

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет международных отношений
Кафедра международного бизнеса и туризма
Специальность 38.05.02 – Таможенное дело

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ

Зав. кафедрой

_____ Л.А. Понкратова
« _____ » _____ 2016 г.

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

на тему: Совершенствование практики защиты объектов интеллектуальной собственности (на примере Благовещенской таможни)

Исполнитель

студент группы 137 ос

К.А. Джураева

Руководитель

ст. преподаватель, к.ю.н.

В.Е. Шабельский

Нормоконтроль

инженер

О.В. Шпак

Рецензент

В.О. Шабанов

Благовещенск 2016

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет: Международных отношений
Кафедра: Международного бизнеса и туризма

УТВЕРЖДАЮ
Зав. кафедрой
_____ Л.А. Понкратова

« ____ » _____ 2016 г,

ЗАДАНИЕ

К дипломной работе студента: Джураевой Кристины Атамуратовны

1. Тема дипломной работы: Совершенствование практики защиты объектов интеллектуальной собственности на примере Благовещенской таможни
(утверждено приказом от _____ № _____)

2. Срок сдачи студентом законченной работы 15.06.2016

3. Исходные данные к дипломной работе: законы Российской Федерации, Гражданский кодекс, Таможенный кодекс, статистические данные Благовещенской таможни

4. Содержание дипломной работы (перечень подлежащих разработке вопросов): Интеллектуальная собственность, как объект правоотношений во внешнеэкономической деятельности; Практика защиты интеллектуальной собственности на примере Благовещенской таможни; Совершенствование практики защиты интеллектуальной собственности на примере Благовещенской таможни

5. Перечень материалов приложения: (наличие таблиц, графиков, схем, программных продуктов, иллюстративного материала и т.п.) 5 таблиц, 9 рисунков

6. Консультанты по дипломной работе (проекту) (с указанием относящихся к ним разделов) _____

7 Дата выдачи задания 11.10.2015

Руководитель дипломной работы: Шабельский Владимир Егорович, доцент, канд.тех.наук
(фамилия имя отчество, должность, ученая степень, ученое звание)

Задание принял к исполнению (дата): _____

РЕФЕРАТ

Дипломная работа содержит 88 страниц, 9 рисунков, 5 таблиц, 41 источник, приложений.

ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ,
ВСЕМИРНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
СОБСТВЕННОСТИ, ТАМОЖЕННЫЙ РЕЕСТР, ТАМОЖЕННЫЙ КОДЕКС,
ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКСС, ТОВАРНЫЙ ЗНАК, БЛАГОВЕЩЕНСКАЯ
ТАМОЖНЯ

Цель работы - исследование практики защиты объектов интеллектуальной собственности.

Исходя, из цели дипломной работы были определены следующие задачи:

- 1) изучить причину возникновения, становления и существования интеллектуальной собственности;
- 2) рассмотреть способы защиты интеллектуальной собственности;
- 3) провести анализ защиты объектов интеллектуальной собственности на примере Благовещенской таможни;
- 4) выявить проблемы, которые связаны с существованием интеллектуальной собственности;
- 5) сделать выводы, а также предложить возможные пути решения проблем.

Объектом исследования является практика защиты объектов интеллектуальной собственности.

Предметом исследования является совершенствование практики защиты объектов интеллектуальной собственности.

Исследовательской базой послужили журналы, пресс – релизы Благовещенской таможни.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	5
1. Интеллектуальная собственность, как объект правоотношений во внешнеэкономической деятельности	6
1.1 Понятие и положения об интеллектуальной собственности	6
1.2 Правовое регулирование защиты интеллектуальной собственности	9
1.3 Классификация объектов интеллектуальной собственности	20
2. Практика защиты интеллектуальной собственности на примере Благовещенской таможни	24
2.1 Технологии таможенного контроля и выявления товаров в Благовещенской таможне с признаками объектов интеллектуальной собственности	24
2.2 Взаимодействие таможенных постов и функциональных подразделений при защите интеллектуальной собственности	45
2.3 Проблемы в организации участия владельцев объектов интеллектуальной собственности в защите интересов правообладателей	48
3. Совершенствование практики защиты интеллектуальной собственности на примере Благовещенской таможни	64
3.1 Проблемы в сфере нарушения интеллектуальных прав	64
3.2 Пути совершенствования применения форм таможенного контроля и системы управления рисками при защите объектов интеллектуальной собственности	67
Заключение	82
Библиографический список	83

ВВЕДЕНИЕ

Интеллектуальная собственность на сегодняшний день уже приобрела наиболее существенное значение среди остальных видов собственности.

Охрана и использование объектов интеллектуальной собственности в наши дни играет немаловажную роль во всех сферах деятельности, таких как коммерческая, производственная, внешнеэкономическая, сфере экономической безопасности и др.

Охраняется интеллектуальная собственность во всем мире. Прогрессивно права на интеллектуальную собственность в условиях развития рыночных отношений в Российской Федерации, становятся одними из конкурентоспособных товаров, как на внешнем, так и на внутреннем рынке. Неотъемлемым элементом в условиях современной рыночной экономики являются такие важные объекты собственности, как фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров. Для различных типов товаровладельцев создаются равные условия хозяйствования, внедряются конкурентные начала в их деятельность, а так же повышается ответственность за ее результаты, рынок насыщается товарами и услугами, обуславливая объективную потребность в оценке и защите объектов интеллектуальной собственности.

Таким образом, выбранная тема дипломной работы особенно актуальна.

1 ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ, КАК ОБЪЕКТ ПРАВООТНОШЕНИЙ ВО ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1 Понятие и основные положения об интеллектуальной собственности

Если подробно рассматривать понятие интеллектуальная собственность то этот термин означает исключительное право, которое закреплено законом, а также личные неимущественные права авторов на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Термин «интеллектуальная собственность» (Далее ИС) применялся в 18 и 19 веках, но в более широкое использование данный термин вошел только во второй половине 20 века, это связано с подписанием в Стокгольме 1967 году Конвенции, которая учредила

Всемирную организацию интеллектуальной собственности (далее - ВОИС). Согласно документам ВОИС «интеллектуальная собственность» включаетв себя такие права, которые относятся к деятельности артистов, включая звукозаписи, радио и ТВ передачи;худ.произведениям, литературным и научным;изобретениям и промышленным образцам во всех областях человеческой деятельности;товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям;другие права, которые относятся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной сферах.

Немного позднее в область работы ВОИС были включены исключительные права, относящиеся к географическим указаниям, базам данных, интегральным микросхемам, радиосигналам, доменным именам,новым видам растений и породам животных.

Помимо прочего, к «интеллектуальной собственности» довольно часто причисляют законы о недобросовестной конкуренции и о коммерческой

тайне, несмотря на то, что они и не представляют по своей конструкции исключительных прав.

Понятие «интеллектуальная собственность» в юриспруденции можно считать общим термином, толкованию по отдельности не подлежат слова входящие в него. В том числе, понятие «интеллектуальная собственность» само по себе является самостоятельным правовым режимом (вернее можно сказать даже — группой режимов), и никаким образом не представляет собой, несмотря на распространенное заблуждение, частный случай права собственности.

К объектам интеллектуальной собственности (Далее - ОИС) относятся результаты интеллектуальной деятельности, которым может быть предоставлена правовая охрана в соответствии с Гражданским кодексом РФ (Далее – ГК РФ), часть 4.

Рассмотрим некоторые статьи ГК РФ.

Так, к примеру, в статье 1225 Охраняемые результаты интеллектуальной собственности перечисляются следующие ОИС, которым предоставляется правовая охрана это произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; изобретения; фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения и др.

Как видно, в основных положениях ГК РФ признаются интеллектуальные права, которые непосредственно включают в себя исключительное право, и являются имущественным правом, а в случаях, которые предусмотрены настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и прочие).

Права на интеллектуальную собственность никак не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором в какой – то

степени выражены соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

При переходе права собственности на вещь, товар не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, которые выражены в этой вещи, за исключением случая, предусмотренного пунктом 2 статьи 1291 настоящего Кодекса.

1.2 Правовое регулирование объектов интеллектуальной собственности

Законодательствами многих стран мира в настоящее время существование прав на результаты интеллектуальной деятельности, признается, и данные права охраняются законом. Так, почти везде появляется потребность в охране тех благ, которые могут быть созданы, в первую очередь, творческим и умственным трудом человека. Не всем результатам умственной деятельности может предоставляться правовая охрана, а именно тем их видам, чья защита предусмотрена международными договорами или внутренними законами в отдельных странах. Обычно интеллектуальной собственностью называются охраняемые законом результаты интеллектуальной деятельности и права на их использование.

Согласно Федеральному закону от 18.12.2006 № 231-ФЗ с 1 января 2008 г. в России вступила в силу 4 часть ГК РФ. 7 Раздел ГК РФ «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» определяет ИС, как перечень результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, правовая охрана которым предоставляется.

Материально-правовой аспект интеллектуальной собственности на международном уровне урегулирован сравнительно в небольшой степени. Порядок, который применяется в соответствии с государственным законодательством в отношении людей, которые используют ОИС из других стран, а кроме того требования

международной торговли ОИС определяют чаще всего существующие международно-правовые акты.

На единой Таможенной территории Таможенного союза (Далее – ТС) защита и охрана прав ИС поддерживаются не простым механизмом международного и национального правового регулирования.

В рамках ТС сегодняшняя политика таможенного регулирования разрабатывается на основании Договора о Таможенном кодексе Таможенного союза (Далее – ТК ТС), согласно запланированной стратегии таможенного дела и отталкивается от материально-финансовых возможностей государств-членов Таможенного союза.

Глава 46 ТК ТС, посвящена вопросам защиты и правовой охраны ИС на единой таможенной территории, где выстроена двухуровневая система защиты прав ИС с помощью таможенных реестров государств - членов Таможенного союза ЕАЭС (национальные реестры Республики Беларусь, Казахстан, Армении, Кыргызская Республика и Российской Федерации) и Единого таможенного реестра государств - членов Таможенного союза.

Мероприятия, которые направлены на защиту прав на ОИС в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу, не применяются:

- 1) Физ. лицами для личного пользования, включая пересылаемых в их адрес в международных почтовых отправлениях;
- 2) В соответствии с таможенной процедурой таможенного транзита;
- 3) Дипломатическими представительствами, консульскими учреждениями, др. официальными представительствами иностранных государств.

При всем этом в Единый таможенный реестр включаются ОИС, которые полностью подлежат правовой охране в каждом из государств-членов Таможенного союза. В случае чего возникает необходимость в стандартизации гражданского законодательства государств - членов Таможенного союза.

Таможенные органы, в соответствии со ст. 328, 331 ТК ТС принимают меры по защите прав на ОИС, которые не включены в таможенный реестр, и который ведется данными таможенными органами в государстве-члене ТС, и не включенные в единый ТРОИС государств-членов ТС (процедура *ex officio*).

Правоотношения в сфере защиты ОИС регулируются только в соответствии с законодательством государств - членов Таможенного союза.

В отсутствие заявления правообладателя таможенные органы имеют полное право приостановить выпуск товаров, которые содержат ОИС, не включенные в Единый таможенный реестр или реестр государств-членов ТС. В национальном законодательстве государств - членов Таможенного союза определен порядок действий таможенных органов.

Внедрение такой процедуры как *ex officio*, согласно суждению многих авторов, в значительной степени сужает права правообладателей на эти ОИС. Никто, помимо правообладателя, не должен, накладывая какие-либо ограничения на эти ОИС. Также только по заявлению истца в случае нарушения прав гражданина действуют даже судебные органы.

Этот принцип предоставляет возможность практически отнимать права у правообладателей, причем применяя их по собственному усмотрению, без ведома правообладателя. По части сохранения баланса интересов правообладателей и государства до сих пор возникает огромное количество вопросов.

В Таможенном кодексе Республики Казахстан текущий принцип непосредственно предусмотрен. Потенциальная вероятность действия таможенных органов без заявления правообладателя учтена в Законе о таможенном регулировании Российской Федерации. Реализация принципа *ex officio* в таможенном законодательстве Республики Беларусь пока не предусматривается. В связи с этим опять же возникает множество вопросов, которые связаны с осуществлением «параллельного импорта».

Регламентация взаимоотношений, которые напрямую сопряжены с регистрацией ОИС в ТРОИС государств - членов Таможенного союза, приобщено к полномочиям этих государств, которые в данное время имеют наработанную правоприменительную практику, нормативно-правовую базу, а также и установившийся порядок администрирования ОИС.

Такие статьи как 328, 330 ТК ТС посвящены вопросам защиты прав на объекты интеллектуальной собственности, включенные в Единый таможенный реестр государств - членов Таможенного союза, принято Соглашение о едином ТРОИС государств - членов Таможенного союза.

Указанное соглашение устанавливает следующий порядок:

- 1) ведения единого ТРОИС государств-членов ТС;
- 2) включения объектов авторских и смежных прав, товарных знаков и знаков обслуживания (далее - объекты интеллектуальной собственности) в Единый реестр;
- 3) взаимодействия таможенных органов государств-членов ТС между собой, а также с правообладателями или лицами, представляющими их интересы (далее - правообладатель), государственными органами, иными организациями, учреждениями и гражданами по вопросам, связанным с ведением Единого реестра.

При всем этом регулирование импорта на территорию государств-членов Таможенного союза ОИС, никак не включенных в Соглашение, можно отнести к внутреннему правовому регулированию каждого государства - члена Таможенного союза. К примеру: ГК РФ регулирует импорт продукции, охраняемую патентным правом, правом на селекционные достижения и правом на топологии интегральных микросхем.

На основании этого подходящей является проведение в рамках ТС деятельность по унификации надлежущего законодательством государств - членов ТС, для целей формирования единых принципов регулирования вопросов ОИС.

На основании заявления правообладателя в Единый реестр включаются ОИС, которые подлежат правовой охране в каждом из государств - членов ТС.

Работа по ведению единого реестра проводится напрямую в согласовании с Регламентом и взаимодействия таможенных органов государств-членов ТС по вопросам ведения единого ТРОИС, который был утвержден 18 июня 2010 г. решением Комиссии Таможенного союза.

В Таможенном Союзе, органом, который уполномочен на ведение Единого реестра, установлена Федеральная таможенная служба Российской Федерации (ФТС).

Исходя из Регламента устанавливается порядок действий центральных таможенных органов государств-членов Таможенного союза по введению ОИС в Единый ТРОИС государств-членов Таможенного союза; продлением сроков включения ОИС в Единый реестр; внесением изменений и дополнений в Единый реестр; отказом во включении ОИС в Единый реестр; исключением ОИС из Единого реестра.

Настоящее соглашение в огромной степени нацелено на стандартизацию принципов урегулирования в сфере защиты и охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, и предприятий (средств индивидуализации), которые охраняются национальным законодательством Сторон.

В своей деятельности стороны Соглашения основываются на общей международной правовой базе в сфере защиты и охраны прав ИС, также распределяют принципы базового Соглашения Всемирной торговой организации по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), и руководствуется договорами в сфере защиты прав ИС, которые находятся под административным управлением ВОИС, и др. международными соглашениями, участниками которых являются данные Стороны Соглашения.

Настоящее Соглашение обязует Стороны зафиксировать в своем национальном законодательстве эти положения охраны и защиты прав ИС, при которых каждое государство-участник Соглашения предоставляет лицам как физическим, так и юридическим и результатам интеллектуальной деятельности, средствам индивидуализации других государств-участников настоящего Соглашения такой же уровень охраны и защиты прав интеллектуальной собственности, который оно предоставляет своим собственным лицам (физическим и юридическим) и результатам интеллектуальной деятельности, средствам индивидуализации на своей территории в объеме, предусмотренном Соглашением и в рамках международных обязательств Сторон Соглашения.

Стороны данного Соглашения при всем этом употребляют в своем законодательстве те нормы, которые начнут гарантировать защиту прав ИС, нежели те, которые содержатся в Соглашении, при условии, что они никак не будут противоречить положениям Соглашения.

Так же Стороны Соглашения учитывают меры законодательного порядка, обеспечивающие результативное пресечение оборота фальсифицированных и контрафактных товаров на территории ТС, и устанавливающие единые меры по борьбе с нарушениями прав интеллектуальной собственности в сети Интернет.

Описанное выше дает возможность сделать вывод о том, что государства - члены ТС принимают на себя все без исключения обязательства по обеспечению своих граждан результативными средствами правовой защиты и охраны прав ИС. При всем этом защита прав обладателей ИС является конституционной обязанностью государств-членов Таможенного союза, всех их органов, учреждений и организаций.

В РФ регулируются нормами национального законодательства, и помимо этого нормами международных договоров результаты творческой деятельности (ИС).

Россия участвует в международных договорах, к ним относятся, следующие:

- 1) Парижская конвенция;
- 2) Бернская конвенция;
- 3) Стокгольмская конвенция;
- 4) "Соглашение о взаимном признании авторских свидетельств и др. охраняемых документов на изобретения", заключено 18 декабря 1976 г. в Гаване;
- 5) "Страсбургское соглашение о Международной патентной классификации" от 24 марта 1971 г.;
- 6) Соглашение стран СНГ "О сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав" от 24 сентября 1993 г.;
- 7) "Соглашение о сотрудничестве по пресечению правонарушений в области интеллектуальной собственности" от 6 марта 1998 г.

Интернациональные договоры, в которых участвует РФ, входят в ее правовую систему. В тех случаях, если международным договором определены другие принципы, чем предусмотренные законами РФ, то тогда применяются правила международного договора.

В сфере интеллектуальной собственности не считая международные правовые акты отношения, также регулируются нормами национального законодательства.

Охрана интеллектуальной собственности гарантируется в первую очередь нормами Конституции Российской Федерации. В соответствии со статьей 44 Конституции Российской Федерации

"абсолютно каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и др. видов творчества... Интеллектуальная собственность охраняется законом".

Законодательство об ИС входит в сферу исключительной компетенции Российской Федерации (что указано в пункте "о" статьи 71 Конституции Российской Федерации).

Общие положения о закреплении исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности за физическим или юридическим лицом содержится в ГК РФ.

Нормы, детально регулирующие правоотношения, которые связаны с ИС, содержатся в специальных законах, характеризующих виды объектов и условия охраны, прав на такие объекты. Таковыми законами являются следующие:

- 1) "Патентный закон Российской Федерации" от 23 сентября 1992 г. N 3517-1;
- 2) Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров";
- 3) Закон Российской Федерации от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах";
- 4) Закон Российской Федерации от 6 августа 1993 г. N 5605-1 "О селекционных достижениях";
- 5) Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. N 3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных";
- 6) Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. N 3526-1 "О правовой охране топологий интегральных микросхем";
- 7) ФЗ от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции";
- 8) Приказ Минобрнауки РФ "Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на промышленный образец и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на промышленный образец" от 29 октября 2008 г. № 325 (Зарегистрировано в Минюсте РФ 27.11.2008 N 12748);

9) Приказ Роспатента "Об утверждении перечня примерных показателей стимулирования основного персонала федеральных бюджетных учреждений, подведомственных Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, за качество и количество труда" от 26 августа 2008 г. № 97 (Зарегистрировано в Минюсте РФ 22.01.2009 N 13164).

Помимо всего прочего, существуют некоторые положения об ответственности за нарушение исключительных прав на ОИС, которые находятся в Уголовном кодексе Российской Федерации (далее - УК РФ), и Кодексе об административных правонарушениях Российской Федерации (далее - КоАП РФ).

В рамках международной системы интеллектуальной собственности функционирует определенное количество международных договоров, которые определяют международные системы регистрации прав на те или иные виды ОИС. К настоящим договорам можно отнести Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 года и Протокол к нему от 28 июня 1989 года, Договор о патентной кооперации от 19 июня 1970 года (Договор РСТ), Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов от 06 ноября 1925 года, а также Лиссабонское соглашение об охране наименований мест происхождения и их международной регистрации от 31 октября 1958 года.

Отмеченные компетенции регистрации гарантируют возможность испрашивать правовую охрану объекту интеллектуальной собственности в нескольких или всех государствах-участниках на основании единой заявки. При этом вопрос о предоставлении правовой охраны объекту на территории каждого государства-участника разрешается этим государством самостоятельно. Регистрация по такой системе имеет такие же последствия, как регистрация по национальной заявке.

Российская Федерация по состоянию на 2014 год является участником Системы РСТ (Patent Cooperation Treaty), международный

договор в области патентного права, который был заключён в 1970 году и Мадридской системы(Мадрид, 28 июня 1989 года)

Международные системы регистрации

Система РСТ

Международная система регистрации изобретений на основании подачи 1 международной заявки

Российскими заявителями международные заявки подаются в Роспатент, ЕАПВ или международное бюро ВОИС

Мадридская система

международная система регистрации товарных знаков на основании подачи одной международной заявки

Международная заявка подается в ведомство страны происхождения

Рисунок 1 – Международные системы регистрации

Таким образом, можно прийти к выводу, что нормы, которые регулируют вопросы в области защиты интеллектуальной собственности, содержатся в различных нормативно-правовых актах. С целью наращивания производительности правового регулирования ИС целенаправленно было бы классифицировать эти нормы в одном документе. Сегодня, законодатели ведут функциональную работу по этой классификации, и в дальнейшем предполагается включение в ГК РФ отдельного раздела, посвященного интеллектуальной собственности. В настоящий момент в Государственной Думе принят в первом чтении проект части 4 ГК РФ "Права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации (интеллектуальная собственность)".

Нормативно - правовую базу в деятельности ФТС России на примере Благовещенской таможни являются положения об интеллектуальной собственности

1.3 Классификация объектов интеллектуальной собственности

ОИС в полной мере перечислены в статье 1225 Гражданского кодекса
Если же какой-то результат в сфере интеллектуальной собственности не был, упомянут в статье 1225 ГК РФ, значит, он не считается интеллектуальной собственностью и на него не возникают интеллектуальные. Исходя из этого, любые лица могут без чьего – либо разрешения его использовать.

Все до одного ОИС разделены на небольшое количество групп. Чаще всего, такие группы именуют институтами права ИС. В настоящий момент к ним можно отнести:

- 1) Авторское право;
- 2) Права, смежные с авторскими;
- 3) Патентное право;
- 4) Нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности;
- 5) Средства индивидуализации юридических лиц, предприятий, товаров и услуг.

Ниже представлен рисунок классификации ОИС.



Рисунок 2 – Классификация объектов интеллектуальной собственности

ОИС различны по своим характеристикам, составу, по степени влияния на финансовое состояние и результаты хозяйственной деятельности компании. Именно поэтому, нужна классификация, которая имеет возможность быть произведенной по ряду признаков:

в зависимости от применения в производстве, нематериальные активы делятся на функционирующие объекты, использование которых может принести фирме реальную прибыль в данный период; нефункционирующие объекты, они не применяются по каким-либо причинам, однако обладают всеми шансами применяться в перспективе;

согласно степени воздействия на финансовые результаты предприятия, выделяются объекты нематериальных активов, которые готовы давать прибыль;

по признакам получения результата интеллектуальной деятельности объекты интеллектуальной собственности разделяют на технические, научные и гуманитарные;

в связи с уровнем правовой безопасности, одна доля нематериальных активов относится к защищаемым охранными документами, а другая - к разряду не защищенных охранными документами.

Под патентом на изобретение подразумевается охраняемый документ, который выдается на изобретение и удостоверяет ценность, авторство и исключительное право на применение в течение срока действия патента.

Изобретением считается результат научных исследований и разработок, производственной деятельности, который воплощает новое, обладающее немаловажными отличиями техническое решение задачи в любой области экономики.

Предметами изобретений являются новые устройства, методы, вещества, штаммы микроорганизмов, селекционные достижения, а также применение по новому назначению ранее, известных устройств, веществ, штаммов, способов.

При этом устройством признается неестественно сформированный материальный объект (сооружение, изделие, машина, конструкция, механизм, деталь), элементы которого находятся в функционально - конструктивном единстве. Способом является процесс выполнения взаимосвязанных действий над материальными объектами и с их применением. Под веществом подразумевается искусственно созданное материальное образование, которое представляет собой совокупность взаимосвязанных элементов (атомов, молекул), составляющих и ингредиентов.

Ноу-хау - не имеющие охранного документа и не располагающее изобретательским уровнем целикомлибо отчасти конфиденциальные знания, опыт, навыки, включает в себя сведения технического, экономического, управленческого, финансового и иного характера, использование которых обеспечивает определенные преимущества и коммерческую выгоду лицу, их получившему.

Под ноу-хау понимаются являющиеся секретными незапатентованные технологические знания и процессы, практический опыт, включая методы, способы и навыки, необходимые для проектирования, расчетов, строительства и производства каких-либо изделий, научно - исследовательских, опытно - конструкторских и прочих работ; составы и рецепты материалов, веществ, сплавов и прочие; методы и способы лечения; методы и способы добычи полезных ископаемых; спецификации, формулы и рецептура; документация, схемы организации производства, опыт в области дизайна, маркетинга, управления, экономики и финансов и прочая недоступная широкой общественности информация.

Исходя из всего вышесказанного, можно сделать вывод, что объекты интеллектуальной собственности находятся под правовой охраной. Все права регламентируются ГК РФ, ТК ТС, приказами, различными документами и т.д.

2 ПРАКТИКА ЗАЩИТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ НА ПРИМЕРЕ БЛАГОВЕЩЕНСКОЙ ТАМОЖНИ

2.1 Технологии таможенного контроля и выявления товаров в Благовещенской таможне с признаками объектов интеллектуальной собственности.

Благовещенская таможня является структурным подразделением Дальневосточного таможенного управления. Её деятельность охватывает территорию Амурской области и Республики Саха (Якутия). Регион деятельности таможни территориально составляет 3,5 млн. квадратных километров, который является самым крупным не только в РФ, но и в мировой таможенной системе.

На территории Амурской области расположено 9 городов: Благовещенск, Белогорск, Зея, Завитинск, Свободный, Райчихинск, Тында, Шимановск и Сковородино. На территории Республики Саха (Якутия) расположено 12 городов: Алдан, Вилуйск, Верхоянск, Нерюнгри, Мирный, Ленск, Олёкминск, Нюрба, Покровск, Среднеколымск, Томмот, Удачный, Якутск.

Амурская область имеет речную границу с КНР. Границей является фарватер реки Амур. Протяженность границы Амурской области с Китайской Народной Республикой и зоны ответственности Благовещенской таможни составляет 1255 км.

В регионе деятельности Благовещенской таможни функционируют следующие пункты пропуска:

- 1) воздушный пункт пропуска «Аэропорт Благовещенск»;
- 2) воздушный пункт пропуска «Аэропорт Якутск»;
- 3) грузопассажирский с возможностью пропуска автомобильного и речного транспорта пункт пропуска «Благовещенск – Хэйхэ»

4) грузопассажирский с возможностью пропуска автомобильного и речного транспорта пункт пропуска «Поярково – Сюнькэ»;

5) функционирует ЛЭП ВЛ – 220 «Благовещенск – Сириус», как пункт пропуска для таможенного контроля за перемещением электроэнергии;

6) функционирует ЛЭП ВЛ – 110 «Благовещенск – Хэйхэ», как пункт пропуска для таможенного контроля за перемещением электроэнергии;

7) функционирует ЛЭП ВЛ – 110 «Сиваки – Шипачжань», как пункт пропуска для таможенного контроля за перемещением электроэнергии.

В состав Благовещенской таможни на сегодняшний день входят 26 структурных подразделения аппарата таможни, и пять таможенных постов: Благовещенский; Нерюнгринский; Поярковский; Якутский и Аэропорт Благовещенск.

Структура Благовещенской таможни обеспечивает успешное решение задач, связанных с реализацией функциональной деятельности по защите экономических интересов государства в регионе своей деятельности.

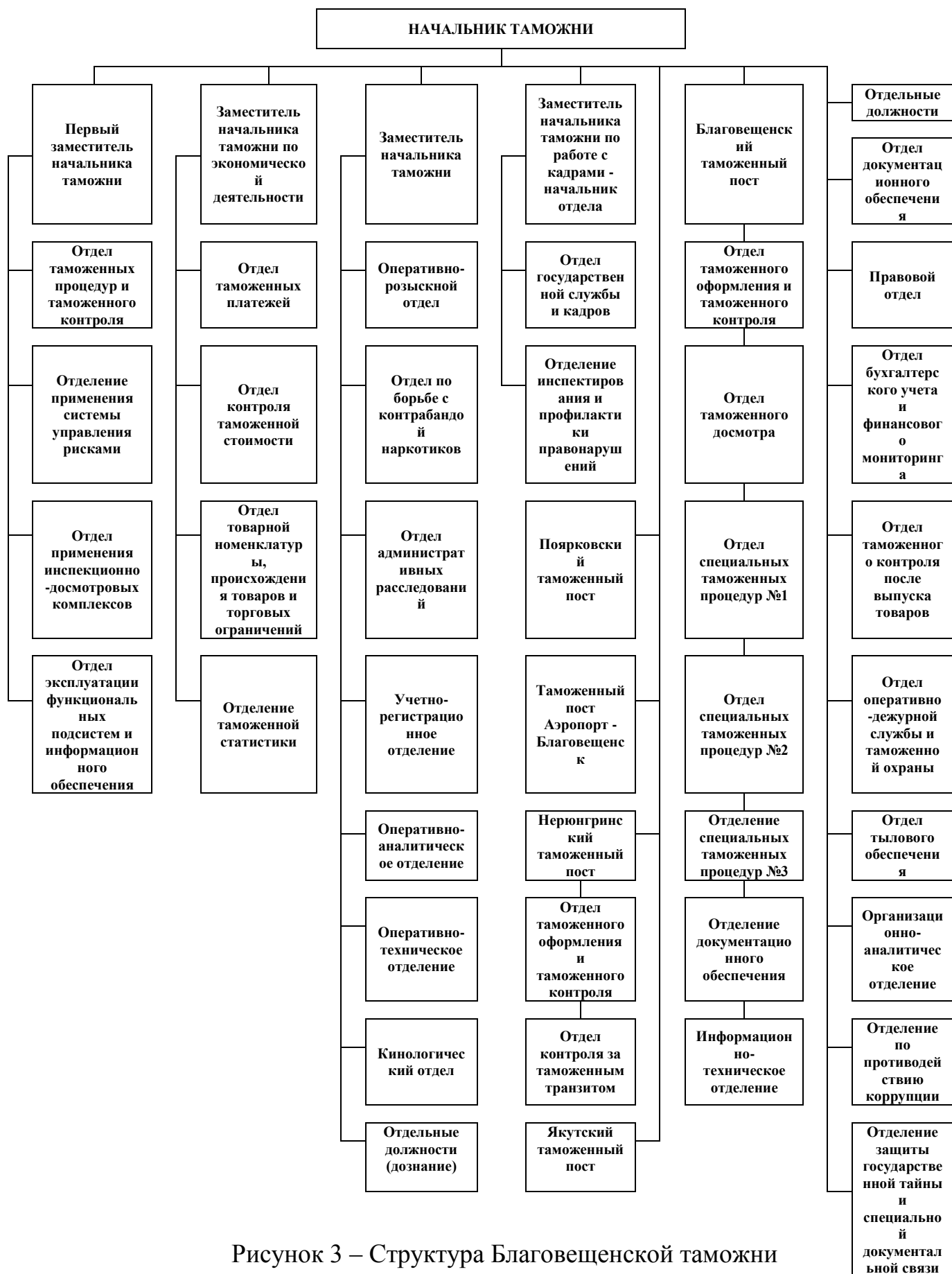


Рисунок 3 – Структура Благовещенской таможни

Обеспечение охраны прав на ОИС согласно таможенному законодательству ТС и законодательству Российской Федерации в сфере таможенного дела, законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности, а также в соответствии с международными договорами Российской Федерации в сфере обеспечения защиты прав на ОИС и пресечения незаконного оборота через таможенную границу ТС и через границу ТС объектов интеллектуальной собственности реализует отдел товарной номенклатуры, происхождения товаров и товарных ограничений (ОТНПТиТО).

Одна из основных задач отдела – это принятие решения по классификации товаров в процессе ТК, и помимо этого решение об определении страны происхождения товаров, определение страны происхождения на товары из стран, которые пользуются преференциями, и из стран СНГ согласно тем или иным нормативным документам, производить регистрацию и учет сертификатов происхождения и принимать меры по привлечению декларанта к ответственности в соответствии с действующим законодательством.

Отдел товарной номенклатуры происхождения товаров и торговых ограничений был создан на Благовещенской таможне приказом начальника таможни 27 июля 1994 года.

С 2005 года и по сегодняшний день начальником отдела товарной номенклатуры, происхождения товаров и товарных ограничений является Березовская Вера Алексеевна, полковник таможенной службы, ветеран таможенной службы.

Для того чтобы провести анализ деятельности Благовещенской таможни, рассмотрим основные показатели работы таможенных органов России по защите интеллектуальной собственности.

Таблица 1 – Основные показатели деятельности таможенных органов России по защите объектов интеллектуальной собственности в 2013 – 2015 гг.

Показатель (ед. измерения)	2013 г.	2014 г.	2015 г. (6 мес.)
Количество объектов интеллектуальной собственности в таможенном реестре (ед. на конец года)	3053	3556	3777
Включено объектов интеллектуальной собственности в таможенный реестр (ед.)	457	503	221

Исходя, из данных таблицы можно заметить, что количество ОИС в таможенном реестре за 6 месяцев 2015г. достигло 3777 единиц, что на 724 единицы больше, чем в 2013 году.

Так же стоит отметить, что таможенный реестр постоянно пополняется, так, например в 2014г. было включено 505 единиц объектов интеллектуальной собственности, что по сравнению с 2013 годом (457 единиц), больше на 48 единиц.

Следует сказать, что от эффективности защиты прав интеллектуальной собственности зависит качество перемещаемых через таможенную границу Таможенного союза товаров. Благовещенская таможня вносит существенный вклад в защиту прав ИС.

Рассмотрим динамику перемещения товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности в Благовещенской таможне в 2011 – 2015гг. представленные в таблице.

Таблица 2 – Динамика перемещения товаров, содержащих ОИС по Благовещенской таможне за период 2011 – 2015гг. (тов.знак)

Наименование	2011	2012	2013	2014	2015
Товарные знаки и знаки обслуживания	83	93	117	182	284
Объекты авторского права	-	-	-	-	-

В 2015 году на Благовещенской таможне общее количество перемещаемых товарных знаков составило 284 ед. В 2011 году этот показатель был равен 83 товарных знака. За исследуемый период (2015 год по отношению к 2011 году) общее количество перемещенных товарных знаков через таможенную границу увеличилось на 29, 23% .



Рисунок 4 – Динамика перемещения товарных знаков и знаков обслуживания

Такого рода увеличение может быть связано, непосредственно, с увеличением числа подделок, т.е. товаров содержащих объекты интеллектуальной собственности с признаками контрафакта.

Прежде чем перейти к рассмотрению ОИС с признаками контрафакта, остановимся на динамике перемещения товарных знаков по отдельным категориям товаров.

Таблица 3 – Динамика перемещения товарных знаков по отдельным категориям товаров по Благовещенской таможне в период с 2011 по 2015 гг.

Наименование	2011	2012	2013	2014	2015
Одежда и обувь	22	32	40	63	114
Косметика, парфюмерия, алкогольные и табачные изделия	44	48	43	95	120
CD и DVD диски	6	5	10	8	15
Кондитерские изделия	9	8	21	12	31
Фармацевтическая продукция	2	2	3	4	4

Из показателей данной таблицы видно, что с каждым годом количество перемещаемых товарных знаков увеличивается, наибольшее количество перемещенных товарных знаков составляет косметика, парфюмерия, алкогольные и табачные изделия в 2015 году 120 тов.знаков, что по отношению к 2011 году (44 тов.знака) на 36,67 % больше. На втором месте одежда и обувь в 2015 году составляет 114 тов.знаков.

Для Благовещенской таможни 2015 год был показательным по объёмам перемещения товарных знаков.

Динамика перемещения товарных знаков по отдельным категориям товаров в 2015 году (в %)

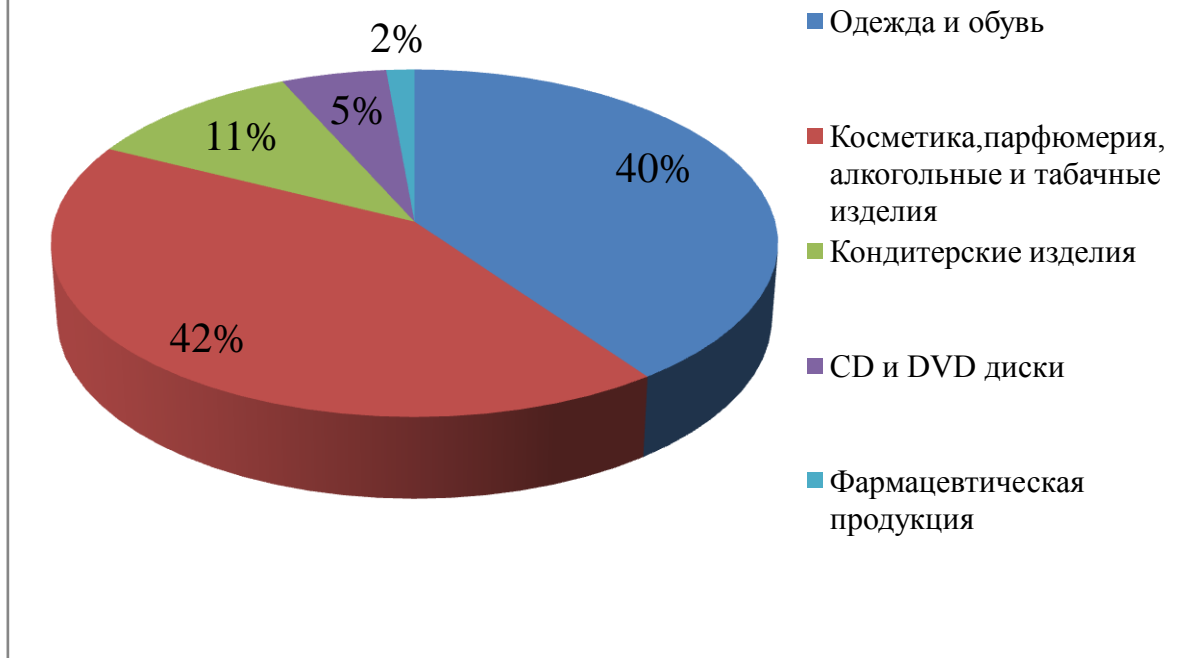


Рисунок 5 – Перемещение товарных знаков в 2015 году(в %)

Как видно из диаграммы основными перемещаемыми товарами являются:

- 1) Одежда, сумки и обувь – 40% в текущем году;
- 2) Кондитерские изделия и другие продукты питания – 11%;
- 3) Парфюмерия и косметика, алкогольная и табачная продукция – 42%;
- 4) DVD и CD диски, аксессуары, часы, бытовая техника – 5%.
- 5) Фармацевтическая продукция – 2%.

Далее, остановимся на технологиях таможенного контроля и выявления товаров в Благовещенской таможне с признаками объектов интеллектуальной собственности.

Таможенные органы принимают меры по защите прав на ОИС в отношении тех товаров, которые содержат объекты авторского права, смежных прав, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест

происхождения товаров при их перемещении через таможенную границу Таможенного союза.

Прежде всего, проведем анализ выявления товаров содержащих объекты интеллектуальной собственности с признаками контрафакта на примере Благовещенской таможни.

Таблица 4 – Основные показатели деятельности Благовещенской таможни в период с 2008 – 2015 гг.

	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014	2015
Выявлено товаров содержащих ОИС с признаками контрафакта (ед)	7000	8202	10312	13701	16100	18687	244554	36000
Из них признаны судом контрафактом (ед)	2980	4000	3568	4301	8232	3340	10209	14000
Назначено экспертиз	6	8	9	12	13	17	13	17

Как видно из таблицы, количество товаров содержащих ОИС с признаками контрафакта ежегодно возрастает с 7000 ед. в 2008 году до 36000 ед. в 2015 году. Наибольшее количество товаров содержащих объекты интеллектуальной собственности с признаками контрафакта выявлено в 2014 году – 244554 ед.

Выявлено товаров содержащих ОИС с признаками контрафакта в 2008 - 2015 гг. (единиц)

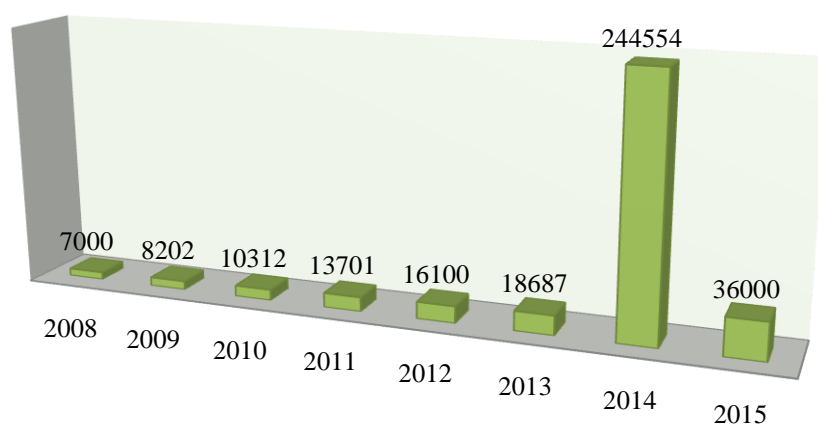


Рисунок 4 – товары содержащие объекты интеллектуальной собственности с признаками контрафакта

Структурными подразделениями Благовещенской таможни в 2015 году велась работа по 36000 единиц товаров, которые были перемещены через таможенную границу ТС, содержащих ОИС: товарные знаки, объекты авторского права. Из них 14000 единиц товаров решениями судов были признаны контрафактными, это составило 101 процент выполнения контрольного показателя эффективности деятельности (КПЭД) таможенного органа.

С начала 2015 года было возбуждено 7 дел об административных правонарушениях по ст.14.10 ч.1 и 7.12 КоАП.

Выявленные ОИС, имеют регистрацию, как в таможенном реестре, так и в реестре Федеральной службы интеллектуальной собственности.

Таможенные органы систематически осуществляют выездные таможенные проверки. Подобным образом, по итогам очередной таможенной проверки в 2013 году таможенными органами Благовещенской таможни были обнаружены факты незаконного применения зарегистрированного товарного знака одним из хозяйствующих субъектов, действующих на территории Амурской области. При ввозе по декларации на

товар (ДТ) кроссовые мужские туфли, обладающие нашивным ярлыком «FENGZU» в количестве 80 пар, были маркированы обозначением в виде трех параллельных полос, сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «ADIDAS». Правообладателем данного товарного знака в России является компания «Адидас АГ». В ходе административного производства, возбужденного по ст. 14.10 КоАП, было изъято 80 пар кроссовок.

Помимо этого, инспектором Благовещенской таможни было вскрыто обстоятельство незаконного применения зарегистрированного товарного знака нанесенного при ввозе по ДТ – 8 пар сапог женских демисезонных маркированных на индивидуальной упаковке и обуви с обозначением «MODA STRIMMA», которые были сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «STRIMMA», правообладатель которого ООО «Дальторг» из г. Уссурийск. Согласно ст. 14.10. Незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 1500 до 2000 тысяч рублей с конфискацией предметов, которые содержат незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на должностных лиц - от 10000 до 20000 тысяч рублей с конфискацией предметов, которые содержат незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на юридических лиц - от 30000 до 40000 тысяч рублей с конфискацией предметов, которые содержат незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара.

В ходе ТК на международном пункте пропуска «Благовещенск – Хэйхэ» зачастую выявляются попытки провести на территорию РФ из Китая контрафактные товары. Например, на международном пункте пропуска «Благовещенск – Хэйхэ» в процессе таможенного контроля инспектором

отдела специальных таможенных процедур таможенного поста Благовещенский была выявлена попытка провести российским ИП на территорию РФ из КНР спортивные мячи из полимерного материала, которые были маркированы товарным знаком «Nike» в количестве 37 штук, общим весом 15 килограммов. А также, полуботинки мужские (кроссовки), маркированные товарным знаком «Адидас» в количестве 614 пар, общим весом 405 килограммов. В ходе проведения расследования и экспертизы было установлено, что данный товар незаконно маркирован этим товарным знаком.

Контрафактная продукция наносит вред государству, бизнесу и каждому гражданину. Так, в соответствии с 4 частью Гражданского кодекса Российской Федерации «товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Сейчас ФТС России усовершенствует существующие у него программные средства. Перед таможенными органами встает немаловажная цель – по максимуму автоматизировать процессы включения объектов интеллектуальной собственности в Реестр, при этом минимизируя финансовые и временные затраты правообладателей. Благодаря налаженной системе межведомственного электронного взаимодействия, некоторые из документов правообладатель уже может предоставлять в таможенные органы в электронном виде. Подобное взаимодействие по вопросам защиты прав интеллектуальной собственности осуществляется с Роспатентом, Минэкономразвития России, Минпромторгом России, Минкультуры России и МВД России.

В 2014–2015 гг. активно велась работа в области автоматизации процедуры включения объектов в Реестр. В планах прием заявлений, их обработка и проверка, принятие решений и доведение их до правообладателей и таможенных органов будут осуществляться в

электронной форме, а данные Реестра будут взаимосвязаны с программными средствами, которые используются при декларировании товаров.

Таможенные органы делают все возможное для защиты ОИС, Благовещенская таможня применяет в своей работе следующие информационные таможенные технологии, такие как Единая автоматизированная информационная система (ЕАИС), ведомственная интегрированная телекоммуникационная сеть (ВИТС), электронное декларирование, систему управления рисками, мобильный инспекционно-досмотровый комплекс (МИДК), систему обнаружения делящихся радиоактивных материалов «Янтарь».

Проведения исследований удостоверяло, что результативным необходимо считать осмотры с применением ИДК, впоследствии которых в дальнейшем подтверждаются нарушения, которые были выявлены при осмотре товаров и транспортных средств. Разработана методика расчёта эффективности осмотров с применением ИДК. Помимо этого, использование ИДК таможенными органами может дать существенный превентивный эффект.

Таким образом, Благовещенской таможней принимаются все без исключения меры по обеспечению результативного таможенного контроля и благополучному решению задач в области экономической безопасности государства.

Также хочется отметить то, что на таможенные органы России возложена значительная и ответственная задача – борьба контрафактной продукцией и с правонарушениями в сфере интеллектуальной собственности. Это и охрана интеллектуальной собственности правообладателей и ограждение отечественного рынка от контрафактной продукции, не только подрывающей экономику нашей страны и деловую репутацию России, но и также зачастую просто опасной для жизни и здоровья граждан.

За несоблюдение законодательства и нарушение авторских и смежных прав предусмотрена административная ответственность в виде конфискации

товара или штрафа до 400 минимальных размеров оплаты труда (МРОТ), а уголовная - тюремное заключение до 5 лет, с конфискацией и штрафом до 500 тыс. руб. За нелегальное использование товарных знаков закон предусматривает административную ответственность в виде конфискации товара и штрафа до 400 МРОТ или уголовную ответственность в виде тюремного заключения до 5 лет или штрафа до 300 тыс. рублей.

Проблемы преступлений в сфере интеллектуальной собственности актуальны в целом для всего мирового сообщества, так в 2000г. Генеральная ассамблея ВОИС учредила Международный день интеллектуальной собственности, который отмечается 26 апреля. На сегодняшний день масштабы незаконного производства и торговли контрафактными товарами приняли такие размеры, что Всемирная таможенная организация объявила 2007 год годом борьбы с контрафактной продукцией и пиратством.

Защита прав интеллектуальной собственности является одним из важнейших направлений деятельности Федеральной таможенной службы России.

Наиболее важным инструментом таможенного контроля в сфере защиты интересов правообладателей считается Реестр объектов интеллектуальной собственности, который ведется таможенной службой на основании заявлений обладателей исключительных прав ИС. В настоящее время таможенный реестр содержит в себе 3940 зарегистрированных товарных знаков, принадлежащих следующим известным фирмам, как "Procter & Gamble", "Unilever NV.", "Kraft Foods", "Nestlé S.A", "Gillette", "Bacardi-Martini", российских компаний таких как "Рот Фронт", "Руст Инк." и т.д.

Из года в год таможенные органы проделывают огромную работу, продуктивность которой возросла во много раз. Непосредственное участие в этой работе принимает и Дальневосточное таможенное управление (ДВТУ). Регулярно таможни ДВТУ проводят функциональную работу по выявлению товаров, которые обладают признаками контрафактных.

Задерживались товары, которые были маркированы товарными знаками таких известных брендов как «Пума», «Адидас», «Найк», «Дюрасел», «Рибок», «Липтон» и др. С целью защиты для пресечения правонарушений таможенные органы непрерывно проводят особые мероприятия благодаря информации, поступающей от правообладателей, которая содержит критерии определения высокого риска нарушения законодательства об интеллектуальной собственности.

В Находкинской таможне произошло самое первое задержание контрафактных товаров. Так 8 мая 2005 года в порт Восточный (Россия) из порта Пусан (Ю. Корея) на судне "Hudson Strait" в адрес столичной фирмы был ввезен контейнер, внутри которого, как оказалось позднее в процессе таможенного контроля, находилось 520 пар спортивной обуви (кроссовок), маркированных товарным знаком «Рибок».

Подобным способом, фирма нарушила условия ст. 4, 26 Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров", так на таможенную территорию РФ была ввезена спортивная обувь с маркировкой «Reebok» с отсутствием соответствующих договоров с правообладателем. Данная фирма была привлечена к административной ответственности согласно ст. 14.10 КоАП РФ – на неё наложен штраф в объеме двадцать тысяч руб., а кроссовки, были изъяты как предмет административного правонарушения.

Еще один случай произошел 28 октября 2006 года, когда индивидуальный предприниматель попытался незаконно вывезти из Китая через Благовещенскую таможню 3 310 чайников популярной торговой маркой "Скарлет". Но как заявил правообладатель товарного знака "Скарлет", данные электроприборы имеют признаки контрафактности – и этих приборах был нанесен товарный знак "Скарлет" без согласия правообладателя. Так, согласно ст. 4 ФЗ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров» ни один

человек, который не содержит полномочия, не имеет права применять охраняемый в России товарный знак без согласия на это правообладателя.

Нарушением исключительного знака правообладателя признается его пользование без согласия правообладателя на территории России в гражданском обороте, а также размещение товарного знака на товарах, которые импортируются в Россию.

Подобным способом, предприниматель преступил закон, при осуществлении импорта чайников с маркировкой товарного знака "Скарлет", правообладателем которого является известная компания «Arima Holding Corp.». Согласно ст. 14, 10 КоАП РФ суд привлек предпринимателя к административной ответственности, предусмотренной в виде штрафа в размере 100 МРОТ.

Еще один факт незаконного перемещения товарного знака был выявлен 22 февраля 2007 года Биробиджанскими таможенниками при осуществлении таможенного досмотра товаров, прибывших, из КНР в адрес частного предпринимателя было обнаружено 1536 пар кроссовок «Пума».

В соответствии с заявлением правообладателя торговой марки «Пума» предприниматель, в адрес которого были ввезены кроссовки, не владеет правами на использование данного товарного знака. Экспертами в области защиты интеллектуальных прав был оценен причинённый ущерб в 4,6 миллиона рублей. Для принятия решения о возбуждении уголовного дела, материалы были переданы в прокуратуру.

Сотрудники Уссурийской таможни в апреле 2015 вынесли по ст. 14.10 КоАП РФ сразу 2 определения об административных правонарушениях в отношении двух приморских предпринимателей по факту незаконного использования чужого товарного знака. В первом случае 14 апреля 2015 г. частный предприниматель перевозил из Китая парфюмерную продукцию – 130 флаконов туалетной воды 8 наименований известных брендов («Шанель», «Хьюго Босс», «Живанши» и др.). А двумя днями ранее – 12 апреля 2015 г. – индивидуальный предприниматель пытался ввезти из КНР

коммерческую партию туалетной воды (19 наименований) также, не имея абсолютно никаких прав на использование этих товарных знаков, которыми была маркирована парфюмерия. Все товары были изъяты.

Не терпится выделить то, что в этом году в ФТС России прошла пресс-конференция «Общество и таможня против контрафакта», которая была приурочена к Всемирному дню интеллектуальной собственности (который как уже было сказано выше отмечается 26 апреля). По словам начальника Управления по связям с общественностью ФТС России, государство уделяет колоссальное внимание борьбе с контрафактной продукцией, а таможенные органы находятся на передовых рубежах этой борьбы — задержания той или иной контрафактной продукции происходят еженедельно.

Наиболее яркий пример незаконного перемещения товарного знака совершился на Убылинском таможенном посту Псковской таможни. Таможенными органами за 1 проверку было выявлено 8837 единиц контрафакта, где участником ВЭД были задекларированы брюки, свитера, куртки, юбки, обувь, носки, ткани, маркированные товарным знаком «Юсин Трейд».

В процессе таможенного досмотра сотрудниками поста были обнаружены товары, содержащие ОИС с признаками контрафакта известных производителей: «Адидас», «Найк», «Шанель», «Лакост», «Хьюго Босс», «Армани». Одежда под этими товарными знаками не значилась в товаросопроводительных документах.

Псковская таможня сообщила правообладателям этих знаков об импорте товаров в Россию. Согласно заявлениям, которые были получены о нарушении исключительных прав правообладателей на товарные знаки было возбуждено семь дел об административных правонарушениях.

Говоря о странах:

- 1) Из Объединенных Арабских Эмиратов, Китая и Турции чаще всего ввозятся автозапчасти;

2) Одежда следует в Россию из таких стран —государств Юго-Восточной Азии (Вьетнам и Китай), а также Турции.

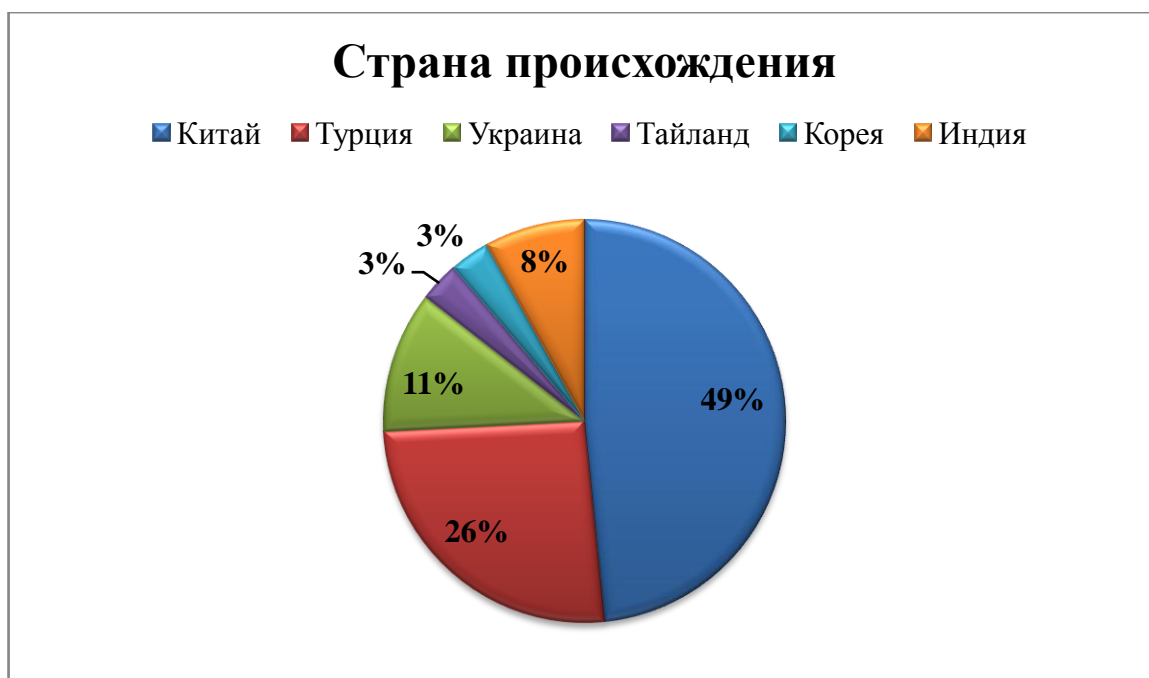


Рисунок 7 – Страна происхождения контрафактной продукции

В 2015 г. таможенные органы РФ в борьбе с контрафактом достигли следующих результатов:

Выявлено более 18,1 миллионов единиц контрафактной продукции (в 2014 г. — более 9,5 миллионов единиц);

Ущерб, который мог быть нанесен правообладателям объектов интеллектуальной собственности (если бы таможня не задержала контрафактную продукцию), был предотвращен на сумму более 3,9 миллиардов рублей (в 2014 г. — более 2,4 миллиардов рублей);

13,3 миллионов единиц контрафактной продукции было выявлено в первом квартале 2016 г.. Что примерно составляет 73,5% от уровня предыдущего года. Ущерб правообладателей предотвращен на сумму 1,4 миллиардов рублей.

1040 дел об административных правонарушениях было возбуждено в сфере защиты прав интеллектуальной собственности (в 2014 г. это 1270 дел об АП), из них 1011 связаны с незаконным использованием товарного знака

(в 2014 г. — 1234) и 29 из них связаны с нарушением авторских и смежных прав (в 2014 г. — 36).

Данные за предыдущие периоды о количестве дел об административных правонарушениях, возбужденных таможенными органами по фактам нарушений в сфере интеллектуальной собственности, представлены в таблице 5.

Таблица 5 - Количество дел об административных правонарушениях, возбужденных таможенными органами по фактам нарушений в сфере интеллектуальной собственности (2004–2014 гг.)

	2004	2005	2006	2007	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014
Ст.14.10 КоАП РФ	106	268	1416	1383	1029	955	1060	1053	968	1155	1234
Ч.1 ст.7.12 КоАП	48	82	212	117	24	15	16	30	19	33	36
Всего	154	350	1628	1500	1053	970	1076	1083	987	1188	1270

Как видно из таблицы по статье 14.10 КоАП РФ - Незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг) наибольшее количество возбужденных таможенными органами дел наблюдается в 2006 году – 1416 дел, а также 212 дел по ч.1 ст.7.12 КоАП - Нарушение авторских и смежных прав, изобретательских и патентных прав в 2006 году.



Рисунок 8 – Количество возбужденных дел таможенными органами РФ.

Таможенники отмечают, что защита прав зависит от желания самих правообладателей. К примеру, в ТРОИС числится в 2 раза меньше ОИС, чем в реестре Роспатента.

Международное бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности занимается международной регистрацией с распространением защиты и охраны на территорию России, которое находится в Женеве. В данном реестре — находится более миллиона объектов.

В городе Сочи, в рамках 22 Олимпийских зимних игр и 11 Паралимпийских зимних игр 2014 г. проводился комплекс эффективных мероприятий по обеспечению защиты олимпийской и паралимпийской символики. Таможенные органы обеспечивают защиту сорока четырех товарных знаков, которые принадлежат Международному олимпийскому комитету, Международному паралимпийскому комитету, Олимпийскому комитету России и Оргкомитету «Сочи-2014». За все время подготовки и проведения 22 Олимпийских зимних игр и 11 Паралимпийских зимних игр таможенными органами было выявлено 1,6 миллиона единиц контрафактной продукции, по ст. 14.10 КоАП РФ (незаконное использование товарного

знака) возбуждены 152 дела об АП, выявлен 221 факт ввоза таких товаров. С целью своевременного предупреждения и выявления правонарушений таможенные органы регулярно проводят специальные операции на основе поступающей информации о нарушении законодательства в отношении прав интеллектуальной собственности.

В период подготовки к проведению в России Чемпионата мира по футболу 2018 года намечается проведение нескольких обучающих семинаров для таможенных органов по защите символики и брендов FIFA. Также в июне—июле будет проведена специальная операция, в рамках которой таможенники будут выявлять перемещаемый по почте контрафакт и отправлять данные китайской стороне. Таможенники постараются блокировать отправку товаров еще в Китае — в местах почтовых отправлений (МПО), — Согласно Всемирной почтовой конвенцией пересылка во всех видах почтовых отправлений контрафактных пиратских товаров строго запрещена. По российскому законодательству товары, перемещаемые в адрес физических лиц по почте, не подлежат таможенному контролю».

В настоящий момент действует требование, в согласовании с которым запрещен ввоз на территорию ТС и Российской Федерации контрафактных товаров в почтовых отправлениях. Они подлежат возвращению отправителю. Таможенники рассчитывают, что в новой редакции Таможенного кодекса ЕАЭС появятся такие нормы, которые будут разрешать проверять товары из посылок физических лиц на предмет контрафактности.

В наши дни, проходит течения развития единого механизма защиты прав интеллектуальной собственности в рамках Евразийского экономического союза. С целью унификации возможностей таможенных органов государств — членов Таможенного союза, снижения отсылочных норм к национальному законодательству подготовлен ряд дополнений в Таможенный кодекс Таможенного союза, которые предусматривают введение на уровне Евразийской экономической комиссии единого порядка оформления

решений о приостановлении выпуска товаров, обладающих признаками нарушения прав правообладателя, продления срока приостановления, порядка оформления уведомления декларанта и правообладателя и предоставления им информации о задержанных товарах, ведения Единого таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности.

2.2 Взаимодействие таможенных постов и функциональных подразделений при защите интеллектуальной собственности.

Отдел товарной номенклатуры, происхождения товаров и торговых ограничений представляет собой структурное подразделение Благовещенской таможни, входящей в систему Дальневосточного таможенного управления (ДВТУ) Федеральной таможенной службы (ФТС России).

В зоне своей компетенции, данный отдел контролирует работу уполномоченных должностных лиц таможни в первую очередь по вопросам классификации товаров в соответствии с товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности, за правильностью заявления страны происхождения товаров, за соблюдением участниками ВЭД запретов и ограничений, а также обеспечивает защиту прав на ОИС.

Отдел оформляет классификационные постановления, в том числе подтверждает страну происхождения товаров по тому перечню товаров, которые были утверждены ТК ТС, помимо этого отдел контролирует оформление товаров, которые подлежат обязательной предварительной классификации или подтверждению страны происхождения.

С такой целью таможенные посты (далее - ТП) уже после оформления таких товаров представляют в отдел такие документы как: копии деклараций на товары (далее - ДТ), акты досмотра, классификационные решения, которые заверены личными номерными печатями. Отдел товарной номенклатуры происхождения товаров и торговых ограничений в пределах своей компетенции также производит сверку с базой данных (БД),

формирование отчета по оформленным ДТ и его отправку в ЦТУ (Центральное таможенное управление).

На этапе таможенного оформления отдел принимает решения по классификации товаров по представлению подразделениями таможни в следующих случаях:

- а) ТП затрудняется классифицировать товар;
- б) если оформляется товар, который входит в список, отнесенный к компетенции данного отдела;
- в) товар оформляется с условным начислением таможенных платежей;
- г) товар оформляет подконтрольная организация;
- д) товар оформляется в счет уставного фонда.

Инспектор ТП или функционального отдела во всех выше перечисленных случаях выписывает направление для участника ВЭД в ОТНПТиТО по утвержденной форме с комплектом документов, которые содержат сведения о товаре в более полном объеме (товаротранспортные документы, спецификации, инвойсы, сертификаты, образцы этикеток и ярлыков, упаковочные листы, если есть возможность, то и сам образец товара). Для групп товаров 84-85 (механические и электрические машины и оборудование) и 90 (инструменты и аппараты измерительные и медицинские) необходима техническая документация. Акт досмотра и зарегистрированная копия ДТ должны быть обязательно. Копии документов должны быть заверены личной номерной печатью инспектора, выписавшего направление. В том случае если у инспектора ТП возникли сомнения в правильности классификации, тогда в сопроводительной записке кратко излагается причина.

Отдел после того, как были рассмотрены все документы, принимает решение о классификации товаров и определении страны происхождения товаров. Решение обязано быть обосновано и при надобности подтверждено ссылками на примечания или правила классификации. В случае если отдел не может конкретно принять решение, тогда вопрос может быть разрешен путем

взятия проб и образцов или обращением в вышестоящий таможенный орган. Обращение в вышестоящий таможенный орган по вопросам классификации и происхождения товаров оформляется только данным отделом. Решение заверяется непосредственно подписью и личной номерной печатью сотрудника ОТНПТиТО, который принимал данное решение.

В пределах своей компетенции отдел реализует определение страны происхождения на товары из стран, которые пользуются преференциями, и из стран СНГ в соответствии с нормативными документами, производит регистрацию и учет сертификатов происхождения. Для данных целей участник ВЭД представляет в ОТНПТиТО такие документы как: оригинал и копию сертификата происхождения, копии контракта, товаросопроводительных документов, зарегистрированной ДТ, и акта таможенного досмотра партии товара, образцы товаров или фотографии. Копии представленных документов, помимо оригинала сертификата происхождения, должны быть заверены личной номерной печатью инспектора ТП, а образцы опечатаны.

Проверка предоставленных документов на соответствие с ключевыми критериями определения страны происхождения, контроль соответствия заполнения сертификата происхождения требованиям, установленным ТК ТС, идентификацию оттисков печатей их образцам, сверку данных, указанных в сертификате, с данными транспортных документов, ДТ и информацией, изложенной в актах досмотра все это возложено на отдел товарной номенклатуры происхождения товаров и торговых ограничений. Если предоставленные документы, несомненно, подтверждают правильность классификации товара и его происхождения, то сотрудник ОТНПТиТО делает отметку на сертификате происхождения о признании его действительным и регистрирует в журнале.

Отдел также рассматривает направления ТП по вопросам определения страны происхождения в спорных случаях.

Меры по привлечению декларанта к ответственности, в соответствии с действующим законодательством при выявлении фактов недостоверного задекларированного товара в части классификации товаров и определения страны происхождения сотрудниками, также принимает отдел товарной номенклатуры происхождения товаров и торговых ограничений.

Отдел производит контроль над правильностью классификации товаров и обоснованности предоставления преференций после таможенного оформления. Помимо этого осуществляет контроль электронной базы данных ДТ на предмет правильности и полноты описания товара в графе 31 ДТ, соответствия наименования и описания товара в графе 31 его коду в графе 33 ДТ, сверяет правильность предоставления тарифных преференций.

Также отдел проводит проверки правильности классификации товаров и определения страны происхождения по международным запросам, письмам и распоряжениям вышестоящих таможенных органов.

Отдел информирует подразделения таможни в случаях недостоверного декларирования и необоснованного предоставления преференций.

Из всего выше сказанного можно сделать вывод, что отдел товарной номенклатуры происхождения товаров и торговых ограничений, в пределах своей компетенции делает все возможное для того чтобы защищать права интеллектуальной собственности.

2.3 Проблемы правообладателей и меры защиты объектов интеллектуальной собственности

Несоблюдение исключительных прав на интеллектуальную собственность является для России одной из самых важных и актуальных проблем.

Как уже установлено, правообладатель может согласно по своему усмотрению запрещать или разрешать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, к тому же отсутствие запрета не является разрешением.

Нарушение исключительного права влечёт гражданскую, административную и уголовную ответственность.

Правообладатель товарного знака не в силах контролировать любое использование своего товарного знака, а лишь использование его в гражданском обороте, в частности:

- 1) на товарах, его этикетках, упаковках данных товаров, которые производятся, продаются, рекламируются или каким либо образом вводятся в гражданский оборот или хранятся и перевозятся с этой целью;
- 2) в случае знака обслуживания при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, которая связана с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях к продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг, а также в объявлениях, вывесках и в рекламе;
- 5) в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации».

Абсолютно не подлежат контролю со стороны правообладателя следующие виды использования товарного знака:

- 1) упоминание его в не рекламных целях;
- 2) использование на товарах, какие уже были непосредственно введены в оборот либо самим правообладателем или с его согласия (к примеру, при пользовании купленным товаром, на котором изображён товарный знак или при дальнейшей перепродаже такого товара);
- 3) использование товарного знака в личных целях;
- 4) иные виды использования, которые не связаны с введением товаров (услуг) в гражданский оборот

Направленность повышения числа обращений в таможенные органы в 2012г. правообладателей ИС с заявлениями о защите их прав намного усилилась. Об этом свидетельствует положительная оценка бизнес-

сообщества деятельности Федеральной Таможенной Службы России по защите прав интеллектуальной собственности.

Одним из наиболее важнейших инструментов защиты интересов правообладателей является не что иное, как таможенный Реестр объектов интеллектуальной собственности, который ведется ФТС России по причине заявлений обладателей исключительных прав. Как уже было сказано, на конец 2015 года в таможенном Реестре содержатся 3940 объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих как зарубежным, так и российским компаниям, в том числе 3 908 товарных знака, 30 объектов авторского права, 2 наименования мест происхождения товаров.

В товарной структуре таможенного реестра преобладают спиртные напитки, кондитерские изделия, спортивная одежда и обувь.

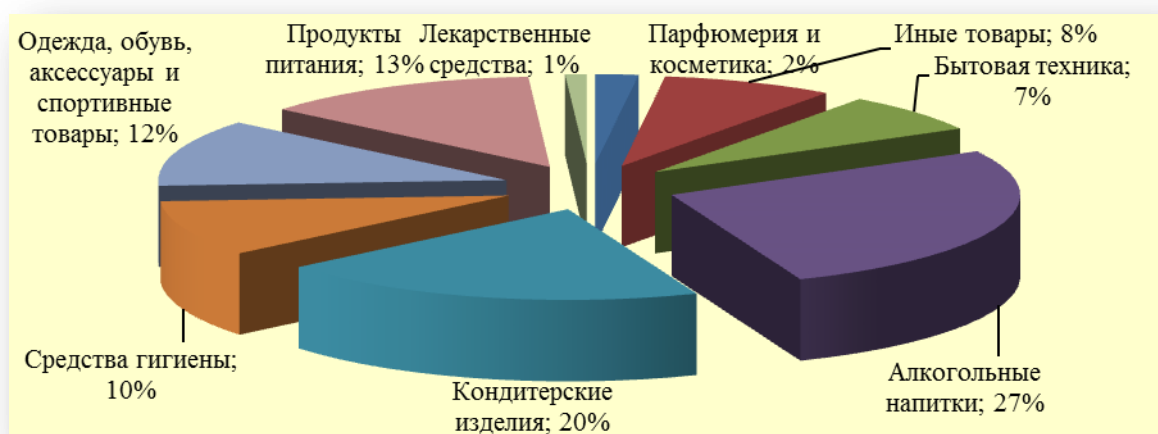


Рисунок 9 - Товарная структура таможенного реестра в 2015 году

При этом более 50% совокупного объема товарных знаков относятся к отечественным правообладателям, из числа которых значительная доля приходится на российские кондитерские фабрики, а кроме того на крупнейшие производственные предприятия, выпускающие различный ассортимент продукции (от автозапчастей до грузовых автомобилей).

Срок защиты прав правообладателя на ОИС устанавливается при включении этих объектов в таможенные реестры, которые ведутся

таможенными органами в государствах - членах таможенного союза, и единый ТРОИС государств - членов таможенного союза с учетом срока, указанного правообладателем в заявлении, но не более 2 лет со дня включения в такие реестры. Установленный период может быть продлен по заявлению правообладателя безлимитное количество раз, но каждый раз не больше чем на 2 (два) года, при соблюдении требований, которые предусматриваются настоящей главой. Срок защиты прав правообладателя на ОИС не может превышать срока действия прав правообладателя на данный объект интеллектуальной собственности.

Согласно нормам, которые предусмотрены ст. 1228, 1229 ГК РФ, субъектами охраняемых результатов интеллектуальной деятельности являются физическое лицо, либо коллектив физ. лиц или юридическое лицо. Законом так же установлено, что результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации вправе использовать по своему усмотрению, запрещать или разрешать другим лицам использовать результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации правообладатель, то есть, лицо, обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (п. 1 ст. 1229 ГК РФ).

Правообладателем может являться также сам автор результата интеллектуальной деятельности, приобретатель по договору об отчуждении исключительного права, лицензиар, которому предоставлено право использовать результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, заказчик по договору авторского заказа на произведение, программу ЭВМ и базы данных, работодатель в отношении служебного произведения науки, литературы или искусств, розданные при выполнении работ по договору подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ или изданные по государственному или муниципальному контракту.

Следует выделить то, что перечень субъектов исключительных прав (правообладателей) и его прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации на основании создания автором такого результата или на основании различных гражданско-правовых и трудовых договоров, которые предусмотрены действующим законодательством, довольно широкий.

Следовательно, поэтому, можно утверждать, что в гражданском законе заложен очень важный принцип, такой как использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации третьими лицами с согласия и в пределах, которые установлены обладателем исключительных прав на эти результаты (правообладателем). Это общее правило закреплено в нормах части четвертой ГК РФ.

Применение объектов патентных прав (изобретения, полезной модели и промышленного образца) без согласия патентообладателя, которому принадлежат исключительные права, на правообладателя на период действия, никак не разрешается, за одним исключением, предусмотренным ст. 1361 ГК РФ: лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1381 и 1382) без нарушений использовало на территории Российской Федерации, которые было создано независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, автоматически сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования).

Право преждепользования может быть передано другому лицу лишь только вместе с предприятием, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны все требуемые к этому приготовления.

Характерные черты имеет использование товарного знака без согласия правообладателя. На товарный знак, т.е. на обозначение, которое служит для индивидуализации товаров индивидуальных предпринимателей и

юридических лиц или, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на этот товарный знак (ст. 1481 ГК РФ). Правила настоящего Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, т.е. к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг.

Согласно ст. 1514 ГК РФ правовая охрана товарного знака прекращается:

в связи с истечением срока действия исключительного права на товарный знак;

на основании установленного в соответствии с п. 3 ст. 1511 ГК РФ решения суда о досрочном прекращении правовой охраны коллективного знака в связи с тем, что использование этого знака на товарах, не обладает едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками;

на основании в соответствии со ст. 1486 ГК РФ принятого решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с тем, что он не используется;

на основании решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой охраны и защиты товарного знака в случае прекращения юридического лица - правообладателя или прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя - правообладателя;

в том случае, если правообладатель отказался от права на товарный знак;

на основании принятого по заявлению заинтересованного лица, решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о досрочном прекращении правовой защиты и охраны товарного знака в случае его превращения в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

Также по основаниям, предусмотренных подп. 3-6 п. 1 настоящей статьи, а также по решению федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности в случае утраты общеизвестным товарным знаком признаков, установленных абз. 1 п. 1 ст. 1508 ГК РФ правовая охрана общеизвестного товарного знака прекращается.

При переходе исключительного права на товарный знак без заключения договора с правообладателем (ст. 1241 ГК РФ) правовая охрана товарного знака может быть прекращена по решению суда по иску заинтересованного лица, если будет доказано, что такой переход вводит потребителей в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Прекращение правовой охраны товарного знака означает прекращение исключительного права на этот товарный знак.

Потери правообладателей и государственного бюджета формирует разные конкурентные условия для его участников. Дилеры, которые занимаются подделками, подстраиваются под уже готовую систему продвижения товаров правообладателями, при этом наживаются на их рекламе и не вкладывают ни копейки в это продвижение. К тому же, образуются очевидные утраты фирм-владельцев торговых марок, которые можно представить как сумму некоторых характеристик: значительное сокращение объема продаж оригинальной продукции вследствие ее замещения контрафактной продукцией; уменьшение объема продаж оригинальной продукции в результате принужденного применения торговых скидок и бонусов; непосредственные расходы фирм-правообладателей на борьбу с распространением нелегальной продукции. Таким образом, фирма-правообладатель несет утраты в три раза больше: некоторая доля рынка уходит к производителям и распространителям этой контрафактной продукции; для борьбы с ними применяются скидки за счет части собственной прибыли; а так же, приходится тратить денежные средства на вытеснение подделок. Ежегодно эти потери могут составлять миллионы долларов в год.

Заметный ущерб так же несет и государственный бюджет. Государство теряет, во-первых, за счет того, что изготовители и торговцы контрафактом в несколько раз меньше, платят налогов, чем правообладатели, которые работают «по закону», и во-вторых, правообладатели вынуждены уменьшить либо сохранить стоимость на товары, что сократит объем налоговых платежей, которые они выплачивают государству. Существенная доля контрафактной продукции производится за границей. В принципе импортеры такой продукции могут заплатить весь объем таможенных пошлин и налогов, таким образом, легализовав, свою продукцию с точки зрения фискальных органов. Они и их партнеры все равно останутся в выигрыше, так как первоначальная стоимость подделок намного ниже себестоимости оригинальной продукции.

В целом ущерб, который наносится государству и правообладателям, производством и распространением контрафактной продукции оценивается в различных источниках от 1 до 3 млрд. долл. США в год. Из них потери государственного бюджета, в 2002 г. достигали триста млн. долл. США.

Таможенные органы наделены полномочиями *ex officio* по контролю над использованием товарных знаков, которые зарегистрированы Роспатентом, или те, которые имеют международную регистрацию, распространяющуюся на территории Российской Федерации. В 2015 году таможенными органами были приняты меры по защите прав интеллектуальной собственности в 503 случаях в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, которые не внесены в Реестр. Это были зарегистрированные Роспатентом товарные знаки, которые имели также международную регистрацию.

Меры по защите прав на ОИС принимаются лишь в отношении тех товаров, которые содержат объекты авторского права, смежных прав, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров.

Согласно законодательству Российской Федерации таможенные органы возбуждают не только дела об административных правонарушениях в сфере таможенного дела, предусмотренные главой 16 КоАП РФ, но и также вправе возбуждать дела об административных правонарушениях, которые не относятся к таможенным правонарушениям. Согласно ст. 28.3 КоАП РФ таможенными органами ФТС России осуществляется исполнение задач по предупреждению, пресечению и раскрытию административных правонарушений, сопряженных с незаконным использованием объектов интеллектуальной собственности, ответственность за которые предусмотрена ч.1 ст.7.12 «Нарушение авторских и смежных прав» и ст.14.10 КоАП РФ «Незаконное использование средств индивидуализации товаров».

Исходя из вышеизложенного, можно сказать, что деятельность таможенных органов по пресечению ввоза контрафактной продукции, включает в себя применение мер приостановления выпуска товаров, а также процедуры, направленной на привлечение правонарушителей к административной ответственности.

Таким образом, должностные лица таможенных органов, которые осуществляют таможенные процедуры и таможенный контроль товаров, производят контроль в целях применения мер, связанные с защитой прав интеллектуальной собственности. Для таких целей применяются такие формы таможенного контроля как таможенный осмотр и досмотр товаров и транспортных средств, проверка документов и сведений, проверка маркировки товаров, наличия на них идентификационных знаков, отбор проб и образцов и др.

Зафиксировать случай ввоза контрафактной продукции, а также не допустить ее выпуск в гражданский оборот – вот главная задача реализации указанных форм таможенного контроля. При контроле соблюдения законодательства РФ об интеллектуальной собственности должностное лицо таможенного органа в рамках документального контроля осуществляет:

- 1) проверку достоверности и полноты сведений, заявленных в таможенной декларации, в отношении содержащихся на товаре объектов интеллектуальной собственности;
- 2) проверку соответствия заявленных сведений о товарах сведениям, содержащимся в рассылаемых ФТС России сведениях из Реестра или сведениям, которые содержатся в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации и базы данных ВОИС;
- 3) проверку документов сведений, которые подтверждают соблюдение законодательства РФ об интеллектуальной собственности;
- 4) принимать решения о приостановлении выпуска товаров в тех случаях и порядке, которые установлены нормативными актами ФТС России;
- 5) направлять в соответствующее функциональное подразделение таможенки информацию о выявленных нарушениях законодательства об интеллектуальной собственности.

Получив уведомления от таможенного органа о приостановлении выпуска товаров, которые обладают признаками контрафактных, правообладатель в установленный срок должен дать заключение, считает ли он товар, выпуск которого приостановлен, контрафактным, принять решение либо о его выпуске, либо об инициировании уголовного, административного или гражданского процесса. Так же он имеет право подать заявление в данный таможенный орган о проведении проверки по факту и возбуждении производства об административном правонарушении.

Задачами производства по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ являются всестороннее, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, выявление причин и условий, которые способствовали совершению административного

правонарушения, предупреждение правонарушений и укрепление законности.

Анализ обстоятельств административного дела исполняется посредством извлечения, накопления, хранения, обработки и надлежащей оценки информации. Работа по сбору и изучению доказательств по административным делам осуществляется в рамках и согласно правилам, установленным законодателем. В связи с этим в целях обеспечения задач производства по делу в КоАП РФ тщательно урегулированы как общие вопросы доказательственной базы, так и конкретные виды доказательств. Доказательствами по делу об административном правонарушении могут являться любые фактические данные, на основании этих данных судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают отсутствие или наличие события административного правонарушения, виновность лица, который привлекается к административной ответственности, и другие обстоятельства, которые имеют значение для правильного разрешения дела (ч. 1 ст. 26.2 КоАП РФ). Так, доказательствами по делу об административном правонарушении являются:

- объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показания потерпевшего и свидетелей (ст. 26.3 КоАП РФ);
- экспертиза (ст. 26.4 КоАП РФ);
- взятие проб и образцов (ст. 26.5 КоАП РФ);
- вещественные доказательства (ст. 26.6 КоАП РФ);
- документы (ст. 26.7 КоАП РФ);
- показания специальных технических средств (ст. 26.8 КоАП РФ);
- поручения и запросы по делу об АП (ст. 26.9 КоАП РФ);
- истребование сведений (ст. 26.10 КоАП РФ).

Значимым фактором является то, что на практике все дела об административном правонарушении в сфере интеллектуальной

собственности, возбуждаются на основании заявления правообладателя, поступившего в таможенный орган, которое должно содержать сведения независимо от указанных в ч.1 ст. 28.1 КоАП РФ поводов:

- о наличии за потерпевшим прав на объект интеллектуальной собственности, используемого правонарушителем при пересечении таможенной границы;
- об отсутствии у лица, перемещающего товар, прав на использование объекта интеллектуальной собственности;
- о незаконности воспроизведения объекта интеллектуальной собственности и критериях, на основании которых сделан такой вывод;
- о размерах причиненного ущерба с указанием его расчета;
- о просьбе привлечения нарушителя к административной ответственности.

Правообладатель обладает всей полнотой информации о выпускаемых им товарах, сведениями об уполномоченных им лицах, официальных импортёрах, а также может отличить контрафактный товар от оригинального. В связи с этим показания правообладателя либо его законного представителя играют важную роль для установления факта административного правонарушения. Также таможенным органом опрашивается лицо, в отношении которого ведется производство по делу и должностное лицо таможенного органа, которое выявило факт правонарушения.

На этапе таможенного контроля при таможенном декларировании при выявлении нарушений должностное лицо таможенного органа должно произвести изъятие предмета административного правонарушения в рамках ст. 27.10 КоАП РФ. Если в случае невозможности изъятия в силу громоздкости, отсутствия условий для хранения должностное лицо должно наложить арест в соответствии со ст. 27.14 КоАП РФ.

Таким образом, в протоколе изъятия либо наложении ареста детально описывается предмет административного правонарушения, обладающий

признаками контрафактности. В процессе производства изъятия либо ареста уполномоченное лицо должен описать ряд очевидных признаков, которые могут подтвердить контрафактность продукции, а также может применять технические средства фиксации доказательств.

В качестве подтверждений перемещения товара, обладающего признаками контрафактного, в свою очередь собирается следующий комплект документов:

1) декларация на товары.

С целью установления состава административного правонарушения в данном документе следует акцентировать внимание на графы № 2 и № 8, в них указываются данные о лице, осуществившем ввоз товара; на графу № 31, там указаны точное описание товара, с его характеристиками и наличие на товаре размещенного товарного знака; в графе 44 имеются сведения о документах, на основании которых заполнена декларация на товары, подтверждающие заявленные сведения о каждом товаре;

2) документ подтверждающий проведение таможенного досмотра (осмотра) ввозимого товара, в котором отмечены результаты таможенного досмотра с приложенными к нему фотографиями, проведенный в рамках требований ст. 116 Таможенного кодекса Таможенного союза. Акт таможенного досмотра (осмотра) представляет собой основное доказательство, подтверждающее идентификационные признаки контрафактного товара.

3) внешнеторговый договор, на основании которого лицом был перемещен товар;

4) спецификациями к контракту, в которых зафиксированы сведения о приобретении товара;

5) транспортные документы, а именно товарно — транспортные накладные, на основании которых перемещается товар;

6) коммерческие документы, а именно счет — фактура, согласно которым фиксируются факт приобретения товара;

7) факт передачи товаров подтверждается упаковочным листом.

Экспертиза, которая проводится в рамках производства по делам об административном правонарушении, считается одним из главных и основных способов сбора доказательств. В соответствии со ст. 333 Таможенного кодекса Таможенного союза с письменного разрешения таможенного органа правообладатель, декларант или их представители имеют право под таможенным контролем отбирать пробы и образцы товаров, в отношении которых принято решение о приостановлении их выпуска, проводить их исследование.

Зачастую на практике правообладатель либо его представитель обращается к патентному поверенному, который в своем заключении должен дать ответ на следующие вопросы:

- соответствует ли товар, представленный для экспертизы образцам товара, произведенного правообладателем по свидетельству на товарный знак;

- является ли обозначение, размещенное на представленном для экспертизы товаре сходным до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству на товарный знак;

- относится ли представленный на экспертизу товар однородным по отношению к товару, классу товаров, зарегистрированному по свидетельству на товарный знак, знак обслуживания либо места происхождения товара.

При проведении экспертизы экспертами проводится поиск тождественных и сходных обозначений; определяется степень сходства заявленного и выявленных при проведении поиска обозначений; определяется однородность заявленных товаров/товарам, для которых зарегистрированы (заявлены) выявленные тождественные или сходные товарные знаки (обозначения).

Словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями, с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы. Сходство словесных обозначений может быть

звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основании признаков, которые могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Если вся необходимая база собрана, должностное лицо таможенного органа составляет протокол об административном правонарушении, к которому прилагаются все необходимые документы, акты, протоколы.

Также протокол должен содержать данные о времени, месте, способе совершения административного правонарушения, обстоятельствах его обнаружения, нормах закона, которые были нарушены, сведения о лице, в отношении которого ведется производство по делу, его виновности в совершении административного правонарушения, со ссылками на доказательства, добытые в ходе административного расследования, и их оценке, правовом обосновании привлечения лица к административной ответственности, статье КоАП РФ, предусматривающей административную ответственность за данное административное правонарушение, причины и условия совершения административного правонарушения.

Исходя из всего вышесказанного, можно сделать вывод, что таможенные органы принимают необходимые меры по защите прав интеллектуальной собственности, осуществляют контроль, за соблюдением прав интеллектуальной собственности, об этом свидетельствуют данные настоящей главы, а именно – основные показатели деятельности таможенных органов, такие как: выявление товаров содержащих ОИС с признаками контрафактной продукции; внесение ОИС в Таможенный реестр; и количество возбужденных административных правонарушений.

3 СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ПРАКТИКИ ЗАЩИТЫ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

3.1 Проблемы в сфере нарушения интеллектуальных прав

Проблема фальсификации и контрафакта получила глобальные масштабы и ставит под угрозу всю экономическую безопасность государства.

В настоящее время прослеживается стабильная направленность увеличения числа преступлений в сфере интеллектуальной собственности, которые, безусловно связаны с производством и распространением контрафактной и фальсифицированной продукции.

Рассмотрим проблемы в сфере нарушения интеллектуальных прав

1. Проблема контрафактной продукции. Таможенным органам отводится важнейшая роль в предотвращении перемещения контрафактной продукции через таможенную границу ТС. Не малое количество контрафактной продукции поступает в страну с территории Китая, Украины и Ирана. В данной ситуации очень важно взять под контроль и в будущем перекрыть все возможные каналы проникновения контрафактной продукции, на территорию Российской Федерации, что в огромной степени зависит от эффективности деятельности таможенных органов.

Чаще всего путают понятия фальсификация и контрафакция, поэтому далее рассмотрим эти два термина.

Фальсификация – это умышленное качественное изменение продукта с целью выдать товар более низкого качества за оригинальный товар.

Контрафакция – это изготовление, продажа или содействие незаконному использованию патента, нарушение авторского права, подделка.

К контрафакции причисляется использование отдельными компаниями на своих товарах обозначений, которые помещаются на популярных товарах других фирм, с целью конкурентной борьбы и введения в заблуждение

покупателя, а также литературная подделка, воспроизведение чужого произведения.

Импорт и продвижение контрафактной продукции, в первую очередь, связаны с занижением таможенной стоимости товаров и фальсификацией количественных и качественных показателей товаров, которые влияют на исчисление таможенных платежей. В данный момент на внутреннем рынке РФ находится в обороте с нарушением авторских или патентных прав около 80% товаров. Незаконные доходы, которые получаются в связи с нарушением исключительных прав, подпитывают преступную среду и содействуют осложнению криминальной ситуации на российском рынке. Проблема фальсификации и контрафакта ежедневно приобретает национальные масштабы и ставит под угрозу экономическую безопасность государства. По оценкам специалистов, ежегодные убытки России от фальсифицированной и контрафактной продукции составляет около 2,5 миллиардов долларов.

2. Еще одна проблема, которая не позволяет в должной мере контролировать и пресекать контрафактную продукцию – это очень маленькое количество регистраций товарных знаков правообладателя в ТРОИС. Для решения данного вопроса следует стремительно привлекать представителей бизнеса, чтобы они в скором времени могли зарегистрировать свои торговые марки. Это необходимо, в первую очередь, для самих участников ВЭД, т.к. продукцию с зарегистрированным в Таможенном Реестре товарным знаком значительно проще защитить от контрафакта. А те компании, которые ранее зарегистрировали свои товарные знаки («Nestle», «Nike», «L'Oreal»), при активном сотрудничестве с представителями таможенных служб во много раз сократили процент поддельной продукции в своих товарных группах.

3. Третья проблема это проблема отсутствия информирования правообладателя таможенных органов о потоках, каналах поставок, местах сокрытия контрафактных товаров. Так как именно правообладатели, создавая

специальные службы безопасности, нанимая юридические и охранные компании, привлекая к работе различные компетентные государственные и правоохранительные органы, отслеживая конъюнктуру рынка и работая с розничными торговыми сетями и пострадавшими потребителями, становятся обладателями полной оперативной информации, которая просто необходима для выявления поддельной продукции.

4. Следующая проблема возникла у таможенных органов при осуществлении в пределах своей компетенции защиты прав на ИС – это нежелание самих правообладателей, отказ от применения к нарушителям мер административного воздействия.

5. Пятой проблемой, которая возникла у таможенных органов – это низкая правовая грамотность компаний-правонарушителей, которые чаще всего не знают о принципах правового регулирования ИС или недооценивают его практическое значение. Все это происходит в силу того, что компании-правообладатели недостаточно четко информируют рядовых потребителей о своих правах на данный товарный знак за незаконное использование торговой марки.

6. Недостаточность знаний у должностных лиц таможенных органов по идентификации контрафактной продукции является еще одной проблемой. Для решения данной проблемы, следует формировать на регулярной основе проведение учебных занятий с должностными лицами таможенных органов, которые непосредственно участвуют в процессе оформления товаров. Занятия должны проводить специалисты по идентификации контрафактной продукции. Такого рода обучения нужно проводить в таможнях, в зоне деятельности которых, предполагается ввоз или вывоз контрафактной продукции, например, таких как Благовещенская таможня.

Таким образом, в настоящий период существует огромное количество проблем, которые связаны с защитой прав ИС таможенными органами. Проблема фальсификации и контрафакта приобретает национальные

масштабы и ставит под угрозу экономическую безопасность государства. По данным таможенных органов, а также самих производителей, доля контрафактной и фальсифицированной продукции на потребительском рынке увеличивается. По отдельным группам товаров – парфюмерно-косметических, обуви, одежды, синтетических моющих средств, мясных, молочных и рыбных консервов, чая, кофе и кондитерских изделий – от 30 до 50% находящихся в обращении являются контрафактными или фальсифицированными. Особую обеспокоенность вызывают проблемы фальсификации лекарственных средств. Производство и реализация контрафактной и фальсифицированной продукции представляет серьезную угрозу для жизни и здоровья как для граждан России, так и для граждан стран ближнего зарубежья.

3.2 Пути совершенствования применения форм таможенного контроля и системы управления рисками при защите интеллектуальной собственности.

На сегодняшний день выделяют некоторое количество определенных направлений в сфере таможенного дела, в рамках которых таможенные органы выявляют и пресекают административные правонарушения в сфере интеллектуальной собственности:

- 1) на этапе таможенного декларирования (до выпуска товаров);
- 2) после выпуска товаров;
- 3) в рамках оперативно-розыскных мероприятий.

Контроль после выпуска товаров, содержащих ОИС, тесно связан с некоторыми особенностями по реализации таможенными органами функций в сфере защиты прав интеллектуальной собственности.

Контроль после выпуска товаров, содержащих ОИС, осуществляется в большей степени в виде документального, а не фактического контроля. (Несмотря на то невозможно всецело отбрасывать возможность, к примеру, в рамках выездной таможенной проверки выявить товар, который был изготовлен или ввезен с явным нарушением прав ИС). В основном при

контроле после выпуска товар, товар который в какой – то мере обладает признаками контрафактного, уже был выпущен таможенным органом, и шанс его фактического досмотра отсутствует. Должностное лицо таможенного органа способно организовать проверку документов и сведений. При всем этом никак не может быть использован и такой механизм трансграничной защиты прав ИС, как приостановление выпуска товара, которое применяется только на этапе таможенного декларирования товара.

2. Иной характерной чертой контроля после выпуска товаров в отношении товаров, содержащих ОИС, считается возможность перехода контроля с этапа декларирования на период после выпуска товаров таможенными органами. Произойти это может в таких случаях, если:

а) если в промежутке приостановления выпуска товаров от правообладателя не поступило никакой информации в таможенный орган. В таком случае таможенный орган должен выпустить товар согласно заявленной таможенной процедурой. Если же информация правообладателя о нарушении его исключительных прав все же поступила в таможенный орган после выпуска товаров (по истечению срока приостановления выпуска товаров: 10 или 17 рабочих дней), то все следующие мероприятия таможенного органа по защите интересов правообладателя будут проводиться в рамках контроля после выпуска товаров;

б) на этапе декларирования товара, содержащего ОИС, у таможенного органа по тем или иным причинам может отсутствовать информация о правообладателе или о признаках нарушения прав ИС. Непосредственно эти два условия прописаны в Федеральном законе «О таможенном регулировании в Российской Федерации» (далее – Закон) в качестве оснований для приостановления выпуска товаров, содержащих ОИС, не внесенные в реестр.

В соответствии с частью 1 статьи 308 Закона, таможенные органы имеют полное право приостановить выпуск товаров, содержащих ОИС, которые не внесены в реестр, при обнаружении малейших признаков

нарушения прав ИС, а так же и при наличии информации о правообладателе либо его представителе на территории Российской Федерации. В отношении информации о правообладателе, это может быть как отсутствие какой - либо информации о правообладателе вообще, так и отсутствие информации о представителе иностранного правообладателя на территории России. Что же касается признаков нарушения прав ИС, то в таком случае примером может послужить отсутствие удостоверенного экспертом (специалистом) факта сходности до степени смешения обозначения, которое применялось участником ВЭД и в отношении зарегистрированного товарного знака. В том и ином случае приостановить выпуск товаров, обладающих признаками контрафактных, таможенный орган не сможет. В случае если информация отсутствует (информации о правообладателе из Роспатента или заключения эксперта о наличии признаков контрафактности товара), то все дальнейшие действия таможенного органа будут проводиться только в рамках контроля после выпуска товаров.

3. Одно из проблемных обстоятельств реализации функций по защите прав ИС таможенными органами после выпуска товаров можно считать тот факт, что при вынесении судом решения по делу об административном правонарушении, которое предусмотрено частью 1 ст. 7.12 либо ст. 14.10 КоАП РФ и инициированным таможенными органами после выпуска товаров, не может быть применена санкция в виде конфискации контрафактного товара. В схожих ситуациях на нарушителя налагается административный штраф, а товар, который был признан судом контрафактным и который предполагает угрозу жизни и здоровью людей, доходит до потребителя. На основании всего этого можно сделать вывод, что с точки зрения обеспечения общественных интересов ТК до выпуска товаров представляет собой более эффективную и целенаправленную форму ТК.

4. В рамках совместных проверочных мероприятий контроль после выпуска товаров может осуществляться таможенными органами с иными государственными контролирующими органами.

Зачастую, практика показывает, что выявление правонарушений происходит либо по материалам таможенных осмотров территорий и помещений, либо в результате совместных с УВД оперативно-профилактических мероприятий в торговых точках розничной продажи.

5. Проблематичным моментом контроля после выпуска товаров, который осуществляется в рамках реализации функции по защите прав ИС, является срок такого контроля. В соответствии с ч. 2 ст. 164 Закона таможенные органы проводят таможенный контроль после выпуска товаров на протяжении 3 лет с момента окончания нахождения товаров под ТК.

При этом согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности по ст. 7.12 и 14.10 КоАП РФ составляет один год.

Особой составляющей Кодекса РФ об административных правонарушениях» указанное административное правонарушение (статья 14.10 КоАП РФ) считается законченным с момента перемещения товаров, которые содержат незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений, через таможенную границу РФ и подачи в таможенный орган ДТ и документов, которые обязательны для помещения товаров под таможенную процедуру, условия которой, предполагают возможность введения этих товаров в оборот на территории РФ.

Аналогичным образом, административное правонарушение может считаться оконченным в день выпуска товара административным органом согласно заявленной таможенной процедурой.

Принимая во внимание вышеизложенное, лицо может быть привлечено к административной ответственности согласно статьям, которые связаны с нарушениями авторских и смежных прав, а также исключительных прав на товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров, не позднее 1 года после выпуска товара таможенным органом в свободное обращение.

б. То, что касается осуществления полномочий по реализации контроля после выпуска товаров должностными лицами таможенных органов, следует выделить, что в данном направлении задействован целый ряд структурных подразделений таможенного органа.

Обеспечение и предоставление в части своей компетенции защиты прав правообладателя на ОИС, при помощи проведения ТК после выпуска товаров в отношении товаров, которые находятся в обороте на таможенной территории ТС, названо в качестве задачи службы ТК после выпуска товаров регионального таможенного управления и подразделения таможенного контроля после выпуска товаров таможни. Вдобавок к этому, ведется реализация в части своей компетенции, по противодействию незаконному обороту ОИС, перемещенных через государственную границу РФ и включенных таможенными органами в ТРОИС, считается функцией данных служб и подразделений.

При проведении таможенного контроля после выпуска вопросы соблюдения законодательства в области защиты прав ИС проходят проверку должностными лицами подразделений таможенной инспекции (в настоящее время – подразделений и отделов таможенного контроля после выпуска товаров - ОТКПВТ)) как по инициативе таможенных органов, так и на основании заявления правообладателя.

При проведении таможенного контроля после выпуска в отношении товаров, содержащих ОИС, могут привлекаться следующие лица:

- должностные лица подразделений, которые осуществляют защиту прав ИС, а также контроль, за обеспечением соблюдения торговых ограничений;
- должностные лица иных подразделений таможенных органов РФ;
- представители правообладателя.

Инструкция о действиях должностных лиц таможенных органов при взаимодействии подразделений ТК после выпуска товаров и структурных подразделений таможенных органов при организации ТК после выпуска

товаров была разработана в целях централизации ТК после выпуска товаров в подразделениях ТК после выпуска товаров, исключения дублирования функций ТК после выпуска товаров, требующего запроса дополнительных документов и сведений у проверяемых лиц различными подразделениями таможенного органа, выявления и пресечения фактов несоблюдения требований таможенного законодательства, роста производительности взаимодействия между структурными подразделениями таможенных органов при организации ТК после выпуска товаров и результативного использования ресурсов таможенных органов при выборе объектов ТК после выпуска товаров ФТС России. В соответствии с пунктом 5 части 4 настоящей Инструкции защита прав интеллектуальной собственности считается одним из самых важнейших направлений, по которым проводится анализ информации, содержащейся в документах, представленных при таможенном декларировании товаров, с целью выбора объекта ТК после выпуска товаров.

При проведении таможенного контроля после выпуска в отношении товаров, которые содержат ОИС, рациональным будет получить следующую информацию:

- о правовой охране данных ОИС на территории РФ;
- о международной регистрации ОИС;
- о лицах, которые обладают правом использования ОИС на территории РФ на основании соответствующих лицензионных договоров, зарегистрированных в Роспатенте;
- об уполномоченных импортерах и поставщиках товаров, которые обозначены товарными знаками, на территории РФ;
- о свойствах, которые могут позволить отличить оригинальный товар от контрафактной продукции (при условии, что предоставления правообладателем образцов оригинальных товаров с нанесенными на них обозначениями (ОИС) или конкретного описания ОИС, в отношении которого выдано свидетельство на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара);

- о перемещении товаров, которые содержат ОИС (например, продажа в розницу ввезенных на таможенную территорию РФ товаров с нанесенным на них товарным знаком без какого либо заключения лицензионного соглашения с правообладателем).

Источниками такой информации могут служить:

- ТРОИС;
- сведения, полученные из Роспатента;
- копии документов и сведения, полученные от правообладателя (его представителя);
- иные источники.

Сейчас, самым результативным механизмом, который может обеспечить удовлетворение интересов государства и участников внешней торговли при проведении ТК, выступает самая распространенная во всем мире система управления рисками в ТК (далее - СУР).

В настоящий период, ТК выполняется, безусловно, на основании системы анализа и СУР, то есть частично по тем товарам и грузам, которые тесно связаны с рисками безопасности государства, для экономики, для здоровья граждан, а также применяется при защите ОИС.

Основной тенденцией по внедрению СУР считается реализация принципа выборочности при проведении ТК, что подразумевает снижение числа таможенных досмотров и проведение их лишь в тех случаях, когда профиль риска срабатывает при защите ОИС прямыми мерами по минимизации рисков, при которых определен таможенный досмотр, либо по заявлению декларанта, когда участнику ВЭД необходимо идентифицировать получаемый им товар.

Совершенствование информационных технологий и программных продуктов, таких как МИДК, ВИТС и др. считается одним из самых приоритетных направлений для увеличения производительности ТК в рамках СУР. Начат процесс автоматизированного выявления формализованных профилей риска при декларировании товаров и транспортных средств на всей

территории РФ с 1 января 2006 г. Формализация означает возможность написания для конкретного профиля риска (далее ПР) формулы, которая основана на данных таможенной декларации. Формализованные ПР могут позволить незамедлительно подвергать обработке сведения и получать уже готовый результат, а кроме того ликвидируют субъективный человеческий фактор при таможенном оформлении и ТК товаров и транспортных средств.

Индикаторы профиля риска нарушений прав ИС

1. Товары, которые в большей степени подвержены контрафакции и пиратству.

Товары класса люкс, дизайнерские товары, популярные известные торговые марки наиболее подвержены контрафакции и пиратству

Одежда и ее принадлежности, часы и части, часов, дамские сумки, кошельки, носители информации (диски, кассеты), включая аудиозаписи, видеофильмы и компьютерное обеспечение, сигареты, пиво, алкогольные напитки, игрушки, обувь, бытовая техника, компьютерные комплектующие и парфюмерия, запасные части к автомобилям и фармацевтическая продукция - это те товары, которые чаще всего подвержены контрафакту.

2. Недостоверное декларирование товаров.

Товары, задекларированы некорректно или декларируемые как упаковка, металлические или пластмассовые части, образцы, товары для дома, запасные части к чему-либо входят в зону риска.

3. Товары, страной происхождения или отправления которых является страна, известная как источник контрафактной и пиратской продукции.

В сферу риска попадают такие страны, чье производство или изготовление, находятся в Азии (Южная Корея, Гонконг, Китай, Пакистан, Таиланд, Малайзия и Сингапур) и в Восточной Европе (чаще всего это Чехия, Турция и Польша), а также страны отправления, которые чаще всего находятся в Южной, Центральной и Северной Америке (Канада, Мексика, Парагвай и Бразилия).

4. Качество исполнения документов.

Если печати смазаны, качество исполнения документов низкое, написанные от руки или напечатанные на печатной машинке то транспортные документы повышают риск. Чаще всего транспортные документы создаются в электронном виде и часто печатаются на специальной бумаге, на которой должен находиться логотип фирмы, ее адрес и т.д.

5. Наименование и адрес производителя (перевозчика) и импортера (грузополучателя).

Импортер который ранее совершал таможенные нарушения либо использует адрес ранее выявленного нарушителя или имеет маленький опыт во внешнеэкономической деятельности,

Если наименование производителя, перевозчика либо импортера кажется вымышленным.

Наименование производителя, перевозчика или импортера не согласуется с указанным в декларации товаром. К примеру, завод по производству шоколада импортирует (экспортирует) сумки.

Если указано не полностью местоположение изготовителя, перевозчика либо импортера или адрес никак не может быть проверен при помощи электронных или других баз данных (телефонные справочники, Интернет и т.д.).

Если производитель, перевозчик или импортер указал или использует почтовый адрес, который не существует либо указан только телефон грузополучателя.

6. Страна изготовления товаров.

В том случае если указанная в декларации страна происхождения является одной из тех, где не организовано производство товаров данного правообладателя и когда материалы или части, которые содержат имя правообладателя или торговую марку транспортируются в ту

страну, в которой правообладатель не имеет производства, тогда эти товары попадают в области риска,

К примеру, оригинальные часы "Ролекс" производятся только в Швейцарии. Одним словом, если страной отправления часов, на которых указан товарный знак "Ролекс", является не Швейцария или части часов, содержащие торговую марку "Ролекс", импортируются не в Швейцарию - тогда в этом случае это считается основанием для применения дополнительных мер контроля.

7. Перемещение товаров и средства транспортировки.

Товары перемещаются за пределами каналов распространения продукции правообладателя. Беспорядочный выбор вида транспортировки или диспропорционально высокие транспортные издержки (товары транспортируются не по наиболее прямому и менее затратному пути, автотранспортные затраты больше, чем задекларированная цена товаров).

Товары транспортируются почтой или экспресс доставкой. Экспресс доставкой, обычно, пересылают часы, оптические носители, фармацевтическую продукцию и компьютерные комплектующие.

8. Стоимость товаров указанная в декларации.

Весьма значительная или не высокая задекларированная стоимость товаров. Товары застрахованы по ненормально низкой стоимости, товары задекларированы как "груз" или указаны по цене за кг, а не за ед. (например, лазерные диски оценены за кг, а не за ед.).

9. Размер партии.

Товары транспортируются в достаточно высоких или низких количествах, это зависит от типа товаров. К примеру, размер партии в 20000 часов "Ролекс" ненормален. И сразу указывает на то, что это контрафактная продукция.

10. Внешний вид упаковки.

Правообладатели, как правило, используют высококачественные материалы и тщательно упаковывают всю свою продукцию. Предметы упаковываются индивидуально и отдельно друг от друга, а в дальнейшем транспортируются в прочных коробках с предписанием количества, массы и штрих-кода.

Упаковка товаров совсем не соответствует виду упаковки правообладателя (лазерные диски без названия, имени артиста и т.д.). Конфигурация (размер, форма) упаковка товаров нестандартная (к примеру, часы упакованы в целлофановые пакеты).

Качество упаковки или надписей и знаков на упаковке довольно таки низкое.

11. Качество товаров.

качество товаров очень низкое и не соотносится с репутацией правообладателя.

Товары, которые поставляются без руководства по использованию или документов о гарантии на изделие или с плохо напечатанной инструкцией по эксплуатации или гарантией на изделие.

Ярлыки, бирки, инструкции на товар плохо переведены или содержат ошибки.

Товары изготовлены для другой страны, отличающейся от страны ввоза (к примеру, в различных странах используются различные стандарты размеров для одежды).

12. Этикетки и маркировка товаров.

На товарах не содержатся штрих коды либо иные стандартные маркировки, такие как дата и место производства. Этикетки товаров чаще всего содержат такие детали как номер партии, справочный код или код в каталоге, информация о заводе или фабрике, номера модельные и серийные. Информация, которая используется правообладателем для подлинных товаров, может быть проверена по заявлению

правообладателя по идентификации данной продукции или при непосредственном общении с правообладателем.

На товаре не имеется ссылка на регистрацию данного торгового знака или знака защиты от копирования.

Если никаким образом этикетирование товаров не соответствует законам или другим регулирующим стандартам страны отправления (к примеру, текстильные продукты не имеют этикеток об условиях стирки, так же на этикетках не указана страна производства данного товара, на этикетках пищевых продуктов и косметики нет указания о составе продукции, либо нет информации о весе).

Маркировка товаров никак не отвечает требованиям по маркировке продукции правообладателя (к примеру, часы, которые производятся правообладателем в Швейцарии, не должны иметь таких пометок как "механизм сделан в Японии" или "механизм сделан в Китае" и т.п.).

Отталкиваясь от практики, очевидно, что профили риска, которые затрагивают нарушения прав ИС, в полной мере могут считаться неформализованными, и, в соответствии с этим, «не срабатывают» в автоматическом режиме на этапе таможенного оформления и ТК, из – за чего таможенному инспектору остается рассчитывать лишь на собственную интуицию. Немаловажная роль в проблемах обеспечения защиты прав интеллектуальной собственности отводится Международному таможенному сотрудничеству. По данным ВТО, объем реализуемого контрафакта за год по всем странам мира составляет 450 миллиардов долларов США.

Исходя из данных статистики, согласно размеру реализуемой контрафактной продукции Российская Федерация входит в первую десятку стран мира.

С целью роста производительности борьбы с проникновением на территорию РФ контрафактной продукции, необходимо совместное координирование усилий таможенных, правоохранительных, иных государственных контролирующих органов, правообладателей, а также

участников ВЭД. В рамках международного таможенного сотрудничества необходимо формирование согласованных механизмов взаимодействия на основе заключения двусторонних соглашений с таможенными администрациями стран – основных торговых партнеров России, в части предварительного электронного информирования о поставляемых товарных партиях, сопряжения транзитных систем, обмена передовыми методами таможенного администрирования.

Возникла вероятность существенно увеличить товарооборот и сократить мнимые затраты, благодаря электронному декларированию. Главное его превосходство – безбумажная технология, которая позволяет облегчить и ускорить таможенное оформление. Декларант, обладающий доступом к узлу обработки информации, может заполнить электронную копию таможенной декларации, снабжая ее электронной цифровой подписью, включая, и другие необходимые сведения и после этого направляет всю эту информацию в виде авторизованного сообщения в адрес регионального таможенного органа. Наличие цифровой подписи подразумевает, что данные сведения имеют юридическую силу. Получив от участника ВЭД электронную декларацию, таможенный инспектор должен провести проверку заявленных сведений и потом принимает решение о выпуске товара в свободное обращение.

Для таможенной службы новейшие электронные технологии значимы и вследствие того, что они гарантируют эффективный сквозной документальный контроль. На основе анализа электронной информации с мест в центральной базе данных РТУ ведется мониторинг рисков, и выдаются соответствующие им решения, как декларанту, так и уполномоченному должностному лицу таможенного органа. Использование электронного декларирования товаров и транспортных средств показало свою жизнеспособность и позволило перейти на качественно новый уровень таможенного оформления, ввести безбумажную технологию, и ускорить процесс прохождения таможенных процедур.

Особая роль отводится формированию проектов срочных профилей риска при получении сведений о вероятном нарушении прав ИС на основе оперативного анализа- мониторинга БД (без данных) по направленным товарам с таможенной границы ТС. Ежедневное проведение оперативного анализа-мониторинга БД по направленным товарам, содержащим ОИС, на предмет выявления рисков, позволит сократить ввоз контрафактных товаров на таможенную территорию ТС. Важнейшим фактором минимизации рисков при осуществлении таможенного оформления и таможенного контроля товаров является создание единой межведомственной автоматизированной базы данных контролирующих государственных органов.

Совершенствование механизма минимизации рисков подразумевает применение для законопослушных участников ВЭД специальных упрощенных процедур таможенного оформления.

Главным элементов системы минимизации рисков считается повышение уровня квалификации должностных лиц таможенных органов с учетом международных стандартов качества ISO-9001:2000. С целью осуществления этого направления необходимо проводить подготовку сотрудников таможни при регулярном проведении семинаров, стажировок, курсов повышения квалификации, а так же конференций. В Австрии в 1995 году был создан первый в мире стандарт по управлению рисками в сфере таможенного дела. Таможенные органы других стран прошли этот этап, и их практический опыт подтверждает эффективность использования в деятельности таможенных органов СУР, безусловно, благодаря которой значительно ускорилось движение грузов через таможенную границу, тем самым сократив время таможенного оформления и, самое главное, – поднял конкурентоспособность своих национальных экспортеров и импортеров. Многие из этого практического опыта может и должно войти в практику и законодательную базу ФТС России.

В заключении, можно сказать, что важным элементом при проведении таможенного контроля является система управления рисками, несмотря на

то, что ее еще необходимо усовершенствовать, но, тем не менее, благодаря системе управления рисками на данном этапе она уже положительно сказывается на работе таможенных органов.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Таким образом, исследовав данную тему, следует выделить то, что интеллектуальная собственность - это совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной и в первую очередь творческой деятельности, в том числе на некоторые иные приравненные к ним объекты, перечень которых устанавливается, непосредственно, законодательством соответствующей страны с учетом принятых международных обязательств.

Эта подотрасль российского гражданского права подразделяется на 4 сравнительно независимых института: авторское право и смежные права, патентное право, нетрадиционных ОИС, институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). На Благовещенской таможне, особое внимание уделяется средствам индивидуализации.

Нарушение исключительных прав на интеллектуальную собственность является для России важной и актуальной проблемой.

В заключении хотелось бы сказать:

1) Структура ключевых определений не имеет строгой системности. В разных источниках, в том числе в международных актах и законодательных актах Российской Федерации, в отношении одного и того же предмета применяются термины-синонимы, что в значительной степени загромождает понятийный аппарат, размывает четкость трактования терминов.

2) Как показало исследование нормативной и правовой базы, то было выявлено отсутствие юридического закрепления термина "товар, содержащий объекты интеллектуальной собственности" и его определения.

3) Изучение классификации объектов интеллектуальной собственности, приведенной в части четвертой ГК РФ, и сопоставление ее с ранее имевшими место классификациями ОИС позволяет сделать вывод о ней как о детальной и подробной классификации, исключающей смешение ОИС разных видов внутри классификационных групп.

4) Контрафактными можно считать товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконным образом размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение либо наименования мест происхождения товаров.

5) В том числе, выявлены характерные черты в деятельности таможенных органов по защите прав ИС при обороте ОИС через таможенную границу ТС: таможенному оформлению и ТК подлежат не сами ОИС, а перемещаемые через таможенную границу ТС товары, содержащие объекты интеллектуальной собственности.

Защита прав на ОИС в современный период является одной из основных задач таможенных органов. Эффективный механизм ее реализации в особенности связан с модернизацией системы таможенных органов РФ, актуальным проявлением которой является перенос акцента в сфере таможенного контроля на период после выпуска товаров. Все это предполагает совершенствование правовых конструкций обеспечения соблюдения прав на объекты интеллектуальной собственности в рамках таможенного контроля, как на законодательном, так и на организационном уровне.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

- 1 Крысанов, А.Б. Охрана товарных знаков в условиях формирования единого экономического пространства / А.Б. Крысанов // Патенты и лицензии. - 2012. - № 4. – С. 45-53; № 5. – С. 38-46.
- 2 Конституция Российской Федерации: офиц. текст. – М. : Приор, 2001. – 43с.
- 3 Таможенный кодекс Таможенного союза : принят Решением Межгосударственного Совета Евразийского экономического сообщества 27 ноября 2009 г. : по состоянию на 8 апр. 2015 г. – М. : Эксмо, 2015. – 112 с.
- 4 Андрианова, Е.Е. Система таможенного контроля объектов интеллектуальной собственности на территории Российской Федерации: дис. канд. экон. наук: 08.00.05 / Е.Е. Андрианова ; - М. : 2000. – 170 с.
- 5 Бреева, М.М. Интеллектуальная собственность как стратегический ресурс страны и меры ее защиты в сфере таможенных услуг: дис..... канд. экон. наук: 08.00.01, 08.00.05 / М.М. Бреева ; - Тамбов, 2007. – 176 с.
- 6 Головизнина, И.А. Незаконное использование товарного знака: проблемы квалификации и правоприменения: дис. канд. юрид. наук: 12.00.08 / И. А. Головизнина ; – М., 2008. – 201 с.
- 7 Зайцева, Е.А. Правовая охрана общественных товарных знаков: дис. канд. юрид. наук: 12.00.03 / Е.А. Зайцева ; - М., 1998. – 168 с.
- 8 Косов, А.А. Таможенный контроль как способ обеспечения законности: автореф. дис. канд. юрид. наук: 12.00.14 / А.А. Косов; - М. 2005. – 26с.

9 Лохбаум, В.А. Административная ответственность за нарушение авторских и смежных прав: дис. канд. юрид. наук: 12.00.14 /В.А.Лохбаум;- М., 2008. – 223 с.

10 Молчанов, Д.В. Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности: дис. канд. юрид. наук: 12.00.08 / Д.В. Молчанов ; - Москва, 2009. – 178 с.

11 Подопригора, Г.В. Обеспечение защиты объектов интеллектуальной собственности предприятий-участников внешнеэкономической деятельности (на примере таможенных органов РФ): дис. канд. экон. наук: 08.00.14 / Г.В. Подопригора;- Ростов-на-Дону, 2005. – 169 с.

12 Склярчук, С. А. Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака: автореф. дис. канд. юрид. наук: 12.00.08 /С.А.Склярчук;- Москва, 1999. – 27 с.

13 Филимонов А.Е. Административная ответственность за нарушения права интеллектуальной собственности: автореф. дис. канд. юрид. наук: 12.00.14 / А.Е. Филимонов;- М., 2006. – 23 с.

14 Юркин, Т.Ю. Правовое регулирование таможенного контроля при перемещении через таможенную границу объектов интеллектуальной собственности: дис. канд. юрид. наук: 12.00.14 / Т.Ю. Юркин ; - Саратов, 2009. – 27 с.

15 Гречкина, О.В. Правовые формы деятельности таможенных органов Российской Федерации / О.В. Гречкина, В. П. Савин. — Челябинск: Изд-во ООО «Полиграф-Мастер», 2004. – 180 с.

16 Алдошин, С.М. Об управлении рисками в сфере интеллектуальной собственности в рамках программы инновационного развития РАН / С.М. Алдошин, В. Н. Лопатин // Право интеллектуальной собственности. - 2013. - № 5. - С.3-14.

17 Ашурков, О.М. Роль таможенных органов России в охране интеллектуальной собственности / О.М. Ашурков // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. - 2002. - № 4. - С. 19-23.

18 Берзинь, О.А. Россия в Таможенном союзе ЕврАзЭС: таможенно-правовое регулирование защиты прав на объекты интеллектуальной собственности / О.А. Берзинь // Реформы и право. - 2011. - № 3. - С. 3 – 12.

19 Будаева, Е.В. Развитие таможенного института, связанного с защитой таможенными органами интересов участников рынка объектов интеллектуальной собственности / Е.В. Будаева // Вестник Российской таможенной академии. - 2009. - № 1. – С. 123-127.

20 Волченко, Т.И. Правовое регулирование сотрудничества таможенных органов Российской Федерации в борьбе с административными правонарушениями в области таможенного дела / Т.И. Волченко // Вестник Российской таможенной академии. - 2012. - № 3. – С. 54-59.

21 Гревцова, А.А. Критерии незаконного использования товарного знака / А.А. Гревцова // Патенты и лицензии. - 2012. - № 6. – С. 53-58.

22 Джермакян, В. Контрафакция как результат противозаконной деятельности в отношении прав, основанных на интеллектуальной собственности / В. Джермакян // Интеллектуальная собственность: Промышленная собственность. - 2004. - № 7. - С. 48-51.

23 Еременко, В.И. Об изменениях в российских законодательных актах, связанных с интеллектуальной собственностью / В.И. Еременко // Адвокат. - 2011. - № 1. - С.5-14.

24 Жалнина, Е. Контрафакция и недобросовестная конкуренция как формы нарушения исключительного права на товарный знак / Е. Жалнина // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. - 2006. - № 11. - С. 22-35.

25 Звагельский, В.Ф. Проблемы защиты прав на интеллектуальную собственность в перспективе вступления России в ВТО: традиционный и

критический подходы / В.Ф. Звагельский // Бизнес в законе. - 2012. - № 6. - С.58-61.

26 Звонилова, М. Стереть с лица земли / М. Звонилова // Информационно- аналитическое обозрение «Таможня». - 2012. - № 20 (307). - С. 14-16.

27 Измайлова, Е.Ю. Проблемы с товарными знаками на российском рынке интеллектуальной собственности / Е.Ю. Измайлова // Форум: Методический сборник. Вып. 12. – М.: РИО РТА, 2003. – С. 80-105.

28 Карапетян, А.А. Сочи под защитой / А. А. Карапетян // Информационно- аналитическое обозрение «Таможня». - 2012. - № 21 (308). - С. 8-11.

29 Корняков, К.А. Перспективы использования новых технологий как средств модернизации таможенного контроля товаров в условиях Таможенного союза / К.А. Корняков // Таможенное дело. - 2011. - № 4. - С. 33 - 38.

30 Крупко, С.И. Споры о надлежащем правообладателе исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (На примере изобретений) / С.И. Крупко // Государство и право. - 2012. - № 10. – С. 28-37.

31 Кульков, М. Методы противодействия контрафактной продукции / М. Кульков // Правовая поддержка рекламы и защита интеллектуальной собственности: Сборник./ Сост. И.Г. Шаблинский; Под ред. А.А. Гольцблат – М.: Альпина Бизнес Букс, 2007. – С. 26-31.

32 Курочкин, И.Н. Достоверность таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности / И.Н. Курочкин, Л. Е. Савчук // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. - 2011. - № 12. - С. 20-26.

33 Лайченкова, Н.Н. Защита публичных (государственных) интересов при перемещении через таможенную границу товаров,

содержащих объекты интеллектуальной собственности / Н. Н. Лайченкова, Т. Ю. Юркин // Право и экономика. 2009. № 5. С. 85-90.

34 Малин, В.И. Защита исключительного права на товарный знак: влияние условий поставки импортируемого товара / В.И. Малин // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. - 2013. - № 4. – С. 34-43.

35 Марченко, Р.А. Административно-правовой режим обеспечения таможенного дела / Р.А. Марченко // Административное право и процесс. - 2009. - № 1. - С.30-31.

36 Мелешенко, И. Включение лицензионных платежей за использование товарного знака в таможенную стоимость товара при импорте в РФ / И. Мелешенко // Корпоративный юрист. – 2009. - № 9. – С. 15-17.

37 Никитина, А. Правовое регулирование внешнеэкономических сделок с интеллектуальной собственностью в СНГ / А. Никитина // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. - 2011. - № 5. – С. 52-61.

38 Новиков, А.Б. Таможенный контроль в системе административных процедур таможенного дела / А.Б. Новиков // Законодательство и экономика. - 2005. - № 12. – С. 65-69.

39 Паламарчук, А.В. Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности в сети Интернет / А.В. Паламарчук // Законность. - 2010. - № 7. – С. 16-18.

40 Таможня. Ру[Электронный ресурс] : офиц. сайт. – 25.10.2001. – Режим доступа <http://www.tamognia.ru/?1345>. – 11.11.2015