

Марина Лабутина, начальник юридического отдела ОАО «ЗЭиМ»

НОРМЫ ДЕЙСТВУЮЩЕГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА, ПРИМЕНЯЕМЫЕ ДЛЯ БОРЬБЫ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ ПОДДЕЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ

И в гражданском, и в уголовном, и в административном праве Российской Федерации имеются нормы, которые можно использовать для преследования по закону фальсификаторов вашей продукции. К сожалению, многие честные предприниматели, убедив себя в слабости российского законодательства, не только не знают этих норм, но и не стараются предпринять хоть какие-нибудь правовые способы защиты своих законных прав.

Ниже будут приведены нормы, используемые на практике, и даны краткие пояснения, как и для чего ими можно воспользоваться.

· Гражданское право

Широко известно содержание статьи 10 Закона РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности», в которой раскрывается понятие «недобросовестной конкуренции», включающее, в частности:

«распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара;

некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами других хозяйствующих субъектов;

продажа товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг;

получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца.»

Декларативность данной нормы, т.е. отсутствие специальной санкции за ее нарушение, означает, что использовать эту норму в целях привлечения к юридической ответственности нарушителя можно лишь с применением общих норм гражданского права: лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков.

Также существуют специальные нормы других законов, которые можно использовать в борьбе с недобросовестной конкуренцией, предусматривающих ответственность за нарушение прав правообладателей. Имеются в виду законы: «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», «Об авторском праве и смежных правах», Патентный закон.

Статья 46 Федерального закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» гласит:

«Защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака помимо требований о прекращении нарушения или взыскания причиненных убытков осуществляется также путем:

публикации судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;

удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения либо уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок в случае невозможности удаления с них незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения, за исключением случаев обращения этих контрафактных товаров, этикеток, упаковок в доход государства или их передачи правообладателю по его заявлению в счет возмещения убытков или в целях их последующего уничтожения;

правообладатель и обладатель свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара вместо требования о взыскании причиненных убытков вправе требовать от лица, незаконно использующего товарный знак или наименование места нахождения товара, выплаты определяемой судом денежной компенсации в размере от 1 тысячи до 50 тысяч МРОТ

Статья 49 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»:

Обладатели исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

в размере от 10 тысяч рублей до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда, арбитражного суда или третейского суда, исходя из характера нарушения;

в двукратном размере стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо в двукратном размере стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений или объектов смежных прав.

Обладатели исключительных прав вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай правомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенные правонарушения в целом.

Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения независимо от наличия или отсутствия убытков.

· Административная ответственность

Штрафы, предусмотренные нормами административного права, как правило, незначительны по сравнению с типичными доходами фальсификаторов, поэтому многие незаслуженно пренебрегают возможностями привлечения к административной ответственности. Между тем, Кодекс об административных правонарушениях (КоАП) содержит нормы, которые могут позволить реально лишить фальсификатора станков, материалов, заготовок и т.п., что представляет собой значительно более ощутимый, нежели штраф, удар по их деятельности. А именно, статьями 3.2 (подп. 4 п. 1) и 3.7 КоАП предусматривается



Марина Лабутина

в качестве административного наказания конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения.

КоАП содержит также следующие нормы, которые можно использовать:

Ст. 14.10 «Незаконное использование товарного знака»

Ст. 7.12 «Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав»

Ст.14.1 «Осуществление предпринимательской деятельности без гос. регистрации или специального разрешения (лицензии)

Ст. 15.12 «Выпуск или продажа подлежащих маркировке товаров и продукции без маркировки»

Подробное исследование норм КоАП, применимых для борьбы с фальсификацией, может являться предметом отдельного материала.

· Уголовное право

В большинстве случаев производитель знает, кто подделывает его продукцию, где размещаются цеха по изготовлению контрафакта. Привлечение к уголовной ответственности конкретных лиц — наиболее эффективный способ борьбы с контрафактом. Именно в рамках уголовного права фальсификации можно нанести максимальный урон, поскольку удар наносится по главному источнику проблемы — лично по организатору незаконного бизнеса, и поскольку при этом конфискуются средства производства, материалы, заготовки, контрафактная продукция.

Уголовный кодекс РФ предоставляет следующие возможности привлечь к ответственности фальсификаторов.

Норма УК РФ	Содержание	Применение
Ст. 180 УК РФ «Незаконное использование товарного знака»	<p>Предусматривается уголовная ответственность (вплоть до лишения свободы на срок до 5 лет) за незаконное использование чужого товарного знака для однородных товаров, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб. (Крупным признается ущерб на сумму, превышающую 250 тыс. руб.)</p> <p><i>Незаконное использование товарного знака</i> — применение товарного знака без разрешения правообладателя на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) их упаковке, а равно применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, паспортах на продукцию, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках.</p>	<p>Ключевым моментом в привлечении к уголовной ответственности по ст.180 УК РФ является наличие доказательств по <u>производству</u> контрафактной продукции, на основании которых можно доказать вину конкретных лиц в изготовлении продукции с незаконным использованием товарного знака. Только производство, а не просто продажа, продукции с чужим товарным знаком признается его незаконным использованием. В качестве доказательств могут выступать, например, изъятые литформы, штампы, печати с чужим товарным знаком.</p> <p>Вот характерная ситуация. Предприятие-изготовитель получает рекламацию от конечного потребителя. Специалистами устанавливается (оформляется акт!), что продукция фальсифицирована — незаконно использован товарный знак производителя, а именно:</p> <ul style="list-style-type: none"> - имеются таблички на продукции с изображением товарного знака; - в паспорте на продукцию указано наименование предприятия-изготовителя и имеется изображение товарного знака, - или иные факты незаконного использования товарного знака. <p>По такому факту Предприятие-изготовитель может обратиться с заявлением о возбуждении уголовного дела по ст.180 УК РФ, даже если стоимость фальсифицированной продукции менее 250 тыс. рублей.</p> <p>Основная сложность расследований по таким фактам — многочисленное количество посредников между конечным потребителем и производителем контрафакта, в т.ч. фирмы-однодневки. Поэтому лучше усилия направить не на «раскрутку» цепочки посредников, чтобы выйти на производителя контрафакта, а на выявление мест производства и сборки.</p> <p>Фальсификаторы могут не использовать товарный знак в виде какого-либо графического изображения, указывая в документах только наименование предприятия-изготовителя.</p> <p>В этом случае состава преступления по ст.180 УК РФ нет. Предприятие-изготовитель в целях защиты себя от подобных действий может зарегистрировать дополнительный товарный знак с таким же графическим изображением и, например, аббревиатурой названия предприятия.</p>
Ст. 147 УК РФ «Нарушение изобретательских или патентных прав»	<p>Предусматривается уголовная ответственность (вплоть до лишения свободы на срок до 5 лет) за <u>незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца</u>, если эти деяния причинили крупный ущерб*.</p> <p>* Уголовным кодексом для данной статьи не определен размер ущерба, подпадающий под понятие «крупный», поэтому данный признак является оценочным, используется судебная практика</p>	<p>Что касается привлечения к ответственности по ст.147 УК РФ, то можно отметить, что добросовестные производители недооценивают важность патентной защиты своих новых разработок: изобретений, полезных моделей, промышленных образцов.</p> <p>Согласно статьи 10 Патентного закона Патентообладателю принадлежит исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Никто не вправе использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, в частности, совершать следующие действия:</p> <p>ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продаже, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец.</p> <p>Предприятие, имеющее патент, может обратиться с заявлением о возбуждении уголовного дела по ст.147 УК РФ при выявлении случаев, предусмотренных статьей 10 Патентного закона.</p>

Норма УК РФ	Содержание	Применение
Ст. 171 УК РФ «Незаконное предпринимательство»	<p>Предусматривается уголовная ответственность за осуществление предпринимательской деятельности:</p> <ul style="list-style-type: none"> - без регистрации или с нарушением правил регистрации, - без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением лицензионных требований и условий, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере**. <p>**сумма, превышающая 250 тыс. рублей.</p> <p>Наказание: лишение свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового.</p>	<p>В современных условиях «серый» рынок наполняют своей «продукцией», в основном, небольшие производства в арендованных цехах на крупных предприятиях, в гаражах, складах и т.п. У компании, официально продающей контрафактную продукцию, дающей рекламу этого — на балансе не числится имущество, необходимое для данного производства. Продукция оприходуется от фирм-однодневок. Т.е. публично действующие компании-фальсификаторы формально производством не занимаются. А за перепродажу контрафактной продукции ответственность не предусмотрена.</p> <p>Однако, организаторы «подпольных» производств могут быть привлечены к уголовной ответственности по ст.171 УК РФ.</p> <p>Чтобы реализовать защиту нарушенных прав и привлечь к уголовной ответственности организаторов и исполнителей незаконного бизнеса по ст. 171 УК РФ, необходимо организовать совместную работу службы безопасности предприятия и правоохранительных органов по выявлению мест производства контрафакта, совершению определенных оперативно-следственных мероприятий (проверки, осмотры, видеонаблюдение, и т.д.)</p> <p>Как показала практика, именно по ст. 171 УК РФ имеются судебные прецеденты привлечения фальсификаторов к уголовной ответственности.</p>

Представители Swarovski, Panasonic и Philips торговали фальсификатом

ГУБЭП МВД РФ обвиняет российских представителей владельцев товарных знаков «Swarovski», «Panasonic» и «Philips» в продаже фальсификата и сговоре с организованной преступностью.

Как РБК сообщили в пресс-службе Главного управления по борьбе с экономическими преступлениями МВД РФ, в Гагаринском суде Москвы начались слушания по уголовному делу, связанному с незаконным использованием товарного знака «Swarovski».

В начале 2003 года в отношении гражданина Семенова, организатора подпольного производства хрустальных люстр под товарным знаком «Swarovski», по заявлению правообладателя было возбуждено уголовное дело по части 3 статьи 180 УК РФ (незаконное использование товарного знака). Ущерб от подделок и продаж на российском рынке под указанным товарным знаком составил 600 тыс. евро. Многие россияне вместо хрустальных люстр купили фальсификат из стекла и металла, имитирующего золото.

Тем не менее, в ходе судебного рассмотрения представители фирмы-правообладателя неожиданно решили отозвать свое заявление. Причем, как отметили в ГУБЭП, это уже не первый случай, когда иностранные правообладатели «договариваются» с лицами, совершившими в России преступления, получая при этом сомнительные с точки зрения закона доходы.

Так, сотрудниками подразделений по борьбе с экономическими преступлениями МВД России, в соответствии с заявлениями представителей иностранных правообладателей, в городе Александрове Владимирской области была изъята партия телевизоров (5 тыс. изделий) с незаконным использованием известных товарных знаков «Panasonic», «Philips» и др. Но на стадии расследования уголовного дела производители контрафакта договорились с правообладателями, которые отказались от своего заявления. Расследование было прекращено, а граждане России — покупатели контрафактного товара — приобрели поддельную и к то-

му же некачественную продукцию с товарными знаками известных компаний-владельцев «Panasonic», «Philips» и др., не подлежащую гарантийному ремонту.

Таким образом, говорят в ГУБЭП, система защиты прав авторов, сложившаяся в России, столкнулась с серьезной проблемой: сговором представителей иностранных правообладателей с организованной преступностью. В результате подрывается принцип неотвратимости наказания, а потребители товаров — граждане Российской Федерации — оказываются обманутыми. Это наносит серьезный ущерб не только имиджу известных компаний-владельцев товарных знаков, но и всей российской правоохранительной системе.

Напомним, что еще в мае заместитель начальника отдела ГУБЭП МВД РФ Андрей Старостин сетовал на то, что мировые марки продукции, такие как Versace, Dolce & Gabbana, Valentino, Dupont, Chanel, Microsoft и др., подвергаются пиратству в России в связи с отсутствием заявлений со стороны владельцев брендов.

А. Старостин не смог объяснить отсутствие соответствующих заявлений со стороны владельцев товарных знаков. Он привел пример, что в результате совместных действий правоохранительных органов и компаний доля контрафакта в РФ под марками Procter & Gamble на сегодня не превышает 0,1%, под брендами, принадлежащими компании Philip Morris, — 0,5%.

По данным ГУБЭП, в прошлом году было закрыто 500 подпольных производств, возбуждено 3,5 тыс. уголовных дел, изъято оборудования и материалов на 920 млн руб. В I квартале 2004 г. проверено 35 тыс. предприятий, приостановлена деятельность 180 организаций, возбуждено 2,1 тыс. уголовных дел, 10,5 тыс. человек привлечены к административной ответственности, изъято оборудования и материалов на 350 млн руб.

«Из материалов агентства «РБК» 02.12.2004 г.»