

ОСОБЕННОСТИ СОБИРАНИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ДЕЛАМ О ПРЕСТУПНЫХ НАРУШЕНИЯХ АВТОРСКИХ ПРАВ В СФЕРЕ ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ

В статье рассмотрены особенности собирания доказательств по делам о преступных нарушениях авторских прав в сфере программного обеспечения с учетом современного состояния технических средств реплицирования. Даны основные классификации источников размещения копий программного обеспечения.

Нарушения авторских прав в сфере программного обеспечения могут быть выражены разными способами. Основываясь на материальной природе программных продуктов, в процессе доказывания преступных нарушений рассматриваемой категории следователь, дознаватель должны планировать проведение следственных действий таким образом, чтобы «виртуальные доказательства» обрели материальную форму, избегая при этом следственных ошибок [1]. В связи с этим небезынтересно, что 63,1% проанкетированных нами следователей указали, что испытывают затруднения при выявлении следов в виртуальной форме.

Результаты интервьюирования более 140 следователей показали, что при осмотре места происшествия и обыске наибольшее затруднение вызывает обращение с контрафактными копиями на оптических дисках (53,3%) и компьютерной техникой (34,7%). В связи с этим приобретают большое значение знания о способах и средствах формирования и сохранения информации, составляющей суть программного обеспечения.

Основными источниками накопления и хранения программного обеспечения являются:

- оптические накопители;
- магнитные накопители;
- флэш-накопители.

Оптические накопители (компакт-диски, DVD-диски). С позиции технологии нанесения на них информации можно выделить следующие виды:

- промышленные;
- записываемые однократные;
- записываемые многократные.

В свою очередь, записываемые компакт-диски, как однократные, так и многократные

(перезаписываемые), могут быть с возможностью дописывания и без возможности дописывания.

Промышленные компакт-диски – наиболее распространенная категория вещественных доказательств. Несмотря на их распространенность, требуют осторожного обращения. Так, информация, содержащаяся на оптическом диске, может быть недоступна при механических повреждениях (трещины, царапины, отверстия), при химических воздействиях (кислоты, красители и пр.) и температурных воздействиях (повышение температуры, прямое попадание солнечных лучей).

При промышленном производстве копия оптического накопителя имеет весьма высокие технические показатели. При наличии оптического накопителя можно предполагать существование контрафактной партии программного обеспечения, созданной путем допечатки копий сверх оговоренного количества для последующей реализации. При этом основная работа состоит в тщательном изучении документации завода, на котором производилась допечатка. Следует выяснить, какое количество копий указано в договоре, сколько сырья было приобретено для данных целей, норму расхода. Персонал, обслуживающий репликационные станки, следует допросить в качестве свидетелей на предмет: как осуществлялась репликация, одной партией или несколькими, какой разрыв между ними. Идентификация такого станка сложности не представляет, достаточно для этого назначить программно-техническую экспертизу.

Если в качестве контрафактной копии выступает промышленный оптический накопитель, не являющийся полной копией оригинала, в этом случае можно говорить о та-

ком преступном способе, как эмиссия контрафактной партии. При наличии преступных намерений может быть полностью скопировано содержание оригинального компакт-диска либо создан сборник программ разных производителей. Такие копии тоже могут выпускаться на промышленных репликационных станках. При этом возможен выпуск как на лицензированном предприятии, в случае вступления руководства в преступный сговор с организаторами, так и на «подпольном» репликационном оборудовании. Идентификация станка при этом может быть затруднена. В этом случае, помимо назначения программно-технической экспертизы, необходимо назначить еще и трасологическую.

Магнитные накопители (накопитель на жестких магнитных дисках (далее – НЖМД); накопитель на мягких магнитных дисках (далее – НММД)).

Существуют и другие виды магнитных накопителей, однако они большого распространения при нарушении авторских прав в сфере программного обеспечения не получили и рассматриваться нами не будут.

НЖМД по своей технической реализации представляется в виде электрического устройства, имеющего постоянное питание. В соответствии со ст. 1270 ГК РФ исключительным авторским правом считается воспроизведение произведения, а именно изготовление одного или более экземпляров программы или ее части в любой материальной форме, а также запись произведения в память ЭВМ. В данном случае памятью ЭВМ следует признать НЖМД.

Некоторые сотрудники правоохранительных органов пытаются самостоятельно демонтировать НЖМД с компьютеров в целях изъятия материальной копии программного обеспечения. Их действия вполне соответствуют закону, а именно ст. 1302 ГК РФ, где предписывается осуществлять арест экземпляров программ, в результате оборота которых нарушается законодательство об авторском праве.

Так, при расследовании по уголовному делу о нарушении авторских прав фирмы «1С» ООО «НТЦ Процессор» сотрудниками оперативно-розыскного подразделения в

ходе оперативно-розыскных мероприятий было изъято два накопителя на жестких магнитных дисках, которые были приобщены к материалам уголовного дела в качестве вещественных доказательств [2]. Впоследствии, при расследовании по уголовному делу, транспортировка НЖМД к месту проведения экспертизы осуществлялась сотрудниками оперативно-розыскных подразделений.

С учетом ранее приведенной статистики мы считаем, что демонтаж деталей компьютера обязательно должен проводиться в присутствии специалиста либо самим специалистом, поскольку:

– при демонтаже и транспортировке можно причинить механическое повреждение НЖМД, что может повлечь уничтожение данных или собственно вещественных доказательств;

– НЖМД является частью персонального компьютера, на котором достигнута оптимальная работоспособность, при подключении к другому персональному компьютеру исследование НЖМД может быть затруднено или вообще невозможно;

– при производстве экспертизы некомпьютеризованным экспертом непреднамеренно может быть потеряна либо искажена информация, содержащаяся на НЖМД;

– при исследовании НЖМД на другом персональном компьютере интересующая программа может быть заблокирована техническими средствами защиты, используемыми правообладателями;

– при демонтаже и транспортировке могут быть утеряны доказательства, полученные в результате дактилоскопической или трасологической экспертизы.

Например, некоторые программы, в соответствии со ст. 1299 ГК РФ могут иметь технические средства защиты авторского права, к которым приравниваются любые технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к программному обеспечению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, не разрешенных автором в отношении своих произведений.

На основании изложенного отметим, что изъятие процессорного блока с записанной

в память программой будет тактически правильным, в отличие от демонтажа НЖМД.

При изъятии большого количества процессорных блоков лицу, производящему следственное действие либо оперативное мероприятие, необходимо заблаговременно позаботиться о материалах для упаковывания и опечатывания; также продумать, каким способом будет осуществляться транспортировка изъятых процессорных блоков; кроме того, для обеспечения оперативности изъятия процессорных блоков на тактическую операцию дополнительно пригласить оперативных работников из расчета 1-2 компьютера на одного.

Накопитель на мягком магнитном диске – это мобильный источник накопления данных с возможностью многократной перезаписи. С каждым годом потребность в НММД уменьшается, что связано в первую очередь с небольшим объемом хранения данных. Так, на НММД данных помещается в 500 раз меньше, чем на компакт-диске и тем более на НЖМД. К тому же надежность хранения сведений на НММД считается самой низкой. Однако, некогда получив широкое распространение, такой вид накопителя стал сегодня массовым. На НММД может поместиться небольшая программа либо ее часть.

В связи с этим необходимо иметь в виду, что информация, находящаяся на НММД, может быть легко утеряна, а восстановить ее крайне трудно либо вообще невозможно. Как источник накопления данных НММД чувствителен к магнитным волнам, соответственно, если следователь положит дискету рядом с мощным электромагнитным источником (микроволновая печь, монитор компьютера), информация будет утеряна. Даже небольшие механические усилия также опасны для НММД.

Сотрудникам оперативно-розыскных подразделений следует обращать внимание на указанные обстоятельства и по возможности не использовать НММД при производстве ОРМ.

Флэш-накопители – такие источники накопления, которые при своей компактности могут хранить большие объемы данных, при этом для них не требуется постоянного пи-

тания. Флэш-накопители могут использоваться при работе как с персональным компьютером, так и с иными цифровыми программно зависимыми устройствами. Широкое распространение такие источники хранения информации получили на рубеже XX и XXI вв., предвещая, по нашим прогнозам, скорое вымещение НММД.

С позиции пользователя, флэш-накопители компактны, мобильны, обладают высокой надежностью. Однако подобные преимущества могут применяться и в «пиратских» целях. Так, пункт «г» ч. 3 ст. 146 УК РФ устанавливает ответственность за нарушения авторских прав лицом с использованием своего служебного положения. Заинтересованному работнику для копирования программы или другой информации необходимо несколько минут, при этом не потребуются специальных устройств. Для копирования информации достаточно подключиться к USB-порту [3], которым оборудован практически любой современный компьютер. Причем наметилась следующая тенденция: современные цифровые устройства практически сплошным образом комплектуются указанными портами (автомагнитолы, музыкальные плееры).

Кроме того, уникальные характеристики флэш-накопителей раскрывают возможности для совершения компьютерных преступлений.

Флэш-накопители имеют малые размеры, что позволяет их легко прятать. В связи с этим следует особое внимание уделять поиску таких накопителей при осмотре места происшествия и тем более при личном обыске подозреваемого, обвиняемого.

По своему техническому исполнению флэш-накопители в достаточной степени защищены от механических воздействий. Опасным для такого рода накопителей является неправильное подключение к компьютеру или иному цифровому устройству, при этом флэш-память может выйти из строя без возможности восстановления.

Рассмотрев особенности собирания доказательств по делам о преступных нарушениях авторских прав в сфере программного обеспечения, отмечаем следующее:

1. Поиск и анализ доказательств по делам о нарушении авторских прав в сфере программного обеспечения необходимо проводить с неизменным учетом особенностей источников накопления и хранения информации

2. Объекты, содержащие признаки контрафактности программного обеспечения, обладают высокой чувствительностью к механическим, физическим и химическим воздействиям.

3. В зависимости от способа воспроизведения программного обеспечения выделяются три

вида носителей информации: оптические (магнитооптические), магнитные (электромагнитные), флэши-накопители (электронные).

4. Оптические носители предлагается разделить на три группы по способу записи: промышленные; записываемые однократные; записываемые многократные.

5. Определив, к какой группе относятся вещественные доказательства, можно установить ряд сведений, касающихся способа совершения преступления, а также иных элементов криминалистической характеристики.

Список использованной литературы:

1. Подробнее см.: Воронин С.Э. Проблемно-поисковые следственные ситуации и установление истины в уголовном судопроизводстве. – Барнаул, 2000. – С. 51.
2. См.: Архив прокуратуры Советского административного округа г. Омска за 2003 г. – Уголовное дело № 802254.
3. USB (от англ. *Universal Serial Bus*) – универсальная последовательная шина.