

Круглый стол

«Борьба с контрафактной продукцией: объединение ресурсов и выработка эффективной стратегии»











10 марта, 2010 Представительство Евросоюза в РФ, Москва





Ответственность за оборот контрафактной продукции: анализ существующего законодательства на основе практики его применения с целью повышения его эффективности

Материалы для Круглого стола «Борьба с контрафактной продукцией: объединение ресурсов и выработка эффективной стратегии» (Подкомитет по защите растений AEB)

Павел Садовский

старший юрист, глава российской группы интеллектуальной собственности

Правовые способы борьбы с контрафактом в сфере оборота СХЗР (защита товарных знаков)



- Гражданско-правовые способы, включающие подачу исков:
- о прекращении незаконного использования товарных знаков, изъятии и уничтожении контрафактных товаров (ч. 2 ст. 1515 Гражданского кодекса РФ);
- о возмещении убытков за незаконное использование товарных знаков, либо о взыскании компенсации:
- в размере от десяти тысяч до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;
- в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование товарного знака (ч. 4 ст. 1515 Гражданского кодекса РФ).

Правовые способы борьбы с контрафактом в сфере оборота СХЗР (защита товарных знаков)



- Применение уголовной ответственности за нарушение права на товарный знак (ст. 180 Уголовного кодекса РФ).
- ч. 1 ст. 180 УК РФ: штраф в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательные работы на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительные работы на срок до двух лет;
- ч. 3 чт. 180 УК РФ: лишение свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового.
- Применение административной ответственности за нарушение права на товарный знак (ст. 14.10, ч. 2 ст. 14.33 КоАП).
 - ст. 14.10 КоАП: для юридических лиц административный штраф от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака

Борьба с контрафактом: исковое производство vs. производство по уголовным и административным делам



- В арбитражных делах зачастую очень сложно получить обеспечительные меры по делам, связанным с контрафактной продукцией; поэтому за время разбирательства у нарушителя есть возможность реализовать контрафактную продукцию третьим лицам. В уголовных делах и делах по административных правонарушениях контрафактная продукция подлежит аресту на самых первоначальных этапах процесса.
- Иски о нарушении исключительных прав направлены, как правило, против юридических лиц, которые часто являются фирмами-однодневками. Даже при получении положительного решения и исполнительного листа их исполнение зачастую становится невозможным. Уголовное преследование направлено против конкретных физических лиц, которые занимаются организацией преступной деятельности.
- Тем не менее, в ходе исполнительного производства по исполнению решения суда, вынесенного по иску правообладателя, последний может эффективно влиять на ход исполнительного производства (оспаривать действия, бездействие пристава-исполнителя, etc.). В рамках исполнения приговоров (в части уничтожения контрафакта) и решений судов по делам об административных правонарушениях возможности правообладателя очень ограничены.
- В рамках искового производства есть возможность требовать возмещения убытков / выплаты компенсации за незаконное использование товарного знака (или обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком)



Обнаружение в Курской области склада с контрафактными агрохимикатами и пестицидами (более 40 тонн), возбуждение уголовного дела по ч. 1 ст. 180 УК (апрель 2008)





Выделение в отдельное производство материалов уголовного дела в отношении большей части контрафактной продукции (на которых был выгравирован товарный знак правообладателя, но на которых не было наклеек); последующий отказ в возбуждении уголовного дела в части выделенных материалов и передача этой части контрафактной продукции нарушителю (декабрь 2008)







Вынесение приговора (по ч. 1 ст. 180 УК РФ) - май 2009:

- наказание в виде штрафа 100 тыс. рублей
- уничтожить контрафактную продукцию за счет нарушителя





Исполнительное производство

(июнь 2009 – до настоящего времени не окончено)





Место нахождения контрафактной продукции неизвестно (передана осужденному на ответственное хранение); правообладатель не может получить информацию о ходе исполнительного производства



Методика расчета ущерба

- исходя из суммы, полученной путем умножения количества контрафактного товара на его стоимость на легальном рынке (по аналогии с разъяснением ВС РФ по поводу расчета крупного размера деяний по ч. 2 и 3 ст. 146 УК РФ исходя из стоимости оригинальных (лицензионных) экземпляров произведения (п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.04.2007 № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака»)
- исходя из размера доходов, полученных лицом в результате нарушения им права на товарный знак (п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.04.2007 № 14: «следует учитывать положения статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой, если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы»)
- исходя из полной розничной стоимости контрафактной продукции
- исходя из стоимости использования товарного знака по лицензионному договору

Проблема: установление размера ущерба часто перекладывается

на потерпевших.

Проблемы применения уголовной ответственности за нарушение права на товарный знак: исполнение приговора



Основные проблемы:

- процедура не урегулирована в законодательстве: на практике выдается исполнительный лист и возбуждается исполнительное производство, хотя в законодательстве такой возможности не предусмотрено
- при исполнении приговора в части уничтожения контрафактной продукции за счет нарушителя часто допускаются злоупотребления
- правообладатель зачастую не может осуществлять контроль за исполнительным производством, так как не является стороной в исполнительном производстве и, как правило, не признается заинтересованным лицом в смысле ч. 1 ст. 121 ФЗ Закона об исполнительном производстве

Практика при рассмотрении дел о привлечении к административной ответственности по ст. 14.10 КоАП



Некоторые проблемы:

- В силу особенностей практики производства по делам по ст. 14.10 КоАП процедура привлечения занимает значительное время, что приводит к нарушению сроков давности привлечения к административной ответственности, установленных КоАП
- Продукция контрафактная, но привлечение к административной ответственности невозможно по процессуальным основаниям (истечение срока давности привлечения к административной ответственности и др.): что делать?
- Суд не вправе применить административное наказание в виде конфискации, однако изъятая контрафактная продукция возврату не подлежит и суд должен определить дальнейшие действия с контрафактной продукцией (п. 15.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об

Борьба с контрафактными СХЗР на таможне: «Брянское» дело



- В сентябре 2009 года с территории Литвы в РФ ж/д транспортом следовал товар, оформленный по товаросопроводительным документам как «чистящие средства»
- После представления к таможенному контролю товар в течение 4-х месяцев находился на временном хранении в зоне таможенного контроля Брянской таможни
- Только в январе 2010 года был проведен таможенный досмотр товара, который показал, что это крупная (более 13 тонн) партия контрафактных



Спасибо за внимание!



Павел Садовский

Старший юрист

наб. Тараса Шевченко, 23а Москва, 121151, Россия

Тел. +7 495 730 2320

Факс +7 495 730 2330

psadovsky@magisters.com



BASED IN THE CIS TRUSTED WORLDWIDE TRUSTED WORLDWIDE

www.magisters.com



Борьба с контрафактной продукцией на российском рынке химических средств защиты растений

«Круглый стол» AEB Москва

10 марта 2010 года



Проблема

- Стремительный рост контрафактного и нелегального производства пестицидов за последние два года
- Деятельность международных организованных преступных группировок
- Экспорт нелегальными производителями из Китая
- Продажа поддельных пестицидов через Интернет
- Неосведомленность фермеров о положении дел
- Россия целевой рынок для сбыта контрафактных пестицидов преступными группировками [«Курское дело»]
- Импорт, приходящий в Россию морем через порты, а также наземным транспортом



Масштаб и значение

- Оптимистичные оценки: 5-7% европейского рынка (2006 г.)
- Активизация на национальном уровне до 20%
- Растет число подделок приоритетный рынок право интеллектуальной собственности
- Россия ?



Опасность контрафактных пестицидов

- Плохое качество активных веществ
- Токсичные примеси нет контроля качества
- Производство побочных продуктов, канцерогенных растворителей
- Недопустимые или запрещенные химические соединения, растворители, ПАВ и т.д.
- Низкое качество упаковки негерметичная тара
- Ненадлежащая маркировка
- Транспортировка и проблемы безопасности



Опасности и проблемы

- Угроза здоровью фермеров
- Полная или частичная гибель урожая
- Угроза здоровью потребителей, вследствие загрязнения продуктов питания
- Загрязнение окружающей среды (дикая природа, вода, корм для скота)
- Утилизация контрафакта
- Риск запрета экспорта зерна
- Отзыв с рынка с/х продукции
- Устойчивое сельское хозяйство
- Продовольственная безопасность
- Здоровье человека и защита окружающей среды



Полная или частичная гибель урожая









Контрафактные пестициды могут полностью уничтожить урожай. Накопление в почве токсических отстатков с негативными последствиями для будущих урожаев

Испания: Контрафактные и нелегальные пестициды





Изофенфос-метил в болгарском перце вызвал тяжёлые нарушения в пищевой цепи а так же пристыдил испанские органы власти

Pág. 10

EL MUNDO

31/01/2007

ALMERIA

ECONOMÍA

«Casi todo el mundo ha usado el pesticida ilegal porque las cooperativas lo aconsejaban»

 Un agricultor almeriense asegura que elas empresas comercializadoras realizaban los controles de calidad y, como dosde ellas mismas se vendía el "isofenfus-metilo", nunca se dijo que estuviese prohibido

Wirne die polg, 27. Según ha desvelado o note distriu, se anido petitamen contejós para conflorir las plugas de trip en las producciones de printeriors, nos mentios seus producto desde descreción de las propose evoytestas, esto si, con direito riego, sin facturar el decretados per commitment la optimidad de commitmen

B products, según este agricultor, to venido muy por unideas de la que combia e muyelo de civos forcemediarna, a unos 300 esque el kilo, y que a carebo, esprenhenta que si printento turices un aspecto mpere en espera que en especto macho mejor que el que to se helicion unado este plagutorida. De tembo, recuricta, escala dode lo han unido preque cuarrela se expersalos pementes en los que an alta, apricamentos en los que an alta, apricamentos en los que an alta, aprica-

«En las comercializadoras se han enriquecido con la venta porque costaba 300 euros el kilo»

do el respirate tanta un mejor ao pesto que el nisto y, por tinto, virtaba más collesión y se vandra por más diregos.

Sugón recuerta, todo empresi en al año 2000, correrrezero a forceducir un impedio contra los plogas desde Brasil que no estaba auxorizado en España pero si en el escoda Europa. «Desde extence», se





- Средства массовой информации выраженная позиция
- Интенсивное информирование потребителей выставки, конференции, мероприятия на государственном уровне
- Национальные проекты горячая линия
- «Знайте Вашего потребителя» ЗВП [«Кто Ваш поставщик?»]
- Связь с органами правопорядка
- Сотрудничество с таможенными органами





Вместе – конструктивное взаимодействие

Таможенные органы, внимание! Транспортные документы



Проблема: нет связи между документами на экспорт и импорт пестицидов

Что должна знать российские таможенные органы о действующих веществах/пестицидах:

- Произведены ли они легально
- Зарегистрированы ли в контролирующих органах
- Что указано в документах на импорт (!) [опасайтесь поддельных документов]
- Произведены ли они на легальных предприятиях в Китае

Решение: прозрачность транспортной документации (экспорт/импорт)





9 апреля 2009 г. аэропорт Будапешта, Венгрия

5:30 утра



Самолет Hainan Airlines прибывает из Пекина, Китай



Изучение прецедентов



Таможенные органы аэропорта обследует груз и обнаруживает:

3 тонны поддельного метилового спирта

10,000 единиц пустой 500граммовой пластиковой тары

10,000 дозирующих приспособлений с маркировкой DuPont

1,000 литровых бутылок (1 тонна) "эмульгатора"











Изучение прецедентов



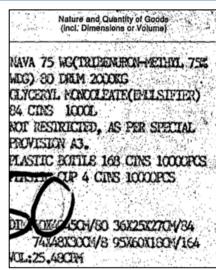
Продукт

воспламеняется при 24°C

Потенциальная опасность для самолёта

Потенциальная опасность для фермеров





- The product is not similar or the same as Score 250 EC (A7402T) from Syngenta.
- The technical a.i. used in the product does not meet the registered specification for difenoconazole and is contaminated with the insecticide Fenpropathrin.
- The low flashpoint of the solvents (xylenes and toluene) causes a safety issue in view of storage and transportation.

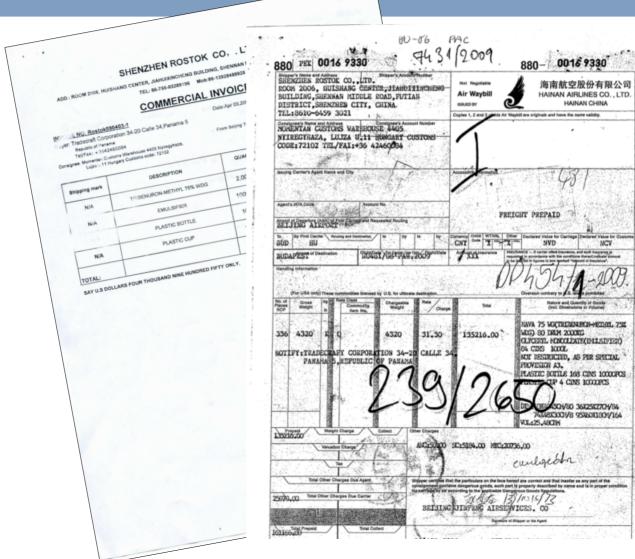
Gefahrklasse	Flammpunkt
AI	< 21 °C
AII	21 bis 55 °C
AIII	> 55 bis 100 °C
В	< 21 °C, bei 15 °C mit Wasser mischbar

Изучение прецедентов



Соответствующая документация на контрафактные пестициды

Постоянно одна и та же экспортная компания в Китае



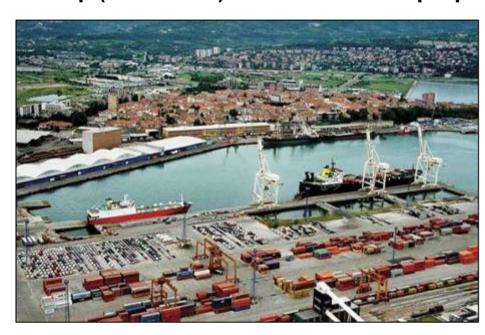
Москва





2009 год

Общий объем выявленных поставок с подозрением на контрафакт через порт Копер (Словения) от того же экспортера в Китае: 300 тонн





Изучение прецедентов – порт Гамбурга, Германия



4 января 2010 г.

28 тонн контрафактных пестицидов арестовано таможней

Отправитель:во всех случая одна экспортная компания в Китае Самая крупная партия поддельных пестицидов в ЕС Та же компания СЕЙЧАС экспортирует поддельные пестициды в Россию

РОССИЙСКАЯ ТАМОЖНЯ:

Оповещение об импорте контрафактных пестицидов, отправленных той же компанией!

Вопросы (1)



- При условии, что имеется достаточное количество сведений о группах, занятых организацией импорта нелегальной продукции: кто в контролирующих структурах отвечает за выявление и задержку указанных импортных грузов, а также каковы технические возможности предотвращения нелегальных поставок этих грузов в страну?
- Возможно, власти централизованно координируют мониторинг подозрительных поставок?
- Какие имеются правовые инструменты для выявления и задержания нелегальных поставок, в случае выявления подозрительного груза?

Вопросы (2)



- Каким образом производители могут поддержать органы в области решения вышеуказанных задач?
- Имеются ли примеры успешного оперативного взаимодействия частного и общественного сектора в борьбе против контрафакта?
- Осознают ли государственные и законодательные органы РФ наличие проблемы контрафактных СЗР?
- Заинтересованы ли компетентные органы в получении информации/реализации практических программ, предлагаемых производственным сектором?



CUSTOMER TOOLS

BCEM большое Chac.

Zony 43/744us Anot

Хранение и уничтожение поддельной продукции органами правопорядка



- Контрафактные изделия произведены незаконно, следовательно, правообладатель марки не имеет обязательств по хранению и уничтожению нелегальной продукции
- Хранение и уничтожение контрафактных средств защиты растений (СЗР) требуют больших затрат в области финансов, безопасности, а также соблюдения норм и международных конвенций
- Конфискация органами правопорядка контрафакта, включая поддельные СЗР, является положительным шагом, который поддерживается правообладателями бренда, однако задача органов власти заключается в том, чтобы обеспечить безопасное хранение и уничтожение поддельных СЗР, поскольку неправильное хранение и уничтожение контрафактных материалов может быть опасным для человека и окружающей среды
- Croplife International признает, что органам правопорядка требуются специальные знания касательно хранения и уничтожения контрафактных СЗР, а также тесное взаимодействие с правительственными организациями как часть общей стратегии. Croplife International готова оказать экспертную помощь в вопросах хранения и уничтожения СЗР в соответствии с закондательными нормами, международными **КОНВЕНЦИЯМИ И ПРАКТИЧЕСКИМ ОПЫТОМ** АЕВ Встреча за круглым столом, 10 матра 2010 года



Круглый стол, организованный Подкомитетом по защите растений АЕБ

«Борьба с контрафактной продукцией: объединение ресурсов и выработка эффективной стратегии»

10 марта, 2010 Делегация Евросоюза в РФ, Москва



Круглый стол, организованный Подкомитетом по защите растений АЕБ

«Борьба с контрафактной продукцией: объединение ресурсов и выработка эффективной стратегии»

10 марта, 2010 Делегация Евросоюза в РФ, Москва



Круглый стол Подкомитет по защите растений **АЕБ**

«Борьба с контрафактной продукцией: объединение ресурсов и выработка эффективной стратегии»

Заключительная речь

10 марта, 2010 Делегация Евросоюза в РФ, Москва