



юридическая компания  
КАТКОВ И  
ПАРТНЕРЫ

# КАТКОВ И ПАРТНЕРЫ

**Защита интеллектуальной собственности в медиа-бизнесе.  
Судебная практика и законодательные перспективы.  
Особенности защиты ИС в сети «Интернет».**

**Павел КАТКОВ**  
старший партнёр  
«КАТКОВ и партнеры»  
30/05/17

# Судебная практика:

позитивные решения.

- Решение Арбитражного суда Краснодарского края от **14 февраля 2017 года** по делу № А32-27799/2011.
- **Суд взыскал 67 млн руб. в пользу правообладателя** товарного знака (конфеты «Коровка»).
- Стороны боролись с 2011 года, дело рассматривалось в СИП и было отправлено на пересмотр.
- Выдержка из решения суда: *статья 1515 ГК РФ не устанавливает усмотрения суда на снижение размера компенсации, рассчитанной истцом исходя из двойной стоимости контрафактного товара. Статья же 1252 ГК РФ в редакции, действовавшей в период правонарушения, также не содержала положений о возможности снижения размера компенсации, рассчитанной названным способом. Право суда снижать размер компенсации по сравнению с заявленной суммой установлено только для компенсации, рассчитанной на основании подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 ГК РФ. (стр.4 Решения).*

# Судебная практика:

негативные решения.

- Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 13.12.2016 № 28-П по делу о проверке конституционности подпункта 1 статьи 1301, подпункта 1 статьи 1311 и подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации.
- Выдержка из Постановления: *На рассмотрении Арбитражного суда Алтайского края находится также гражданское дело по объединенным в одно производство искам ЗАО "Аэроплан" (в лице представителя по доверенности - некоммерческого партнерства "Красноярск против пиратства") к девяти индивидуальным предпринимателям о взыскании компенсации (в размере от 49 980 рублей до 60 000 рублей с каждого) за незаконное использование товарных знаков, обладателем исключительных прав на которые оно является. Как утверждает истец, этими товарными знаками, воспроизводящими персонажей и символы мультсериала «Фиксики» были маркированы DVD-диск, наборы игрушек и рюкзаки» (п.1.2. Постановления КС РФ).*

# Судебная практика:

## негативные решения (2).

- ❑ КС РФ постановил **признать положения** подпункта 1 статьи 1301, подпункта 1 статьи 1311 и подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 **ГК РФ не соответствующими Конституции**, в той мере, в какой в системной связи с пунктом 3 статьи 1252 данного Кодекса и другими его положениями они не позволяют суду при определении размера компенсации, подлежащей выплате правообладателю в случае нарушения индивидуальным предпринимателем при осуществлении им предпринимательской деятельности одним действием прав на несколько объектов интеллектуальной собственности, определить с учетом фактических обстоятельств конкретного дела общий **размер компенсации ниже минимального предела**, установленного данными законоположениями, **если**
  - **(i) размер подлежащей выплате компенсации**, исчисленной по установленным данными законоположениями правилам с учетом возможности ее снижения, **многократно превышает размер причиненных правообладателю убытков** (при том что эти убытки поддаются исчислению с разумной степенью достоверности, а их превышение должно быть доказано ответчиком) и если при этом обстоятельства конкретного дела свидетельствуют, в частности, о том, что
  - **(ii) правонарушение совершено** индивидуальным предпринимателем **впервые** и что использование объектов интеллектуальной собственности, права на которые принадлежат другим лицам, с нарушением этих прав
  - **(iii) не являлось существенной частью его предпринимательской деятельности** и **(iv) не носило грубый характер** (п.2 Постановления).

# Законодательные перспективы: законопроект Минкультуры России.

- ❑ **Проект ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА «О ВНЕСЕНИИ ИЗМЕНЕНИЯ В СТАТЬЮ 1252 ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ» (вносится Правительством Российской Федерации):**
- ❑ Внести в пункт 3 статьи 1252 Гражданского кодекса Российской Федерации (Собрание законодательства Российской Федерации, 2006, № 52, ст. 5496; 2014, № 11, ст. 1100) изменение, дополнив его новыми абзацами следующего содержания:

«Если одним действием индивидуального предпринимателя в процессе осуществления им предпринимательской деятельности нарушены права на несколько результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, принадлежащих одному правообладателю, общий **размер компенсации может быть снижен судом ниже пределов, установленных настоящим Кодексом при одновременном** наличии следующих обстоятельств:

- 1) использование результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации с нарушением прав правообладателей не являлось существенной частью предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя, не носило грубый характер и совершено им впервые;
- 2) размер подлежащей выплате компенсации с учетом возможности ее снижения на основании абзаца 3 настоящего пункта многократно превышает размер причиненных правообладателю убытков.».

<http://katkovpartners.ru/sudam-razreshat-snizhat-razmer-kompensacii-pravoobladatelyam-kommentarij-alekseya-katkova-katkov-i-partnyory/>

# Законодательные перспективы:

в Думу внесён третий антипиратский пакет.

- ❑ **21 февраля 2017 года Правительство Российской Федерации внесло в Государственную Думу третий антипиратский пакет (проект закона № 107145-7 «О внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ»).**

[http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/\(Spravka\)?OpenAgent&RN=107145-7](http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/(Spravka)?OpenAgent&RN=107145-7)

# Антипиратский закон №187-ФЗ: процедура.

1. **Правообладатель** обращается в Мосгорсуд.
2. **Мосгорсуд** принимает предварительные обеспечительные меры (1 рабочий день).
3. **Роскомнадзор** в течение 3-х рабочих дней направляет уведомление провайдеру хостинга.
4. **Провайдер хостинга** в течение 1 рабочего дня уведомляет владельца ресурса.
5. **Владелец ресурса** в течение 1 рабочего дня принимает меры.

# Антипиратский закон №187-ФЗ:

процедура (2): роль информационных посредников.

1. В случае непринятия мер владельцем ресурса **провайдер хостинга** принимает меры в течение 3-х дней с момента получения им уведомления Роскомнадзора, т.е. в течение 1 рабочего дня после направления уведомления владельцу ресурса.
2. В случае непринятия мер провайдером хостинга / владельцем ресурса, **Роскомнадзор** направляет данные по системе взаимодействия оператору связи.
3. **Оператор связи** в течение 1 суток принимает меры.



# Закон №364-ФЗ:

обязанность оператора связи полностью заблокировать информационный ресурс.

«В течение суток с момента получения по системе взаимодействия сведений об информационном ресурсе, содержащем объекты авторских и (или) смежных прав (кроме фотографических произведений и произведений, полученных способами, аналогичными фотографии), распространяемые в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети «Интернет», или информацию, необходимую для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, которые используются без разрешения правообладателя или иного законного основания, оператор связи, оказывающий услуги по предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», обязан ограничить доступ к незаконно размещенной информации в соответствии с вступившим в законную силу судебным актом. **В случае отсутствия у оператора связи технической возможности ограничить доступ к незаконно размещенной информации оператор связи обязан ограничить доступ к такому информационному ресурсу.»** (часть 7 ст.15.2 Закона «Об информации...»).

# Закон №364-ФЗ:

вечная блокировка.

«**В случае рассмотрения** Московским городским судом дела, производство по которому было возбуждено по иску истца **после вступления** в законную силу решения, вынесенного **этим же судом** в пользу **этого же истца** по **другому делу** о защите авторских и (или) смежных прав в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети «Интернет», **Московский городской суд также разрешает вопрос о постоянном ограничении доступа к сайту** в сети «Интернет», на котором **неоднократно и неправомерно** размещалась информация, содержащая объекты авторских и (или) смежных прав, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет».» (ч.3 ст.26 ГПК РФ).

# Закон №364-ФЗ: внесудебные меры (русский DMCA).

*Закон «Об информации...», статья 15.7. Внесудебные меры по прекращению нарушения авторских и (или) смежных прав в информационно-Телекоммуникационных сетях, в том числе в сети «Интернет», принимаемые по заявлению правообладателя:*

- **правообладатель или уполномоченное им лицо** вправе направить заявление в письменной или **электронной форме** (ч.1 ст.15.7);
- заявление должно содержать указание на **доменное имя и (или) сетевой адрес** сайта (п.3 ч.1 ст.15.7);
- сайт может уточнить информацию **однократно и только в пределах 24 часов** (ч.4 ст.15.7), у правообладателя 24 часа на предоставления уточнённых сведений (ч.5 ст.15.7);
- **сайт в течение 24 часов удаляет информацию** (ч.6 ст.15.7);
- контрзаявление: при наличии у сайта доказательств правомерности, он вправе возразить (ч.7 ст.15.7);
- заявление может быть подано как правообладателем, так и **исключительным лицензиатом** (ч.8 ст.15.7).

# ЭВОЛЮЦИЯ антипиратского закона.

1. **2013 год, первый** антипиратский пакет (появляется сам закон, ст.1253.1 ГК РФ об ответственности инфопосредников, закон распространяется только на «фильмы»).
2. **2015 год, второй** антипиратский пакет (действие закона расширяется до «авторских и смежных прав» кроме «фотографий...», появляется досудебный механизм («русский DMCA») и мера о «вечной блокировке»).
3. **2017 год (настоящее время), третий** антипиратский пакет (оперативная блокировка «зеркал» посредством судебного приказа, ограничение поиска пиратских сайтов поисковиками).

# 3-й АПП: определение «зеркала».

## Статья 1.

Внести в Федеральный закон от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» следующие изменения:

1) Дополнить статью 2 пунктом 13.1) следующего содержания:

"131) **производный сайт в сети "Интернет"** - сайт в сети "Интернет", производный от сайта в сети "Интернет", имеющий (i) **сходное с ним до степени смешения** наименование и (или) отображение, (ii) **созданный в результате перемещения**, полного или частичного копирования информации сайта в сети "Интернет", их автоматической синхронизации, перевода такой информации с одного языка на другой язык и (или) (iii) **предоставляющий пользователям возможности доступа** к услугам и информации, предоставляемым на сайте в сети "Интернет", в том числе посредством перенаправления пользователя на сайт в сети "Интернет" и (или) к содержащейся на нем информации.";

# 3-й АПП: обязанности поисковика.

2) дополнить статью 10.3\* частью 9 следующего содержания:

«9. **Оператор поисковой системы** обязан **в течение 3 суток** с момента получения по системе взаимодействия требования федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи, **прекратить выдачу сведений** об указателях страниц сайта в сети "Интернет", доступ к которому ограничен в порядке, предусмотренном статьей 15.6 настоящего Федерального закона.»;

\*здесь и далее – Закона об информации №149-ФЗ.

# 3-й АПП: ст.15.6 Закона об информации.

3) статью 15.6 изложить в следующей редакции (основные новеллы):

«1. В течение суток с момента поступления по системе взаимодействия в адрес федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи, вступившего в законную силу соответствующего **решения** Московского городского суда или **приказа** об ограничении доступа к **производному сайту** в сети "Интернет", выданного Московским городским судом, указанный орган направляет требование по системе взаимодействия:

операторам связи для принятия мер по постоянному ограничению доступа к сайту в сети "Интернет", на котором неоднократно и неправомерно размещалась информация, содержащая объекты авторских и (или) смежных прав, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет", или производному сайту в сети "Интернет";

**операторам поисковых систем** для прекращения выдачи сведений об указателях страниц сайта в сети "Интернет", доступ к которому ограничен в порядке, предусмотренном настоящей статьей.».

# 3-й АПП: ст.15.6 Закона об информации (2).

3) статью 15.6 изложить в следующей редакции (основные новеллы):

«1. В течение суток с момента поступления по системе взаимодействия в адрес федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связи, вступившего в законную силу соответствующего **решения** Московского городского суда или **приказа** об ограничении доступа к **производному сайту** в сети "Интернет", выданного Московским городским судом, указанный орган направляет требование по системе взаимодействия:

операторам связи для принятия мер по постоянному ограничению доступа к сайту в сети "Интернет", на котором неоднократно и неправомерно размещалась информация, содержащая объекты авторских и (или) смежных прав, или информация, необходимая для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет", или производному сайту в сети "Интернет";

**операторам поисковых систем** для прекращения выдачи сведений об указателях страниц сайта в сети "Интернет", доступ к которому ограничен в порядке, предусмотренном настоящей статьей.».

NB. (1) См.также пункты 2-4 проектируемой статьи (порядок извещения сайта, оператора связи, поисковика, порядок действий указанных субъектов). (2) Проектируемая статья требует доработки («выпала» вечная блокировка как таковая).



# 3-й АПП: судебный приказ.

## Статья 2.

Внести в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации следующие изменения:

...

дополнить статьей 122.1 следующего содержания:

«1. На основании вступившего в законную силу решения Московского городского суда о постоянном ограничении доступа к сайту в сети "Интернет" **судьей может быть выдан судебный приказ об ограничении доступа к производному сайту в сети "Интернет"**.

2. Судебный приказ об ограничении доступа к производному сайту в сети "Интернет" выдается, **если правообладателем**, по заявлению которого принято решение Московского городского суда о постоянном ограничении доступа к сайту в сети "Интернет", **подано заявление** об ограничении доступа к производному сайту в сети "Интернет".(извлечение).

## 3-й АПП: судебный приказ (2).

«...3. При подаче заявления о вынесении судебного приказа об ограничении доступа к производному сайту в сети "Интернет" **заявитель представляет в суд (i) реквизиты решения Московского городского суда** о постоянном ограничении доступа к сайту в сети "Интернет", а также **(ii) заключение федерального органа исполнительной власти**, осуществляющего функции по нормативно-правовому регулированию в сфере массовых коммуникаций и средств массовой информации, о признании сайта в сети "Интернет" производным сайтом от сайта в сети "Интернет", доступ к которому ограничен на основании решения Московского городского суда.» (извлечение).

# Чего не хватает в 3-м АПП?

Товарных знаков.

- ❑ В настоящий момент антипиратский закон не распространяется на товарные знаки. В законе содержится формулировка **«авторские и смежные права»**, а не **«средства индивидуализации»**, к которым относится товарный знак.
- ❑ Необходимо по тексту соответствующих НПА слова **«объектов авторских и (или) смежных прав** (кроме фотографических произведений и произведений, полученных способами, аналогичными фотографии), распространяемых в таких сетях» заменить словами **«результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации»**.

# Решение 1: антипиратский закон (дополнить 3-й пакет).

- В настоящий момент органы власти РФ и ведущие правообладатели **ведут работу над поправками в действующее законодательство**, направленными на блокировку «зеркал» пиратских сайтов.
- Данный пакет может быть дополнен **расширением предметной области антипиратского закона №187-ФЗ** в части состава объектов путём включения в него средств индивидуализации (проектируемая формулировка: «результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации»).

# Решение 2: развитие практики.

- В феврале 2016 года **антипиратский закон впервые применили к дизайну**: Роскомнадзор заблокировал сайт-клон производителя авиадвигателей «Климов», входящего в состав госкорпорации «Ростех».
- Т.е., антипиратский закон не распространяется на товарные знаки, **альтернатива** для визуальных ТЗ – иск о защите прав на дизайн, как объект авторских прав.

<http://katkovpartners.ru/pervyj-sluchaj-kogda-antipiratskij-zakon-primenili-k-dizajnu-sajta/>

# Выводы и рекомендации.

1. Практика «качается»: с одной стороны многомиллионные взыскания, с другой **понижение минимального** размера на уровне высшей судебной инстанции, КС РФ.
2. **Необходимо** участвовать в законотворческой работе по Постановлению КС РФ, иначе его примут без Вас.
3. **Необходимо** участвовать в работе над третьим антипиратским пакетом (первый и второй уже приняли без товарных знаков).
4. Это – задача отраслевых ассоциаций и игроков-лидеров.

# Спасибо за внимание!



**Павел Катков**

+7 (985) 765-34-22

+7 (495) 642-37-27

[p.katkov@katkovpartners.ru](mailto:p.katkov@katkovpartners.ru)



**Алексей Катков**

+7 (985) 433-27-93

+7 (495) 642-37-27

[a.katkov@katkovpartners.ru](mailto:a.katkov@katkovpartners.ru)