



ПЕРИОДИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ
О ГРАЖДАНСКИХ ПРАВАХ

ГРАЖДАНИН ПРАВО

и



Индекс 79800

✓ «Антипиратский закон»
против свободы Интернета:
кто победит?

✓ Стадии заключения брака

✓ Право ребенка
на проживание в семье

10' 2014

ЖУРНАЛ О ГРАЖДАНСКИХ ПРАВАХ
**ГРАЖДАНИН
ПРАВО**

Издатель:
ООО «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА»
Издается с июля 2000 года
№ 10(141) * октябрь * 2014
Учредитель: ООО «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА»
Издание подготовлено
при участии членов общественного объединения
«Граждане за законность»
Свидетельство о регистрации
ПИ № 77-1326 от 10 декабря 1999 г.



Журнал удостоен знака отличия
«Золотой фонд прессы»

В НОМЕРЕ

ОРАНА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

В.В. Стрельников
«Антипиратский закон» против свободы Интернета:
кто победит? 3

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ СОБСТВЕННОСТИ

Д.Е. Зайков
Наблюдательный совет
автономного учреждения и его решения
в свете главы 9.1 Гражданского кодекса РФ 16
С.А. Слободян
О сроках для принятия наследства в соответствии
с российским гражданским законодательством 27

ТРУДОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

В.И. Власов, О.М. Крапивин
Трансформация принципов материального
стимулирования работников
в процессе рыночных отношений 41

СЕМЕЙНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

Г.А. Трофимова
Стадии заключения брака 55
Е.М. Юдина
Право ребенка на проживание в семье 59

ФИНАНСОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

И.С. Раскотиков
Публичные и частные интересы
в финансовом и налоговом праве 67
О.И. Долгополов
Финансово-правовые средства правового
регулирования возмещения убытков,
причиненных налоговыми органами 75

Генеральный директор
ООО «НОВАЯ
ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА»

КАРПОВИЧ
Владимир
Дмитриевич

Главный редактор
ПОПОВ
Алексей
Александрович

Редакционный совет
В. ГРЕБЕННИКОВ
О. ДУБОВИК
В. КАРПОВИЧ
Н. КЛЁН
П. ЛАХНО
С. МОГИЛЕВСКИЙ
Г. ИВЛИЕВ
Б. ТАНГИЕВ

УГОЛОВНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

Я.Н. Ермолович

Развитие социологического направления
в уголовном праве и его влияние
на формирование современного российского
уголовного законодательства80

ВНИМАНИЕ!

Информацию о журнале «Гражданин и право»
Вы найдете на нашем сайте: <http://www.grajdaninipravo.ru>
e-mail: gip-npk@mail.ru

*Присланные в редакцию материалы не рецензируются и не возвращаются.
Редакция ведет рубрику «Отвечаем на вопросы читателей» по наиболее
актуальным и злободневным темам, не вступая в переписку с читателями.
Точка зрения авторов публикаций не всегда совпадает
с точкой зрения редакции.*

*При использовании опубликованных материалов журнала
«Гражданин и право» ссылка на него обязательна.*

*Полное или частичное воспроизведение, в том числе электронными СМИ,
а также размножение каким-либо способом материалов, опубликованных
в настоящем издании, допускаются только с письменного разрешения
редакции журнала.*

Редакционная коллегия
В. КАРПОВИЧ
А. ПОПОВ
И. ШВАРЦЕР
Б. ТАНГИЕВ

Компьютерная верстка
А. КРАСНОВСКАЯ
Е. КАМЕННАЯ

Художественный
редактор
Е. ГРИБОВ

Младший редактор
Е. ЛЕБСКИХ

Секретарь редакции
И. КЛОЧКОВА

Адрес редакции: 119602, Москва, Мичуринский пр-т,
Олимпийская деревня, д. 16, оф. 3
ООО «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА». Тел./факс: 8 (495) 437-79-49
Подписано в печать 26.09.2014
Формат 70х108¹/₁₆. Офсетная печать. Тираж 500 экз. Заказ №
Отпечатано в ОАО «Можайский полиграфический комбинат».
143200, г. Можайск, ул. Мира, 93.
Сайт: www.oaompk.ru. Тел.: (495) 745-84-28, (49638) 20-68
© «НОВАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА», 2014

«Антипиратский закон» против свободы Интернета: кто победит?

В.В. Стрельников,
кандидат юридических наук (г. Саратов)

1 августа 2013 г. вступил в силу Федеральный закон от 2 июля 2013 г. № 187-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях»¹, в просторечии «антипиратский закон». Нужно сказать, что необходимость борьбы с нарушением авторских и смежных прав в сети Интернет появилась сразу же после распространения Интернета на территории России. Незаконное использование объектов творчества без каких-либо выплат правообладателям и без их согласия наносит ущерб отечественной экономике, создает угрозу развития интернет-предпринимательства и не способствует развитию демократических принципов, заложенных в Конституции РФ. Принятие указанного закона положило начало серьезному упорядочению обращения информации в Интернете, а также поставило преграды недобросовестным владельцам интернет-ресурсов к передаче файлов, на которые они не имеют законных прав.

Обращает на себя комплексный законодательный подход, направленный как на предупреждение распространения «пиратского» контента, так и на защиту лиц, являющихся собственниками (правообладателями) объектов интеллектуальной собственности. Указанный закон вносит изменения сразу в четыре нормативных акта: АПК РФ, ГПК РФ, Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»² (далее — Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ) и ГК РФ. В частности, проведено разграничение вопросов подсудности данной категории дел.

Согласно новой редакции ст. 26 ГПК РФ, которая дополнена частью третьей, Московский городской суд рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела, которые связаны с защитой исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, и по которым им приняты предварительные обеспечительные меры. Статья 140 ГПК РФ дополнена положением, которое предусматривает возложение на ответчика и других лиц обязанности совершить определенные действия, касающиеся предмета спора о нарушении исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет (п. 3.1 ч. 1).

¹ См.: Российская газета. 2013. 10 июля.

² См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3448.

ГПК РФ в новой редакции устанавливает ряд важнейших процессуальных норм, которые определяют порядок подготовки к рассмотрению дел данной категории. Введенная в действие «антипиратским законом» статья 144.1 определяет, что суд по письменному заявлению организации или гражданина вправе принять предварительные меры, направленные на обеспечение защиты исключительных прав на фильмы в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, до предъявления иска. Такое заявление также может быть подано в суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, и подписано квалифицированной электронной подписью в установленном федеральным законом порядке.

Заявление о предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы подается в Московский городской суд. При подаче такого заявления обратившийся представляет в суд документы, подтверждающие факт использования в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, объектов исключительных прав и права заявителя на данные объекты. Непредставление указанных документов в суд является основанием для вынесения определения об отказе в предварительном обеспечении защиты исключительных прав, в котором суд разъясняет право на повторную подачу указанного заявления с выполнением требований настоящей части, а также право на подачу иска в общем порядке.

О предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, суд выносит определение. В нем устанавливается срок, не превы-

шающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя. Указанное определение размещается на официальном сайте Московского городского суда не позднее следующего дня после дня вынесения указанного определения.

В случае принятия судом предварительных обеспечительных мер, предусмотренных настоящей статьей, исковое заявление о защите исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, подается заявителем в указанный суд.

Если заявителем не было подано исковое заявление в срок, установленный определением суда о предварительном обеспечении защиты исключительных прав на фильмы, предварительное обеспечение отменяется тем же судом. Об отмене предварительного обеспечения выносится определение.

Определение об отмене предварительного обеспечения также размещается на официальном сайте Московского городского суда не позднее следующего дня после дня вынесения указанного определения.

Копии определения направляются заявителю, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи, и иным заинтересованным лицам не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

Обращает на себя особое внимание норма ГПК РФ, в соответствии с которой организация или гражданин, права и/или законные интересы которых нарушены принятием мер по предваритель-

ному обеспечению защиты исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, до предъявления иска вправе требовать по своему выбору от заявителя возмещения убытков в порядке, установленном статьей 146 Кодекса, если заявителем в установленный судом срок не было подано исковое заявление по требованию, в связи с которым судом были приняты указанные предварительные обеспечительные меры, или если вступившим в законную силу судебным актом в иске отказано. Подобное законодательное новшество дает возможность защиты прав и законных интересов всех участников спора и создает гарантии возмещения убытков стороной, необоснованно обратившейся в суд.

«Антипиратским законом» часть четвертая ГК РФ дополнена статьей 1253.1, имеющей существенное практическое значение и посвященной особенностям ответственности информационного посредника. Теперь лицо, осуществляющее передачу материала в информационно-телекоммуникационной сети, в том числе в сети Интернет, лицо, предоставляющее возможность размещения материала или информации, необходимой для его получения с использованием информационно-телекоммуникационной сети, лицо, предоставляющее возможность доступа к материалу в этой сети, — информационный посредник — несут ответственность за нарушение интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационной сети на общих основаниях, предусмотренных настоящим Кодексом, при наличии вины с учетом особенностей, установленных пунктами 2 и 3 настоящей статьи.

При этом информационный посредник, осуществляющий передачу мате-

риала в информационно-телекоммуникационной сети, не несет ответственности за нарушение интеллектуальных прав, произошедшее в результате этой передачи, при одновременном соблюдении следующих условий:

- 1) он не является инициатором этой передачи и не определяет получателя указанного материала;
- 2) он не изменяет указанный материал при оказании услуг связи, за исключением изменений, осуществляемых для обеспечения технологического процесса передачи материала;
- 3) он не знал и не должен был знать о том, что использование соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицом, инициировавшим передачу материала, содержащего соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, является неправомерным.

Следует отметить, что в действующей редакции «антипиратский закон» в полном смысле этого слова таковым не является, поскольку регламентирует отношения в области распространения в сети Интернет исключительно фильмов. Поэтому более правильным будет называть его «антивидеопиратским законом». Для справки укажем, что в соответствии со ст. 3 Федерального закона от 22 августа 1996 г. № 126-ФЗ «О государственной поддержке кинематографии Российской Федерации»³ фильм — это аудиовизуальное произведение, созданное в художественной, хроникально-документальной, научно-популярной, учебной, анимационной, телевизионной или иной форме на основе творческого замысла, состоящее из изображения зафиксированных на кинопленке или на иных видах носителей

³ См.: Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 35. Ст. 4136.

и соединенных в тематическое целое последовательно связанных между собой кадров и предназначенное для восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Фильм продолжительностью не менее 52 минут является полнометражным фильмом. Фильм продолжительностью менее 52 минут является короткометражным фильмом. «Антипиратский закон» является важным шагом в борьбе с незаконным распространением пока только фильмов; юридическое оформление дальнейших мероприятий по пресечению противоправной передачи третьим лицам программного обеспечения, в том числе компьютерных игр, а также аудиофайлов входит в дальнейшие планы высших органов законодательной власти. Несмотря на то что соответствующие нормативные акты пока не приняты, можно уже сейчас сделать вывод о том, что последующая борьба с нарушением интеллектуальных прав будет основана на принципах «антипиратского закона».

Вместе с тем основу исследуемого закона составляют дополнения, которые внесены в Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ. Можно даже сказать, что эти новшества являются ключевыми в досудебной защите авторских прав и именно они вызвали огромное количество нареканий со стороны интернет-сообщества.

Указанный нормативный акт дополнен статьей 15.2, в соответствии с которой правообладатель в случае обнаружения в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, фильмов, в том числе кинофильмов, телефильмов, или информации, необходимой для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, которые распространяются без его разрешения или иного законного основания, вправе обратиться в федеральный орган испол-

нительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи, с заявлением о принятии мер по ограничению доступа к информационным ресурсам, распространяющим такие фильмы или информацию, на основании вступившего в силу судебного акта. Форма указанного заявления утверждается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи.

Роскомнадзор на основании вступившего в силу судебного акта в течение трех рабочих дней:

- 1) определяет провайдера хостинга или иное лицо, обеспечивающее размещение в информационно-телекоммуникационной сети, в том числе в сети Интернет, указанного информационного ресурса, обслуживающего владельца сайта в сети Интернет, на котором размещена информация, содержащая фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, без разрешения правообладателя или без иного законного основания;
- 2) направляет провайдеру хостинга или иному указанному в п. 1 настоящей части лицу в электронном виде уведомление на русском и английском языках о нарушении исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, с указанием наименования произведения, его автора, правообладателя, доменного имени и сетевого адреса, позволяющих идентифицировать сайт в сети Интернет, на котором размещена информация, содержащая фильмы,

в том числе кинофильмы, телефильмы, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, без разрешения правообладателя или иного законного основания, а также указателей страниц сайта в сети Интернет, позволяющих идентифицировать такую информацию, и с требованием принять меры по удалению такой информации;

- 3) фиксирует дату и время направления уведомления провайдеру хостинга или иному указанному в п. 1 настоящей части лицу в соответствующей информационной системе.

Таким образом, законодатель наделил Роскомнадзор правом приостановки доступа к интернет-ресурсу, на котором, по мнению правообладателя, размещен видеофайл, на использование которого последний не давал своего согласия. Подобное, по мнению многочисленных интернет-компаний, создаст угрозу предпринимательской деятельности в информационной сфере. Любой злоумышленник (например, нечестный конкурент) может оставить на каком-либо сайте комментарий со ссылкой на объект авторских или смежных прав. Этого достаточно, чтобы ресурс заблокировали в рамках «обеспечительных мер». Наделение Роскомнадзора указанными полномочиями значительно «усилит» позиции этого органа в и без того не отличающейся сбалансированностью системе органов исполнительной власти. Деятельность этой структуры весьма специфична и замыкается на надзоре в области специфических информационных технологий. Подобный законодательный шаг будет способствовать развитию кулуарности и административного усмотрения в решении вопросов о приостановке доступа к информационному ресурсу. Итогом этого является всем известная корруп-

ция. Органом, который в соответствии с законодательством может проверить Роскомнадзор, является прокуратура РФ. Однако прокуроры не обладают специальными познаниями, необходимыми для проверки форм и методов, используемых этим ведомством для выявления нарушителей. Следовательно, прокурорский надзор в этой сфере без соответствующей его модернизации положительных результатов не принесет.

С момента развития мировой киноиндустрии и появления в российском кинопрокате значительного количества отечественных и зарубежных фильмов существенно возрос интерес к их просмотру, и, соответственно, потребовались новые способы доведения видеопродукции до конечного потребителя. Сети кинотеатров показывают исключительно новые фильмы, их демонстрация происходит только в определенное время, в которое не все граждане нашей страны могут успеть его посмотреть. Кроме того, платность просмотра не позволяет привлечь в кино всех желающих ввиду того, что не всем гражданам по карману регулярно ходить в кинотеатр. Телеканалы также не всегда транслируют новинки кинопроката; всем известно, что они радуют телезрителей только под Новый год или День Победы.

Приобретать фильмы на DVD или BLUE-RAY-носителях для обычного гражданина также накладно (к примеру, в специализированных точках распространения мультимедийной продукции цены на BLUE-RAY-диск доходят до 1 тыс. руб.), да и не практично (если фильм на диске понравился гражданину, он может посмотреть его несколько раз, если не понравился — то только один, при этом судьба любого диска всегда одинакова: либо он изнашивается и утилизируется, либо занимает домашнее пространство и хранится где-нибудь на полке в ожидании очередного просмо-

тра самым его владельцем или же его знакомым). Пользоваться услугами организаций, дающих диски в прокат, также могут не все. В сельской местности подобных точек, как правило, нет, в городах их содержание не всегда рентабельно, что, в свою очередь, порождает их стихийное появление и закрытие. Кроме того, Интернет дает возможность получить доступ к фильму, которого нет в наличии в прокате или в магазине. С помощью Интернета можно в любое удобное для пользователя время посмотреть фильм в желаемом качестве, разрешении, приемлемом формате и с нужной звуковой дорожкой. Для этого не требуется идти в прокат или в специальный центр продаж видеодисков.

Сейчас непопулярно цитировать политических деятелей эпохи социализма. Однако позволим себе привести одну уместную к рассматриваемым вопросам фразу, сказанную В.И. Лениным: «Из всех искусств для нас важнейшим является кино»⁴. Также В.И. Ленин отмечал, что искусство должно принадлежать народу⁵. Несмотря на то что многие забыли автора этих слов, их актуальность на сегодняшний день весьма велика. Приведенные фразы следует воспринимать в совокупности с повсеместно провозглашаемой свободой Интернета, который, как известно, был создан для безграничного получения информации, обмена данными между пользователями, которые находятся на разном расстоянии друг от друга. Интернет способен предоставить доступ ко всему, что интересует общество, на различных порталах можно публично высказаться, получить доступ как к текстовым, так и к аудио— и видеофайлам. Гласность, свобода слова, установленные Конституцией РФ, и свобода Интернета

в нынешнем общественном понимании — это единое целое. Поэтому любое ограничение распространения информации в Интернете воспринималось, воспринимается и будет восприниматься в России очень болезненно. К сожалению, эти аспекты в «антипиратском законе» не были полностью учтены.

Также в анализируемом законодательном акте остались нерегламентированными многие вопросы распространения фильмов. Как уже отмечалось, Роскомнадзор вправе блокировать доступ к ресурсу, на котором размещен «пиратский» контент. Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ оперирует такими понятиями, как «владелец сайта в сети Интернет; (лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети Интернет, в том числе порядок размещения информации на таком сайте) и «провайдер хостинга» (лицо, оказывающее услуги по предоставлению вычислительной мощности для размещения информации в информационной системе, постоянно подключенной к сети Интернет). Как видим, обычных (интернет-пользователей, которые могут нелегально распространять filmy, законодатель не рассматривает.

Не секрет, что интернет-технологии развиваются в десятки раз быстрее, чем отечественное законодательство. Сегодня приходится констатировать повсеместное распространение так называемых торрент-файлов. Причиной стала экономическая нецелесообразность размещать значительное количество фильмов на интернет-сайтах, поскольку видеофайлы — большие по объему, а за хостинг нужно платить. При этом хостинг дорожает прямо пропорционально размещенному на интернет-сайте количеству фильмов.

⁴ Болтянский Г.М. Ленин и кино. М., 1925. С. 19.

⁵ См.: Цеткин К. Воспоминания о Ленине. М., 1976. С. 15.

Специалисты IT-индустрии придумали способ, который способствует скорейшему обмену различными файлами, — пиринговый (P2P) сетевой протокол для кооперативного обмена (торрент). Им является объединение компьютеров пользователей сети таким образом, чтобы они могли скачивать друг у друга те файлы, которые разрешены для совместного доступа. Для этой цели используются специальные программы (торрент-клиенты) и серверы, на которых выкладываются ссылки на доступные для скачивания файлы (торрент-трекеры). Сами файлы хранятся и раздаются только с компьютеров пользователей. Отдельных серверов для их хранения не существует. Процесс обмена файлами организован следующим образом:

1. Пользователь создает так называемую раздачу — т.е. открывает доступ к файлу (каталогу), имеющемуся у него в компьютере, и дает об этом объявление на торрент-трекере, закачивает туда небольшой файл с описанием раздачи и расширением *.torrent. С этого момента, пока он находится в сети и запущена программа торрент-клиента, пользователь становится «сидом» (раздающим).

2. Пользователь, который желает получить этот файл, скачивает с торрент-трекера маленький конфигурационный файл с расширением *.torrent, открывает его в торрент-клиенте и начинает скачивать нужный файл у сида. С этого момента он становится «пиром». Одновременно закачиваемый файл становится доступен для скачивания другим пользователям сети, т.е. пир одновременно становится сидом.

3. Следующий пользователь, желающий закачать этот файл, скачивает *.torrent, запускает его, но теперь его клиент выбирает, откуда ему быстрее качать нужный файл — то ли от первого

раздающего, то ли от второго, который уже скачал нужную часть файла⁶.

Сегодня выход в Интернет доступен практически каждому. Использовать указанный алгоритм может любой интернет-пользователь, при этом возможны одновременное скачивание и раздача фильмов как пользователями, не нарушающими законодательство, так и лицами, сознательно не считающимися с чьими-либо авторскими правами.

Подчеркнем, что «антипиратский закон», а также иные действующие ныне в России правовые нормы и государственные органы не в состоянии каким-либо образом ограничить торрент-раздачу «пиратских» фильмов. Несмотря на то что этот простой в использовании принцип файлообмена уже длительное время применяется на практике огромным числом граждан и способен нанести правообладателям значительные ущербы, нормативной регламентации он до настоящего времени не получил.

Свободу Интернета каждый воспринимает по-своему. Вступление в силу «антипиратского закона» может привести к всплеску сознательного распространения нелегального видеоконтента с помощью торрентов в больших масштабах. Указанные в законе ограничения распространяются только на владельцев сайтов и организации, предоставляющие хостинг-пространство, и неприменимы к индивидуальным пользователям. Если же распространить действие этого закона на последних, то тогда нужно возложить на Роскомнадзор обязанность проверки каждого компьютера в России и предоставить ему необходимое право бесппятственного доступа в любое жилое помещение. Конституция РФ и иные нормативные акты не предусматривают подобных оснований для нарушения неприкосновенности жилища.

⁶ Принцип работы взят с ресурса www.kob.su/content/chto-takoe-torrent-faily-i-kak-ikh-skachivat