УДК 620.2

Богданов Ю.В.[1]
Сорокина О.В.[2]

ТАМОЖЕННЫЕ АСПЕКТЫ БОРЬБЫ С КОНТРАФАКТНЫМИ ТОВАРАМИ

Аннотация. В статье рассматриваются понятие контрафактной продукции, проблемы, возникающие в ходе борьбы с контрафактными товарами. Приводится опыт зарубежных стран. Определены направления проведения таможенной экспертизы объектов интеллектуальной собственности. Показаны особенности декларирования товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности. Рассмотрена роль таможенных органов в пресечении перемещения контрафактной продукции через таможенную границу ЕАЭС. Приведена таможенная статистика в сфере защиты прав интеллектуальной собственности и выявления контрафактной продукции. Сформулированы критерии обнаружения таможенными органами товаров, имеющих характерные признаки контрафакта. Предложен комплексный подход в вопросах борьбы с контрафактной продукцией, выявления и предотвращения ввоза и вывоза контрафактной продукции.

Ключевые слова: контрафактная продукция, декларирование, таможенная экспертиза, таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности.

Bogdanov J.
Sorokina O.

CUSTOMS ASPECTS OF THE FIGHT AGAINST COUNTERFEIT GOODS

Abstract. The article discusses the concept of counterfeit products, the problems encountered in the fight against counterfeit goods. The experience of foreign countries is given. Directions for conducting customs examination of intellectual property are determined. The features of declaring goods containing intellectual property are shown. The role of customs authorities in preventing the movement of counterfeit products across the customs border of the EAEU is examined. The customs statistics in the field of protection of intellectual property rights and the detection of counterfeit products are presented. Criteria are formulated for the detection by customs authorities of goods that have characteristic signs of counterfeit goods. An integrated approach is proposed in the fight against counterfeit products, the identification and prevention of the import and export of counterfeit products.

Keywords: counterfeit products, declaration, customs examination, customs register of intellectual property.

Контрафакция (лат. contrafactio – подделка) – это производство и реализации отдельными фирмами товаров, сходных с товарами известных фирм-производителей путем незаконного использования этими фирмами известных на рынке товарных фирменных знаков с целью получения финансовой выгоды.

Основополагающим документом в облас-

[1] *Богданов Юрий Васильевич,* кандидат технических наук, доцент, заведующий кафедрой таможенного дела АНО ВО МГЭУ Северо-Кавказский институт (филиал), e-mail: jbogdanow@rambler.ru
Yuri Bogdanov, Candidate of Technical Sciences, Associate Professor, Head of the Department of Customs, ANO VO MGEU North Caucasus Institute (branch), e-mail: jbogdanow@rambler.ru
[2] *Сорокина Оксана Владимировна,* кандидат экономических наук, доцент кафедры экономики и финансового права ФГБУ ВО РАНХиГС Северо-Кавказский институт (филиал), e-mail: oksana_vs@inbox.ru
Oksana Sorokina, Candidate of Economic Sciences, Associate Professor of the Department of Economics and Financial Law of the Federal State Budgetary Institution of Higher Education RANEPA North Caucasus Institute (branch), e-mail: oksana_vs@inbox.ru

ти регулирования объектов интеллектуальной собственности в Российской Федерации является Гражданский кодекс РФ (ГК РФ).

В п. 1 ст. 1515 ГК РФ дано следующее понятие контрафактной продукции: «Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными» [1]. Кроме того, в ст. 1252 ГК РФ указано, 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 [1]. С принятием четвертой части ГК РФ в качестве контрафактных признаются материальные носители, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, которые приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство (пункт 4 статьи 1252 ГК РФ). Кроме того, контрафактными являются товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение (пункт 1 статьи 1515 ГК РФ) [1].

В настоящее время наблюдается устойчивая тенденция роста количества правонарушений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с производством и распространением контрафактной продукции. Проблема контрафакта приобрела глобальные масштабы и угрожает экономической безопасности государств.

Согласно данным Всемирной организации таможенных служб 7 e-mail 9% всей мировой торговли составляет пиратская и контрафактная продукция. В 2018 году в Европейском Союзе доля контрафакта возросла с 6% до 8%. Убытки от контрафакта по странам составили: Франция – 6,8 млрд евро, Великобритания – 9,2 млрд евро, Германия – 8,3 млрд евро [5].

Несмотря на предпринимаемые усилия по борьбе с контрафактной продукцией, на российском рынке наблюдается стабильная тенденция роста количества правонарушений. На российском рынке доля подделок, варьируемых в зависимости от товарных категорий, составляет 25–40%. Контрафактная продукция выпускается в России, а также импортируется из зарубежья. Большая часть всей контрафактной продукции в мире, по данным экспертов Организации экономического сотрудничества и развития, производится в Китае – 63,2% от всех подделок в мире. Среди других лидеров по производству поддельных товаров такие страны, как Турция (3,3%), Сингапур (1,9%), Таиланд (1,6%) и Индия (1,2%).

Свыше 90% контрафакта прибывает из Китая, Таиланда, Малайзии, стран Юго-Восточной Азии. Значительное количество контрафактной продукции поступает в Россию с территории Китая, протяженность границы с которым составляет 4209,3 км.

По содержанию средств индивидуализации, к которым относятся товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, наименования мест происхождения товаров, контрафактную продукцию подразделяют на:

– товары-двойники (тождественные товары) – аналоги, имеющие абсолютное сходство с оригиналом, которые ассоциируются с товарами правообладателя и производятся для введения в заблуждение потребителя;

– товары-имитаторы — имеют частичное сходство, так называемое «до степени смешения», целью производства которых является создание у потребителя ассоциации с продукцией правообладателя. Сходство может быть различных видов: сходство дизайна – упаковка, цвет, форма и т. п.; сходство наименования – в названии заменяются один или несколько символов (например, туалетная вода ENZO вместо KENZO), объединения частей нескольких наименований в одно (например, Ninjaminecraft вместо NINJAGO и MINECRAFT);

– контекстное сходство – ассоциативно-смысловое сходство товара или группы товаров в общей сюжетной линии с брэндом фирмы-владельца товарного знака (например, товар в составе предметов, не выпускаемых производителем оригинальной продукции).

Наличие контрафактной продукции создает негативный образ Российской Федерации в

международном масштабе, способствует формированию криминального рынка, приводит к увеличению теневого товарного оборота и к сокращению легального производства вследствие недобросовестной конкуренции.

Ущерб, наносимый контрафактной продукцией, включает:

1) Потери экономики, связанные с не поступлением налоговых и иных платежей в бюджеты государства и государственные внебюджетные фонды. Ежегодные убытки Российской Федерации от контрафактной продукции достигают нескольких сотен миллиардов рублей.

2) Снижение престижа государства, ухудшение инвестиционного климата.

3) Финансовые потери владельцев авторских прав на продукцию и прав на товарные знаки.

4) Ущерб здоровью потребителей контрафактной продукции.

Ввоз и распространение контрафактной продукции, прежде всего, связаны с фальсификацией количественных и качественных показателей товаров с целью занижения таможенной стоимости товаров, что оказывает существенное влияние на исчисление таможенных платежей. Эксперты считают, что на внутреннем рынке России до 80% находящихся в обороте товаров связаны с нарушением авторских или патентных прав. По отдельным группам находящихся в обороте товаров (парфюмерно-косметические, обувь, одежда, синтетические моющие средства, мясные, молочные и рыбные консервы, чай, кофе и кондитерские изделия), от 30 до 50% по факту являются контрафактными или фальсифицированными.

По данным специалистов Национального фонда защиты потребителей, из алкогольных напитков, которые продаются сегодня в России под названием «коньяк», вовсе не являются коньяком, зачастую не соответствуя по качественным показателям суррогату типа «коньячный напиток».

Согласно статистике таможенных органов России, 43% детских игрушек, поступающих из-за рубежа на российский рынок, контрафактные. При этом стоимость контрафактных товаров многократно ниже стоимости оригинальных.

Наибольшее количество подделок товарных знаков выявляется для одежды и обуви, на втором месте стоят кондитерские изделия и продукты питания, на третьем – парфюмерия и косметика, за ними – бытовая техника и фармацевтическая продукция.

Качественную подделку порой бывает просто невозможно отличить от оригинала без специальных знаний и аппаратуры. Производитель контрафакта выпускает контрафакт на производственных мощностях правообладателей, что затрудняет отличить подделку от оригинала без специальной аппаратуры. Высокая цена на продукцию также не гарантирует потребителю приобретение оригинальной продукции.

Импортно-экспортные операции контрафактного производства формируют на рынке контрафакта своего рода разделение труда между странами. Например, контрафактные сигареты, произведенные в России, преимущественно экспортируются в силу ценовой разницы на российском и западном рынках. А контрафактные лекарства, в свою очередь, ввозятся в Россию, т.к. доля безрецептурного сегмента рынка достигает 60–80%, при этом на российском фармацевтическом рынке торгуют 7 тыс. предприятий оптовой торговли (во Франции на рынке работают 4 дистрибьютора, в Германии – 4).

Соглашение по ТРИПС, разработанное членами ВТО, содержит комплекс мер законодательного, правоохранительного и организационного характера, направленных на предотвращение ввоза и вывоза контрафактных товаров. В основе этого соглашения положены требования по созданию мер, обеспечивающих охрану объектов интеллектуальной собственности. Основные меры перечислены в ст. 61 Соглашения. К ним относятся [2]:

1) уголовное наказание в виде тюремного заключения для лиц, подделывающих товары;

2) административная ответственность, в виде:

– наложение штрафов на лиц;

– наложение ареста на товар;

– конфискации товара;

– уничтожения товара.

В Российской Федерации за незаконное ис-

пользование чужого товарного знака грозит административная, гражданско-правовая и даже уголовная ответственность со следующими максимальными наказаниями:

– административный штраф в размере пятикратной стоимости контрафактных товаров и их конфискация;

– гражданско-правовая ответственность – компенсация до 5 миллионов рублей или в размере двукратной стоимости контрафактных товаров;

– уголовная ответственность – лишение свободы на срок до 6 лет со штрафом до 500 тысяч рублей.

Важную роль в пресечении перемещения контрафактной продукции через таможенную границу ЕАЭС играют таможенные органы. В своей работе по предотвращению изготовления и распространения контрафактной продукции они руководствуется нормами Таможенного кодекса ЕАЭС и Кодекса об административных правонарушениях РФ (КоАП РФ). Российская таможенная служба согласно статьям 14.10 и 7.12 Кодекса об административных правонарушениях РФ (КоАП РФ) проводит расследования, связанные с нарушением прав владельцев интеллектуальной собственности.

К характерным признакам контрафакта таможенные органы могут отнести:

– несоответствие наименования страны происхождения, указанной на товаре, со страной вывоза товара;

– ввоз осуществляется из страны, не являющейся страной изготовления оригинального товара;

– ввоз и вывоз осуществляется через пункты, которые не использует правообладатель оригинального товара;

– товары маркированы товарными знаками, сходными до степени смешения с оригинальными товарными знаками;

– упаковки имеют дефекты;

– инструкция по применению товара заменена фотокопией;

– перевозка товара осуществляется в разукомплектованном виде или навалом;

– по сравнению с однородными или идентичными товарами значительно занижена и сумма страховки.

– при ввозе/вывозе товаров отсутствуют данные о заключенных лицензионных договорах;

– в списках лицензиатов импортер или получатель товара не указаны правообладателем.

Важнейшим инструментом защиты интересов правообладателей является таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности, администрируемый ФТС России на основании заявлений обладателей исключительных прав.

По состоянию на 31 декабря 2018 года в таможенном реестре зарегистрировано 4916 объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих зарубежным и российским компаниям, в том числе 4879 товарных знаков, 32 объекта авторского права, 5 наименований мест происхождения товаров.

Динамика процесса формирования таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности в 2004 – 2019 годах представлена на рисунке 1 [6].

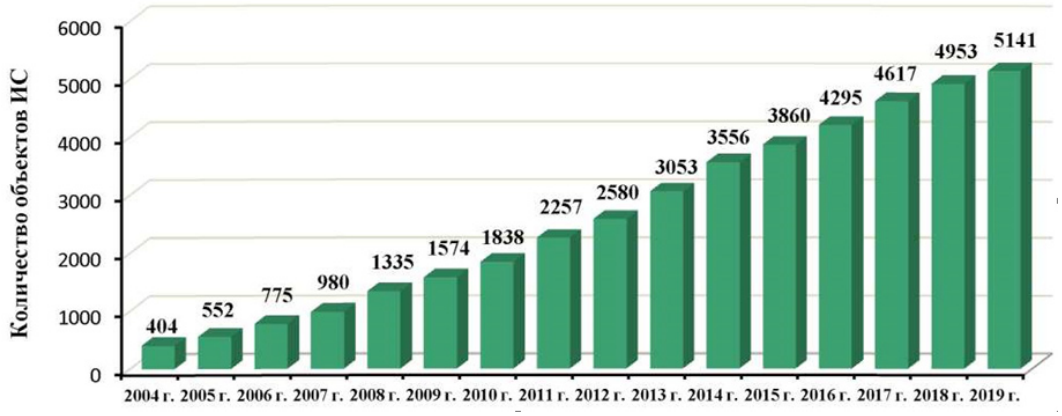


Рисунок 1 – Динамика процесса внесения объектов интеллектуальной собственности в таможенный реестр в 2004–2019 годах

8 июля 2019 года вступил в силу новый Административный регламент Федеральной таможенной службы по предоставлению ФТС России государственной услуги по ведению таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности. Согласно этому регламенту правообладателям (их представителям) предоставляется возможность получить государственную услугу в электронном виде с использованием информационных сервисов Личного кабинета участника ВЭД.

Для получения представления о состоянии уровня контрафакта в Российской Федерации обратимся к статистике (таблица 1).

Как приведено в отчете ФТС России «Таможенная служба Российской Федерации в 2019 году», предметами контрафактной продукции чаще всего являлись автозапчасти и их компоненты, продукты питания, игры (игрушки), электронные приборы, изделия из бумаги.

Таблица 1. Показатели выявленного Федеральной таможенной службой контрафакта за период 2012–2019 гг.*

Наименование показателя	2012 г.	2013 г.	2014 г.	2015 г.	2016 г.	2017 г.	2018 г.	2019 г.
Выявлено контрафактной продукции, млн. единиц	19,9	9,4	9,5	18,1	20,4	10,1	16,2	12,0
Возбуждено дел об административных правонарушениях, из них:	997	1188	1270	1040	1027	1072	1255	1011
незаконное использование товарного знака	757	768	1234	1011	996	1050	1223	971
Ущерб, который мог быть нанесен правообладателям, млрд рублей	2,3	5	2,4	3,9	7,7	4,5	6,8	8,0

* *Таблица составлена авторами на основании данных Федеральной таможенной службы* [6].

Следует отметить, что система защиты выявления контрафактных товаров постоянно совершенствуется, что уменьшает риск ввоза контрафактных товаров на территорию России.

Одним из методов обнаружения контрафактного товара, в частности алкоголя, является введение с 1 января 2016 года Единой государственной автоматизированной информационной системы, предназначенной для государственного контроля за объемом производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции.

Система бренд – контроля DAT (DigitalAuthenticTechnology – система удаленной идентификации) обеспечивает круглосуточную защиту товаров и товарных знаков от подделки в режиме он-лайн, снабжая потребителей достоверной информацией о подлинности покупки. Система основана на маркировке каждой единицы товара уникальными DAT-кодами.

Техническим средством обнаружения контрафакта и фальсификата спиртосодержащей пищевой продукции, парфюмерной продукции и лекарственных препаратов является портативный рамановский анализатор – РаПорт.

В рамках борьбы с контрафактом в США ежегодно составляется черный список зарубежных компаний, уличённых в производстве контрафактной продукции. В стране разработана стратегия по взаимодействию с зарубежными правительствами с целью усиления борьбы с контрафактной продукцией.

В Германии и ряде стран ЕС в таможенных

органах созданы дополнительные подразделения по борьбе с нарушениями в области интеллектуальной собственности. В законодательстве ЕС предусмотрено уголовное наказание за производство контрафактной продукции в промышленных масштабах в виде лишения свободы сроком до 5 лет. Менее значительные правонарушения влекут за собой лишение свободы сроком до трех лет или наложение денежного штрафа. Дополнительным наказанием предусматривается конфискация товара.

Таким образом, в вопросах борьбы с контрафактной продукцией, выявления и предотвращения ввоза и вывоза контрафактной продукции требуется комплексный подход. В комплекс мер нами предлагается включить:

– совершенствование взаимодействия таможенных органов и правообладателей;

– усовершенствование нормативной базы в сфере охраны интеллектуальной собственности;

– повышение правовой культуры граждан в сфере интеллектуальной собственности;

– введение новых технических средств контроля и передачи информации;

– усовершенствование порядка проведения декларирования и товароведческих экспертиз.

Пресечение правонарушений в сфере защиты прав интеллектуальной собственности таможенными органами осуществляется:

– до выпуска товаров, на этапе таможенного декларирования; приостанавливается выпуск товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, внесенных в ТРОИС РФ.

– после выпуска товаров; проводится путем камеральных и выездных таможенных проверок.

– в формате оперативно-розыскных мероприятий; осуществляется на основе сотрудничества таможенных органов в рамках проверочных мероприятий МВД России и других органов.

Особенности декларирования товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности (ОИС) и (или) признаки ОИС, связаны с заявлением декларантом таможенному органу сведений о товаре в части правомерности использования исключительных прав на ОИС [4, с. 47].

Таможенная экспертиза объектов интеллектуальной собственности должна проводиться в следующих направлениях:

– определение однородности представленного образца товара зарегистрированным товарам (указанным в свидетельстве). Сравниваемые в процессе экспертизы товары могут быть признаны неоднородными, однородными, идентичными, близкими к идентичности.

– определение тождества или сходства до степени смешения.

Тождество товарных знаков означает совпадение обозначений во всех элементах, точное копирование средства индивидуализации. Сходство до степени смешения – это ассоциация товарных знаков между собой несмотря на отдельные отличия. Исследование обозначения на товаре проводится экспертом по трем признакам:

а) звуковое (фонетическое) сходство;

б) графическое (визуальное) сходство;

в) смысловое (семантическое) сходство.

Таким образом, особенностью экспертизы товаров, содержащих ОИС, является то, что в заключении эксперта должно быть указано: обозначения могут быть признаны несходными, сходными до степени смешения, сходными в высокой степени близкой к идентичности, тождественными с зарегистрированными товарными знаками.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 16.12.2019). – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант плюс» (дата обращения 07.08.2020)
2. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) [рус., англ.] (Заключено в г. Марракеше 15.04.1994) (с изм. от 06.12.2005) (Документ всту-

пил в силу для России 22.08.2012 года. – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант плюс» (дата обращения 05.09.2020)
3. Решение № 114 Коллегии Евразийской экономической комиссии «О проекте Протокола о внесении изменений в Соглашение о едином таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности государств – членов таможенного союза от 21 мая 2010 года» (Принято в г. Москве 14.05.2013). – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант плюс», (дата обращения 13.02.2020)
4. Берлова Н. В., Чадова Т. В. Идентификация контрафактных товаров при таможенном контроле // Таможенная политика России на Дальнем Востоке. – 2018. – № 2(83). – С. 47–58.
5. Ларшин Р. Способы выявления контрафактной продукции и борьбы с ней // [Электронный ресурс] – Режим доступа: https://zuykov.com/ru/about/articles/2019/05/16/sposoby-vyyavleniya-kontrafaktnoj-produkcii-i-borb/(дата обращения 05.09.2020).
6. Таможенная служба Российской Федерации в 2019 году (1 часть) // //Официальный сайт Федеральной таможенной службы. [Электронный ресурс] – URL: http://www.customs.ru (дата обращения: 04.09.2020)