

ные работы, административный арест, лишение специального права, лишение права заниматься определенной деятельностью, депортация.

Вышеизложенное позволяет сделать следующие выводы:

1. Различные классификации административных правонарушений позволяют повысить качество правоприменительной практики, так как способствуют более фундаментальному толкованию административно-деликтного закона.

2. Научное исследование позволяет выделить нормативные (официальные) классификации, которые закреплены в КоАП и научные (неофициальные), которые предлагаются в научной и учебной литературе.

3. В предлагаемой нами классификации по органам, налагающим взыскания, административные взыскания подразделяются на: применяемые судом, иными органами, органами внутренних дел.

УДК 342.924

*А. М. Субботин*

*начальник кафедры административного права и процесса  
Нижегородской академии МВД России,  
кандидат юридических наук*

## **ПРОБЛЕМЫ ДОКУМЕНТИРОВАНИЯ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ С НАРУШЕНИЕМ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ (ч. 1 ст. 7.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях)**

Понятие авторского и смежного прав вытекает из ч. 4 ГК РФ. Часть 1 ст. 1255 ГК РФ и указывает, что интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами.

Действующее законодательство не содержит легального определения понятия произведения, однако подчеркивается, что законом охраняются как обнародованные, так и необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме.

Часть 4 ст. 1252 ГК РФ предусматривает, что в случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными.

Анализ приведенного нормативного положения показывает, что непосредственно термин «контрафактная продукция» используется в отношении таких объектов интеллектуальной собственности, как авторские и смежные права и средства индивидуализации.

Таким образом, контрафакция – это намеренное незаконное введение в коммерческий оборот объектов, на которые распространяются действия законов Российской Федерации об авторском праве и смежных правах, интеллектуальной, в том числе промышленной собственности, а также международных договоров.

Проведенный анализ деятельности органов внутренних дел позволяет сделать вывод, что на практике наиболее распространены следующие виды административных правонарушений, связанных с нарушением авторских и смежных прав:

1) сбыт (продажа, сдача в прокат) контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, как правило, на CD/DVD носителях;

2) использование контрафактного программного обеспечения (далее – ПО);

3) публичное воспроизведение или исполнение музыкальных произведений в коммерческих целях.

Когда речь идет о сбыте, доказыванию, с точки зрения объективной стороны состава административного правонарушения, подлежат:

- факт (способ) незаконного использования (ввоз, продажа, сдача в прокат и т. д.) объекта авторского или смежного права (экземпляра произведения или фонограммы);

- наличие у указанных объектов признаков контрафактности (отсутствие установленной законодательством информации, отсутствие лицензионного договора с правообладателем, наличие трех и более фильмов на диске и т. п.) либо указание на носителях ложной информации об их изготовителях, о местах их производства.

При использовании контрафактного ПО необходимо доказать:

- факт наличия на компьютере программного обеспечения, охраняемого в связи с гражданским законодательством;

- наличие у указанного программного обеспечения признаков контрафактности (отсутствие лицензионного договора на использование программного обеспечения, наличие на компьютере программ (crack) для взлома программного обеспечения и т. п.).

В третьем случае доказыванию подлежат:

- факт публичного воспроизведения произведений, являющихся объектами авторского или смежного прав;

- факт отсутствия права (заключенного договора с ассоциацией правообладателей) на публичное воспроизведение, исполнение произведения.

Во всех указанных случаях с точки зрения субъективной стороны доказыванию подлежит вина лица в совершении административного правонарушения, а также цель извлечения дохода в связи с нарушением законодательства об авторских и смежных правах.

Цель извлечения дохода является наиболее сложной в доказывании элемента состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ.

Следует учитывать, что вопрос привлечения к административной ответственности по ст. 7.12 КоАП РФ должен решаться исходя из конечных целей той или иной деятельности вне зависимости от извлечения лицом прибыли. Косвенно данное положение подтверждается постановлением Пленума Верховного суда РФ от 24.10.06 № 18, где прямо указано, что само по себе отсутствие прибыли не влияет на квалификацию правонарушений, предусмотренных статьей 14.1 КоАП РФ, поскольку извлечение прибыли является целью предпринимательской деятельности, а не ее обязательным результатом.

При документировании административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ, необходимо составить следующие документы:

- протокол осмотра помещений и территорий, принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, и находящихся там вещей и документов, в котором в том числе фиксируется факт продажи (предложения к продаже), совершения иных действий, являющихся нарушением авторских или смежных прав в целях извлечения дохода;

- протокол изъятия вещей и документов, в котором должны указываться идентификационные признаки изымаемых экземпляров произведений или фонограмм с признаками контрафактности. Помимо товаров изъятию подлежат документы, подтверждающие реализацию контрафактных экземпляров произведений или фонограмм либо цель извлечения дохода (товарный чек, кассовый чек и др.) Следует учитывать, что изъятию могут подлежать носители информации, а также оборудование, используемое для несанкционированного воспроизведения объектов авторского и смежного прав;

- определение о возбуждении дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 7.12 КРФобАП и проведении по нему административного расследования (в определении делается отметка о том, что нарушителю разъяснены права в соответствии со ст. 25.1 КРФобАП и копию определения он получил);

- объяснения со всех участников проверки понятых, свидетелей, специалистов и потерпевших.

В дальнейшем по делу назначается исследование или экспертиза (для назначения экспертизы выносится определение).

Перед экспертом, как правило, ставятся следующие вопросы:

- Имеет ли представленные на экспертизу образцы признаки контрафактной продукции?
- Кто является правообладателем аудиовизуальных записей?
- Каков размер причиненного правообладателям материального ущерба?

В заключение отметим, что незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере влекут уголовную ответственность по ч. 2 ст. 146 УК РФ. При этом крупным размером признается стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышающая сто тысяч российских рублей.

УДК 34.09

*А. Н. Тютюнков*

*ст. инспектор по особым поручениям  
группы международного сотрудничества  
Могилевского института МВД Республики Беларусь*

## **О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ОБРАЩЕНИЯ АРХЕОЛОГИЧЕСКИХ АРТЕФАКТОВ**

14 декабря 2015 года Президентом Республики Беларусь подписан Указ № 485 «Аб удасканаленні аховы археалагічных аб'ектаў і археалагічных артэфактаў» (далее – Указ).

Под археологическим артефактом понимается движимый материальный объект, который возник в результате жизнедеятельности человека более 120 лет назад, сохранился в культурном пласте (слое) либо на дне природного или искусственного водоема, имеет историческое, художественное, научное или иное культурное значение, может соответствовать критериям для придания ему статуса историко-культурной ценности.

В соответствии с пунктом 1.12 Указа, запрещено приобретение, продажа, дарение, обмен, залог археологических артефактов, за исключением археологических артефактов, включенных в реестр археологических артефактов (далее – реестр), формирование и ведение которого осуществляется Национальной академией наук Беларуси.

Правом принятия решения о придании материальному объекту статуса археологического артефакта, в соответствии с пунктом 1.10 Ука-