часов, либо принудительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

2. Те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, - наказываются штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо арестом на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до пяти лет.

В Казахстане такая охрана изобретательских и патентных прав осуществляется путём применения норм ст. 199 «Нарушение прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения или топологии интегральных микросхем» нового Уголовного кодекса РК (далее - УК РК), который был принят 03.07.2014г. и введён в действие с 01.01.2015г., согласно которой:

1. Разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения или топологии интегральной микросхемы до официальной публикации сведений о них, а равно присвоение авторства или принуждение к соавторству либо незаконное использование изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения или топологии интегральной микросхемы - наказываются штрафом в размере до ста месячных расчетных показателей либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до ста двадцати часов.

2. Те же деяния, если они совершены в значительном размере или причинили значительный ущерб либо существенный вред правам или законным интересам автора или иного правообладателя либо совершены неоднократно, - наказываются штрафом в размере до трехсот месячных расчетных показателей либо исправительными работами в том же размере, либо привлечением к общественным работам на срок до двухсот сорока часов, либо арестом на срок до семидесяти пяти суток.

3. Деяния, предусмотренные частью второй настоящей статьи, совершенные:

- 1) группой лиц по предварительному сговору;*
- 2) в крупном размере или причинившие крупный ущерб;*
- 3) лицом с использованием своего служебного положения, -*

наказываются штрафом в размере до пяти тысяч месячных расчетных показателей либо исправительными работами в том же размере, либо ограничением свободы на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок, с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

4. Деяния, предусмотренные частями второй или третьей настоящей статьи, совершенные преступной группой, - наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

II. Сравнительный анализ уголовно-правовых норм, охраняющих изобретательские и патентные права в РФ и РК

Сравнительный анализ норм вышеуказанных статей УК РФ и УК РК проведён в целях исследования их непосредственного влияния на: 1) наличие у правообладателей (заявителей) реальной доступности к осуществлению своевременной защиты и восстановления своих нарушенных прав; 2) формирование своевременной, компетентной и единообразной правоприменительной практики; 3) стимулирование граждан, субъектов малого предпринимательства и крупного бизнеса к широкому использованию изобретательских и патентных прав в своей производственно-экономической деятельности.

2.1. По определению места норм об охране прав в структуре УК

Определение места статей о нарушениях изобретательских и патентных прав в системе уголовного права (места норм об охране этих прав в структуре Уголовного кодекса) не является только чисто теоретической проблемой, так как от способов её разрешения зависит психологическое отношение правоохранительных органов к практическому осуществлению предупреждения, выявления и пресечения такого рода нарушений закона, формы, приёмы и методы противодействия нарушениям прав на объекты ИС, методика и тактика расследования уголовных дел о противоправных деяниях в этой сфере.

Законодатели РФ, нарушения изобретательских и патентных прав, предусмотренных ст. 147 УК РФ, считают преступными посягательствами на конституционные права и свободы человека и гражданина (Глава 19 УК РФ), т. е. придаёт им так называемый «правозащитный приоритет», а законодатели РК, нарушения прав на объекты, указанные в ст. 199 УК РК относят к уголовным правонарушениям против собственности (Глава 6 УК РК), т. е. придают им так называемый «имущественный приоритет».

В настоящее время РК является единственным государством ЕАЭС и Содружества независимых государств (далее - СНГ), в УК которого нарушения изобретательских и патентных прав, отнесены к посягательствам против собственности.

2.2. По охвату объектов, подлежащих правовой охране

В названии ст. 147 УК РФ отсутствует точный перечень охраняемых ею объектов изобретательских и патентных прав, а диспозиция ч. 1 данной статьи, предусматривают уголовную ответственность только за нарушения прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец. Предусмотренные ГК РФ и Договором о ЕАЭС от 29.05.2014г. патентные права на селекционные достижения и изобретательские права на топологии интегральных микросхем, остались вне правовой охраны данной статьи УК РФ.

Таким образом, в настоящее время права на селекционное достижение и топологию интегральных микросхем нормами УК РФ как, впрочем, и нормами КоАП РФ никак не охраняются.

Название ст. 199 УК РК не имеет абстрактного словосочетания «изобретательских и патентных прав», зато содержит исчерпывающий перечень охраняемых ею объектов, которые полностью совпадают с диспозицией ею ч. 1, предусматривающей уголовную ответственность за нарушения прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение и топологии интегральных микросхем, правовая охрана которых предусмотрена ГК РК и Договором о ЕАЭС.

Таким образом, УК РК реально обеспечивается более широкий охват охраны изобретательских и патентных прав, нежели УК РФ.

2.3. По основаниям уголовной ответственности

Согласно ч.1 ст. 147 УК РФ, основаниями уголовной ответственности являются:

- незаконное использование прав на указанные в ней объекты;
- разглашение без согласия автора или заявителя сущности указанных в ней объектов;
- присвоение авторства на указанные в ней объекты;
- принуждение к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб.

По конструкции обязательных признаков объективной стороны, указанные деяния образуют материальный состав преступления, поскольку для привлечения к уголовной ответственности требуется наступление преступных последствий в виде причинения крупного ущерба, размер которого в самой статье, законодательно никак не определён.

Эта правовая неопределённость никак не устранена и имеющимся официальным толкованием Верховного Суда РФ, изложенным в п. 24 его Постановления Пленума от 26.04.2007г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушениях авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака», согласно которого, суды, при установлении крупного ущерба, «должны исходить из обстоятельств каждого конкретного дела».

Таким образом, определение в действиях виновных лиц крупного ущерба «отдано на откуп» судей и «отодвинуто» на стадию судебного разбирательства, что создаёт авторам и патентообладателям серьёзные затруднения в защите и восстановлении своих нарушенных прав в рамках досудебных производств, потому что правоохранительные органы, почти всегда по таким заявлениям выносят незаконные и необоснованные постановления об отказе в возбуждении уголовных дел в виду отсутствия крупного ущерба.

Часть 1 ст. 199 УК РК содержит такие же основания уголовной ответственности, что и ч.1 ст. 147 УК РФ, за исключением того, что в ней отсутствует последствие в виде причинения какого-то ущерба. Для привлечения лица, к ответственности по ч. 1 ст. 199 УК РК, никакого причинения ущерба, не требуется, что естественным образом создаёт благоприятные условия авторам и патентообладателям для своевременной защиты и восстановления своих нарушенных прав.

2.4. По количеству квалифицирующих признаков

Часть 2 ст. 147 УК РФ, закрепляет следующие квалифицирующими признаками: группу лиц по предварительному сговору или организованную группу.

Частями 2 - 4 ст.199 УК РК предусмотрены нижеследующие квалифицирующие признаки:

- значительный размер;

- или причинённый значительный ущерб;
- либо существенный вред;
- либо неоднократность совершения деяний;
- группу лиц по предварительному сговору;
- крупный размер или причинённый крупный ущерб;
- лицом с использованием своего служебного положения;
- совершение деяний преступной группой.

Таким образом, ст. 147 УК РФ предусмотрено 2 квалифицирующих признака, а ст. 199 УК РК имеет 9 таких признаков, что свидетельствует о наличии в УК РК большего количества уголовно-правовых средств защиты изобретательских и патентных прав, чем в УК РФ.

2.5. По закреплению размеров материальных последствий преступных посягательств

Как уже отмечалось, размер указанного в ч.1 ст. 147 УК РФ крупного ущерба в законе никак не определён и согласно официальных разъяснений Верховного Суда РФ он может быть установлен судом только исходя из обстоятельств каждого конкретного дела. Других возможных материальных последствий преступных посягательств в этой статье УК РФ не имеется.

В УК РК такие последствия, прямо закреплены в его Общей части. Так, в ч. 2 и ч. 3 ст. 199 УК РК, такими последствиями являются: значительный размер или значительный ущерб либо существенный вред; крупный размер или крупный ущерб.

Согласно п. 2 ст. 3 УК РК, значительный ущерб и значительный вред в ст.199 - это размер ущерба или стоимость прав на использование объектов ИС либо стоимости экземпляров объектов авторского права и (или) смежных прав или товаров, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения или топологии интегральных микросхем, в 100 раз, превышающие месячный расчётный показатель (далее - МРП).

Месячный расчётный показатель (МРП) - это коэффициент для исчисления пособий и иных социальных выплат, а также для применения штрафных санкций, налогов и других платежей в соответствии с законодательством РК.

Статья 11 Закона «О республиканском бюджете на 2015-2017 годы», установила размер МПР с 01.01.2015 года в размере 1982 тенге.

Согласно п. 14 ст. 3 УК РК, существенный вред - это следующие последствия в случаях, когда они не указаны в качестве признака состава уголовного правонарушения, предусмотренного УК РК, в частности:

- нарушение конституционных прав и свобод человека и гражданина, прав и законных интересов организаций, охраняемых законом интересов общества и государства;
- возникновение трудной жизненной ситуации у потерпевшего лица;
- нарушение нормальной работы организаций или государственных органов;
- срыв важных воинских мероприятий либо кратковременное снижение уровня боевой готовности и боеспособности воинских частей и подразделений и др.;
- иные последствия, свидетельствующие о существенности причиненного вреда.

Согласно п. 38 ст. 3 УК РК, крупный ущерб и крупный размер в ст. 199 - это размер ущерба или стоимость прав на использование объектов ИС либо стоимость объектов экземпляров объектов авторского права и (или) смежных прав или товаров, содержащих изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения или топологии интегральных микросхем, в 500 раз, превышающие МРП.

Таким образом, в УК РК виды и размеры материальных последствий преступных посягательств, прямо закреплены в законе, что создаёт авторам и патентообладателям благоприятные условия для своевременного осуществления защиты и восстановления своих нарушенных прав.

2.6. По характеру и степени общественной опасности деяний

В УК РФ и в УК РК, все преступления по характеру и степени общественной опасности одинаково подразделяются на 4 категории: небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие. Однако, новым, действующим с 01.01.2015г. УК РК, введена двухзвенная система уголовно-наказуемых деяний, состоящая из преступления и уголовного проступка, объединённых общим понятием уголовного правонарушения, под которым, согласно ст. 4 УК РК, понимается - деяния, содержащего все признаки состава преступления либо уголовного проступка, предусмотренного настоящим Кодексом.

Согласно ст. 10 УК РК, уголовные правонарушения в зависимости от степени общественной опасности и наказуемости подразделяются на преступления и уголовные проступки. Преступлением признается совершенное виновно общественно опасное деяние (действие или бездействие), запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания в виде штрафа, исправительных работ, ограничения свободы, лишения свободы или смертной казни. Уголовным проступком признается совершенное виновно деяние (действие либо бездействие), не представляющее большой общественной опасности, причинившее незначительный вред либо создавшее угрозу причинения вреда личности, организации, обществу или государству, за совершение которого предусмотрено наказание в виде штрафа, исправительных работ, привлечения к общественным работам, ареста.

Деяния, предусмотренные ч. 1 ст. 147 УК РФ, являются преступлениями небольшой тяжести, а установленные ч.2 ст. 147 УК РФ - преступлениями средней тяжести.

Деяния, предусмотренные ч. 1 и ч. 2 ст. 199 УК РК, являются не преступлениями, а уголовными проступками, не представляющими большой общественной опасности, причинившими незначительный вред либо создавшие угрозу причинения вреда личности, организации, обществу или государству, за совершение которого не предусмотрено наказание в виде лишения свободы.

Деяния, предусмотренные ч. 3 ст. 199 УК РФ, являются преступлениями средней тяжести, а установленные ч. 4 ст. 199 УК РК, признаются тяжкими преступлениями.

Вывод: Полагаю, что результаты данного сравнительно-правового анализа объективно указывают на необходимость принятия российскими законодателями срочных и компетентных мер по совершенствованию уголовного законодательства в сфере охраны изобретательских и патентных прав.