



# **Общая инструкция по установлению нарушения авторских прав правообладателей - членов BSA**

## Оглавление

1. Введение.
2. Информация о BSA.
3. Компьютерное пиратство.
4. Нелицеприятные факты.
5. Способы защиты авторских прав.
6. Субъекты ответственности.
7. Ответственность за использование нелицензионного ПО.
8. Правоприменительная практика поверенных юристов по защите авторских прав правообладателей в Республике Казахстан
9. Предупредительные меры правообладателя без обращения в уполномоченный орган.
10. Право правообладателя на требование об аудите используемых программ от пользователей.
11. Лицензионное программное обеспечение Adobe.
12. Лицензионное программное обеспечение Autodesk.
13. Лицензионное программное обеспечение Microsoft.
14. Сбор доказательной базы при проведении проверки.
15. Выдержки из приговоров за нарушение авторских прав.



## Введение

Данная брошюра создана с целью ознакомить правоохранительные органы с информацией об ассоциации BSA, а также о том, какие признаки имеет лицензионное программное обеспечение членов BSA и как отличить его от контрафактной продукции. Учитывая определенную специфику нарушения в сфере высоких технологий, в данной брошюре мы описываем также методы сбора доказательств нарушений авторских прав правообладателей.

## Информация о BSA

Ассоциация производителей программного обеспечения ([www.bsa.org](http://www.bsa.org)) – это некоммерческая организация, деятельность которой направлена на содействие развитию безопасного и легального цифрового мира. Программы BSA направлены на поддержку защиты авторских прав, безопасности информационного пространства, торговли и электронной коммерции, способствуют развитию инноваций в области высоких технологий, представляет интересы индустрии программного обеспечения в 80 странах мира.

- 
- Члены организации представляют одну из самых быстрорастущих отраслей в мире. Программы BSA ускоряют модернизацию технологии путем образовательных и политических инициатив, которые способствуют защите авторских прав, укреплению кибербезопасности, развитию торговли и электронной коммерции.
  - Членами BSA являются: Adobe, Apple, Autodesk, Aveva, AVG, Bentley Systems, CA Technologies, CNC Software - Mastercam, Compuware, Dassault Systemes SolidWorks Corporation, Intel, Intuit, McAfee, Microsoft, Minitab, Progress Software, PTC, Quest, Rosetta Stone, Siemens PLM Software Inc, Sybase, Symantec, TechSmith и The Math Works.
  - Цель BSA - показать организациям и потребителям правовые и практические риски, связанные с использованием нелегального программного обеспечения.

## Компьютерное пиратство

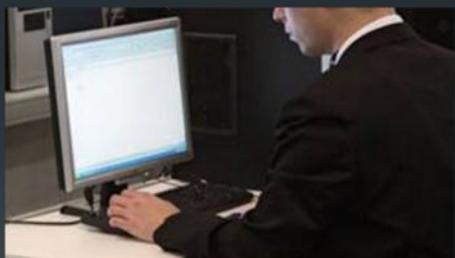
- Компьютерное пиратство в области программного обеспечения - это нелегальное копирование или распространение защищенного авторским правом программного обеспечения

## Нелицеприятные факты

- Суммарный объем мирового ущерба индустрии программного обеспечения от компьютерного пиратства составляет 51 млрд. долларов.
- В число стран с самым высоким уровнем пиратства входят Грузия, Зимбабве и Молдова(уровень пиратства в этих странах превышает 90%)



- высококачественные подделки
- использование не по назначению специальных версий (академические, не для продажи)
- CDR и сборники



- использование нелицензионного ПО корпоративными пользователями

## Типы пиратства



- предустановка нелицензионного ПО на новые компьютеры



- Интернет-пиратство

## Способы защиты авторских прав (ст.49 Закона об авторском праве и смежных правах) в гражданско-правовом порядке

- признание прав;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав;

# Субъекты ответственности



**ПРИМЕЧАНИЕ:** круг субъектов ответственности ограничиваем  
применительно к незаконным пользователям — аффилированным компаниям

# Санкции, предусмотренные как ответственность за использование нелегального ПО

## Гражданско-правовые

Возмещение  
ущерба

Выплата компенсации в размере от 20-ти минимального размера заработной\* платы(от 2300 USD) до 50-ти тысяч минимальных размеров заработной платы (до 5,8 млн.USD)

Возмещение  
упущенной  
выгоды

обязательная публикация о допущенном нарушении, с включением в нее сведений о том, кому принадлежит нарушенное право(п.2ст.970)

## Уголовно-правовые (ст. 184 УК РК)

штраф в размере от пятисот до семисот месячных расчетных показателей\* (от 5300 USD) либо привлечением к общественным работам на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо ограничением свободы на срок до одного года.

## Административные (ст. 129 КоАП)

штраф на физических лиц в размере от десяти до пятнадцати, на должностных лиц – в размере от двадцати до тридцати, на юридических лиц - в размере от ста до ста пятидесяти месячных расчетных показателей с конфискацией нелегального ПО

\*минимальный размер заработной платы в 2012г. составляет - 17 439 тенге или 116 USD

\*минимальный расчетный показатель на 2012  
Составляет 1618 тенге  
или 10.7 USD

## Правоприменительная практика поверенных юристов по защите авторских прав правообладателей

- Признание прав (публичное извинение, ПИАР);
- Восстановление положения, существовавшего до нарушения права; (удаление нелегального ПО, лицензирование)
- Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; (аудит письмо, предупредительное письмо)
- Возмещение ущерба, взыскание компенсации
- Обращение за судебной защитой (уголовной, гражданской) как представители потерпевшей стороны

# Предупредительные меры правообладателя без обращения в уполномоченный орган



правообладатель направляет аудит письма и предупредительные письма к пользователям

Аудит письма

На основе договоренности в Соглашении с Клиентом «Business and Service Agreement» между пользователем и Правообладателем (например, между Майкрософт и пользователем) согласно лицензионного договора, Правообладатель пользуется правом Аудита используемых программ

Предупредительные письма

Направляются с целью предупреждения правонарушения, создающего угрозу нарушения авторских прав, ст. 49 п.1 пп. 3.

## Право Майкрософт на требование об аудите от пользователей

В каждом проекте лицензионных соглашений Майкрософт есть положение о праве Правообладателя на требование аудита программного обеспечения и праве принудительного исполнения условий лицензионного соглашения о предоставлении информации об используемых программах и охране интеллектуальных прав:

Например, в соглашениях, подписываемых Майкрософт и пользователем предусмотрены такого рода положения:

см.нп.13(OLP), п.15(Open Value), п.8 (Business)

Данные положения актуальны в связи с отправленными предупредительными письмами и с "пропущенными" для рейда компаний, у которых есть уже лицензии.

## Лицензионное программное обеспечение Adobe.

- Существуют два варианта поставки лицензионных программных продуктов компании: «Adobe Systems Incorporated»:
- 1 – версии в штучной упаковке;
- 2 – корпоративные лицензии.

Версии в штучной упаковке. Все программные продукты компании «Adobe Systems Incorporated» упаковываются в картонные коробки и имеют оригинальное графическое оформление и надписи компании «Adobe Systems Incorporated». Печатное изображение имеет высокое качество (четкие и разборчивые надписи и изображение). Сама коробка упакована в термоусадочную пластиковую пленку. В зависимости от вида программного продукта компании «Adobe Systems Incorporated» в коробке должны находиться:

Футляр с CD – или DVD – диском.

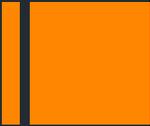
Руководство пользователя

Регистрационная карточка

Прочие дополнительные печатные материалы.

- 
- Корпоративные лицензии (TLP). Все программные продукты компаний «Adobe Systems Incorporated» включают в себя саму лицензию (обязательная часть оригинальной лицензии программных продуктов компании «Adobe Systems Incorporated») и комплект программ на CD – диске (ах) (количество CD- дисков в коробке может быть различным для различных продуктов), помещенных в DVD – футляр или в картонный конверт. В лицензии (см. пример на иллюстрации) содержится информация с описанием приобретенного программного продукта (название продукта компании «Adobe Systems Incorporated»), количество по данной лицензии (эта цифра указывает количество ПК, на которые может быть установлен данный приобретенный программный продукт компании «Adobe Systems Incorporated»; количество компьютеров, на которые может быть установлен данный программный продукт компании «Adobe Systems Incorporated», должно быть равным количеству по данной лицензии), серийный номер (индивидуальный номер для каждой копий программного продукта, который используется для его установки), наименование программы (напр., «TRANSACTIONAL LICENSE PROGRAM - COMMERCIAL»), идентификационный номер сертификата, дата выпуска, фамилия и адрес конечного пользователя, дополнительная информация, номер заказа на постановку и т. д. Графическое оформление на оригинальные программные продукты компании «Adobe Systems Incorporated» наносится способом

- 
- шелкотрафаретной печати и никогда не выполняется в виде наклейки или бумажной или пластиковой этикетки. Цветовое оформление, применяемое в графическом оформлении оригинальных программных продуктов компании «Adobe Systems Incorporated», имеет четкие и чистые цвета, текст печатается красным и черным цветом. В зависимости от программного продукта фактический цвет текста и фона может отличаться. Весь текст должен быть четким и разборчивым. Высокое качество графического оформления также свидетельствует о том, что это оригинальная копия. Нижняя поверхность CD-дисков должна быть зеркальной и иметь серебристый цвет. Это не относится к OEM – версиям, поставляемым только с соответствующим оборудованием. Кодовый номер IFPI выгравирован на формах, и, следовательно, он автоматически наносится на пластиковую поверхность диска. Номер IFPI имеет миниатюрные размеры и обозначает код изготовителя и оборудования, на котором изготовлен CD- диск. Данная маркировка является способом уникальной идентификации диска как, например, отпечатки пальцев, которые используются для идентификации человека. Помимо кода IFPI, есть еще одна подпись (более крупная), в которой заключены название и код завода-изготовителя. CD- диски, изготавливаемые в заводских условиях, имеют серебристый цвет и зеркальную обратную сторону. Контрафактные CD- диски, как правило, имеют золотистый (желтый), зеленый или

- 
- синий цвет, что указывает на то, что информация на диски записывалась путем прожига. Защитная этикетка на футляре должна быть выполнена из пластика, а не из бумаги, и на ней должен быть указан номер SKU. Серийные номера программных продуктов компании «Adobe Systems Incorporated» состоят из двадцати четырех символов, разделенных на группы из четырех символов. Следует отметить, что серийные номера на прежних версиях программных продуктов начинаются с трех букв. Каждый серийный номер ПО компании «Adobe Systems Incorporated» уникален для каждого программного продукта.

# Лицензионное программное обеспечение Autodesk.

- Лицензионный продукт «AutoCAD» поставляется в картонной коробке (простой упаковочный картон, такой же в котором поставляются коробочные версии Windows) с надписью крупным шрифтом Autodesk. Также на коробке есть штрих код и две наклейки- 1 черная круглая с текстом на нескольких европейских языках, запечатывает коробку и еще одна белая опять со штрих-кодом и серийными номерами продукта.
- В коробке находятся:
  1. Пластиковая коробка с компакт-диском. В данной коробке могут быть несколько дисков – в зависимости от продукта. Внешний вид самого диска – диск имеет надпись белыми буквами Autodesk, AutoCad и текст мелким шрифтом.
  2. В зависимости от версии AutoCAD в коробку вложены одна или несколько книг, обучающих работе с программой. Также могут быть вложены иные справочные материалы.
  3. Лицензия на продукт в виде отдельного бумажного документа в коробку не вкладывается.
- Процесс активации продукта:
  - При запуске продукта выбирается пункт «Активировать продукт», далее пользователь следует инструкциям программы.
  - Водит серийный номер продукта и полученный в Autodesk активационный код.

## Лицензионное программное обеспечение Microsoft.

- У корпорации Microsoft существует три вида распространения программных обеспечений и программных продуктов:
  1. Коробочные версии продуктов.
  2. Что собой представляют OEM-версии.
  3. Лицензирование для организаций.



## 1. Коробочные версии продуктов.

Для приобретения небольшого (до пяти) количества продуктов проще всего купить коробку с программным продуктом. Коробки могут приобретать как индивидуальные пользователи, так и организации. Коробка содержит лицензионное соглашение, сертификат подлинности, регистрационную карточку, дистрибутив с программным продуктом и, как правило, документацию в печатном виде. Коробки могут продаваться как в магазинах, так и у партнёров Microsoft.



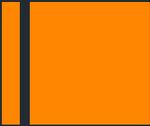
## 2. Что собой представляют OEM-версии.

Программное обеспечение Microsoft может поставляться вместе с компьютером в виде предустановленной версии. Такие версии продуктов, предназначенные для поставки вместе с аппаратным обеспечением, называются OEM-версиями продуктов. Основной отличительной особенностью OEM-версий является то, что они «привязаны» к компьютеру, на который были первоначально установлены, и не могут быть перенесены на заменяющий компьютер или любой другой ПК.



### 3. Лицензирование для организаций

- Купив одну коробку с программным продуктом, пользователь имеет право установить программу только на один компьютер. Однако в организациях, как правило, один и тот же продукт используется на нескольких компьютерах. В этом случае наиболее выгодный способ приобретения лицензий — программы корпоративного лицензирования.
- Покупая продукты по программам корпоративного



лицензирования, заказчик платит только за лицензионные права. Носители для установки продукта либо предоставляются клиенту бесплатно, либо могут быть заказаны отдельно. Один носитель может быть использован в качестве эталона для установки, что позволяет не только сократить расходы на приобретение, но и устранить сложности, связанные с развертыванием продукта на ряде ПК в организации.

- Кроме того, стоимость лицензий, приобретаемых по программам корпоративного лицензирования, определяется размером заказа — чем больше закупка, тем большую скидку может получить клиент.

## Сбор доказательной базы при проведении проверки.

- Юридическое лицо в ходе своей предпринимательской деятельности обязано вести учет нематериальных активов, а именно программное обеспечение является таковым. Нелицензионное программное обеспечение является изъятым из законного оборота продуктом использования, которое не ставится на баланс предприятия, за которое не оплачиваются налоги и не получает прибыли правообладатель, что доказывает прямой умысел преступления.
- То, что за использование нелицензионных программ наступает ответственность, является общеизвестным фактом, общеизвестный факт не требует доказательства.

- 
- Преступление считается оконченным с момента его выявления. То есть, доказательную базу на момент проведения проверки составляет:

1. Время. (Время рабочего дня ТОО)
2. Фиксация в протоколе проверяющего , что работник, который в момент проведения проверки, занимался трудовой деятельностью, т.е. выполнял свои служебные обязанности ( наличие трудового договором м/у работником и ТОО).
3. В уставе ТОО прописана цель предпринимательской деятельности (извлечение выгоды), следовательно извлечение прибыли происходит посредством использования нелицензионных программ правообладателя.

- 
4. Отсутствие учета программ как нематериального актива в бухгалтерских документах, следовательно, факт незаконного использования и приобретения программ, соответственно и налицо налоговое правонарушение в виде неуплаты НДС как продавцом, так и покупателем(пользователем).
  5. Подтверждением прямого умысла в отдельных случаях является переписка правообладателя либо его представителя с проверяемым субъектом.
  6. Объяснительные работника, который ведет работу за компьютером, где установлено нелицензионное программное обеспечение (далее ПО), гл.бухгалтера, ИТ – инженера, Первого руководителя.
  7. Протокол осмотра помещения, имущества.
  8. Заключение специалиста. (заключение специалиста включает: а. идентификация программного продукта (вид/тип программы, дата инсталляции, распечатка файлов); б. определение правообладателя; в. установление признаков нелицензионности.

## Приговор от 13.09.2011 подсудимый Иванов А.Н. г.Алматы

- Иванов А.Н. 18.11.1971 г.р. директор ТОО «Computer Techno». Вынесен приговор за распространение нелицензионных программных продуктов Корпорации «Microsoft», «Autodesk» и «Adobe Systems Incorporated» путем продажи трех системных блоков с установленным программным обеспечением, авторские права на которое принадлежат вышеуказанным правообладателям. Суд назначил наказание в виде штрафа 250 000 тенге, исковые требования правообладателей удовлетворены в полном объеме.

## Приговор от 26.07.2011г. подсудимый Амиржанов М.Н. г.Алматы

- Амиржанов М.Н. 17.03.1986г.р. директор ТОО «Vip Com». Вынесен приговор за незаконное распространение стикеров СОА Корпорации «Microsoft». Суд вынес приговор гр. Амиржанову М.Н. и признал виновным в совершении преступления, предусмотренного ст. 184 ч. 3 п. «В» УК РК и назначил ему по данной статье наказание в виде лишения свободы сроком на 2 года. С применением ст. 63 УК РК назначенное наказание считается условным с испытательным сроком на 1 год. Контроль над поведением Амиржанова М.Н. возложен на уполномоченный специализированный государственный орган по месту жительства осужденного. Исковое заявление удовлетворено в полном объеме в пользу Корпорации Майкрософт.

## Приговор от 05.05.2011г. подсудимый Воробьев А.В. Г.Актау

- Воробьев А.В. 14.12.1980г.р.
- Вынесен приговор за распространение нелицензионных программных продуктов Корпорации «Adobe Systems Incorporated» путем установки на системный блок персонального компьютера покупателю. Суд вынес приговор гр. Воробьеву А.В. и признал виновным в совершении преступления, предусмотренного по ст. 184 ч. 2, 227 ч. 3 УК РК.— 1 год ограничения свободы. Гр. Воробьев А.В. обязан не менять постоянного места жительства и работу без уведомления УИИ г.Актау, в свободное от работы время не покидать постоянное место жительства, не выезжать в другие местности без разрешения УИИ г.Актау, не посещать увеселительные заведения. Иски правообладателей удовлетворены.

## Приговор от 08.08.2008г. подсудимая Васильева А.С. г.Усть-Каменогорск

- Васильева А.С.12.05.1958г.р. Главный бухгалтер ТОО «Восточная проектировка».
- Вынесен приговор за использование нелицензионных программных продуктов Корпорации «Microsoft» и Корпорации «Autodesk» путем установки на системный блоки в деятельности ТОО «Западный проект». Суд вынес приговор гр. Васильевой А.С. и признал виновным в совершении преступления, предусмотренного по ст. 184 ч. 3 п. «А, В», – 2 года лишения свободы, с применением ст. 63 УК РК указанное наказание считается условным с испытательным сроком 1 год.

## Приговор от 03.06.2008г. подсудимый Макаров Д.Б. г.Усть-Каменогорск

- Макаров Д.Б. 04.09.1957г.р. Программист ТОО «Строительная компания».
- Вынесен приговор за использование нелицензионных программных продуктов Корпорации «Microsoft» путем установки на системный блоки в деятельности ТОО «Южная строительная компания». Суд вынес приговор гр. Макарову Д.Б. и признал виновным в совершении преступления, предусмотренного по ст. 184 ч. 2 – наказание в виде штрафа в государственный доход в размере 235 523 тенге.

## Приговор от 24.04.2008г. подсудимый Петров В.В. г.Петропавловск

- Петров В.В. 12.08.1980г.р. Учредитель и директор ТОО «Evo Computers».
- Вынесен приговор за распространение нелегальных программных продуктов Корпорации «Microsoft» путем поставки в государственные учреждения около 200 персональных компьютеров с установленным нелегальным программным обеспечением. Суд вынес приговор гр. Петрову В.В. и признал виновным в совершении преступления, предусмотренного по ст. 184 ч. 3 п. «В», ст. 227 ч. 3 УК РК – наказание в виде 2 лет лишения свободы, с применением ст. 63 УК РК наказание считать условным с испытательным сроком 3 года.

## Постановление административного суда от 16.07.2010г. АО «Сантехмонтажстрой».

- АО «Сантехмонтажстрой» административным судом г.Алматы признано виновным в совершении правонарушения предусмотренного ст. 129 ч. 1 КоАП РК, а именно в нарушении авторских прав Корпорации «Microsoft» и подвергнуто взысканию в виде штрафа в доход государства.
- Правообладателем был инициирован гражданский иск в специализированный экономический суд г.Алматы, о возмещении компенсации за нарушение авторских прав. Суд полностью удовлетворил гражданский иск, который в итоге был добровольно исполнен ответчиком.