



# **Легализация параллельного импорта и ее влияние на товарные рынки**

**В. В. Радаев**

**Конференция Ассоциации  
европейского бизнеса, 24 мая 2013 г.**



# Постановка проблемы

- **Параллельный импорт** – введение в гражданский оборот товара, защищенного товарным знаком, посредством импорта без разрешения правообладателя в страну, не предназначенную для его распространения.
- **Исчерпание прав на товарный знак** – потеря правообладателем исключительных прав на использование товарного знака:
  - после первого введения товара в гражданский оборот им самим или с его согласия внутри данного региона (*региональный принцип*), или
  - после первого введения товара в любой части мира (*международный принцип*)

- В России принят региональный принцип исчерпания прав на товарный знак (в ЕЭП)
- Параллельный ввоз трактуется как нарушение по Гражданскому кодексу, но с 2009 г. не признается правонарушением по КоАП
- Судебная практика в сфере гражданско-правовых отношений остается противоречивой, но склоняется в пользу правообладателей



# Предложение ФАС: легализация параллельного импорта

- Повысит уровень конкуренции и ликвидирует эксклюзивное дилерство
- Снизит розничные цены
- Повысит качество продукции и расширит товарный ассортимент
- Будет способствовать развитию отечественного производства и занятости
- Конечные потребители не пострадают



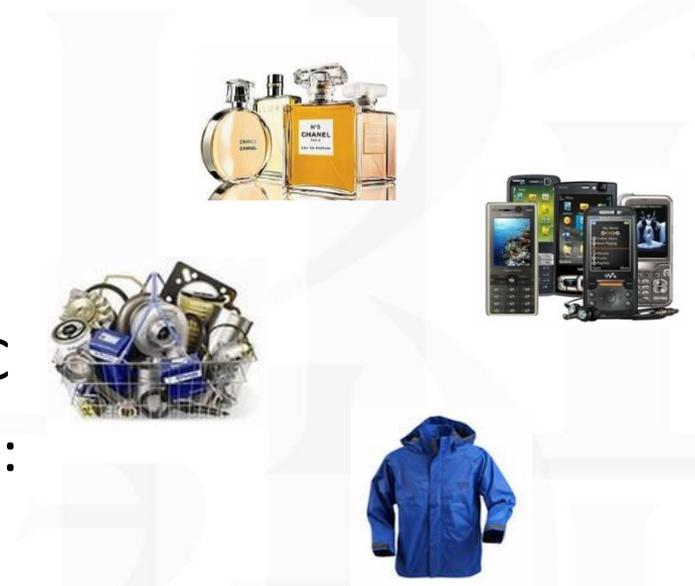
# Общая характеристика исследования

 **РАТЭК**

 **U S Б Р Е Н Д**  
НЕКОММЕРЧЕСКОЕ ПАРТНЕРСТВО  
«СОДРУЖЕСТВО ПРОИЗВОДИТЕЛЕЙ  
ФИРМЕННЫХ ТОРГОВЫХ МАРОК»

- анализ возможных последствий легализации параллельного импорта и его влияния на изменение конкурентной ситуации, поведение участников рынка и уровня конечных цен на потребительских рынках РФ

- Ценовой мониторинг по разным товарным категориям и типам продавцов
  - парфюмерия и косметика,
  - потребительская электроника,
  - автозапчасти,
  - спортивная одежда и обувь
- Детальный анализ структуры ТРОИС
- Опрос экспертов из представителей:
  - компаний-правообладателей
  - органов государственной власти РФ
  - ведущих юридических и консалтинговых фирм, обеспечивающих охрану интеллектуальной собственности
- Изучение документов, аналитических и статистических материалов



- Экспертный отбор товаров, подверженных неавторизованному ввозу, включая:
  - 12 видов парфюмерных изделий (по 6 мужских и женских ароматов)
  - 4 вида косметических изделий (тушь для ресниц)
  - 7 видов автозапчастей и расходных материалов
  - 4 распространенных модели телевизоров и фотоаппаратов,
  - 5 видов спортивной одежды и обуви
- Сравнение площадок, торгующих авторизованным товаром и товарами сомнительного происхождения
- Сравнение товаров со знаками, включенными и не включенными в ТРОИС
- Главный фокус – сравнение российских цен, дополнительный фокус – сравнение с зарубежными ценами
- Период проведения с 1 по 30 ноября 2011 г. для устранения ценовых колебаний



# О конкуренции и монополизме

# ФАС: параллельный импорт увеличивает внутрибрендовую конкуренцию при слабости межбрендовой конкуренции

- Усиление внутрибрендовой конкуренции может снижать стимулы к прямым иностранным инвестициям и локализации производства в России, сдерживать разработку новых продуктов
- Межбрендовая конкуренция – более эффективное средство развития инноваций и улучшения качества производимого продукта
- В действительности, при низких издержках входа на рынок, межбрендовая конкуренция на потребительских рынках, как правило, высока





# Уровень конкуренции не должен повышаться за счет ее качества

- Правообладатели становятся объектом недобросовестной конкуренции со стороны независимых импортеров, в том числе:
  - нарушения прав собственности на результаты интеллектуальной деятельности
  - экономии издержек за счет отклонения от стандартов хранения, транспортировки, несоблюдения сроков годности товара
  - паразитического присвоения эффектов чужих вложений в новые разработки, инфраструктуру, рекламу
  - использования неправомочных схем налоговой оптимизации

# ФАС: параллельный импорт уменьшит возможности правообладателя использовать свое монопольное положение

- Любая собственность есть легальная монополия
- Но в данном случае объектом монополии является не сам товар, а результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации
- Осуществление исключительных прав на товарный знак не ограничивает конкуренцию между товарными брендами
- Доказанные примеры намеренного снижения объемов поставки товара в Россию и картельных сговоров правообладателей на потребительских рынках отсутствуют



# ФАС: выпуская товар в обращение в любой стране, правообладатель утрачивает права на этот товар

- Но правообладатель не утрачивает права на товарный знак
- Сегодня объектом управления является не просто производство и реализация товара, но вся цепь поставок
- Реализовав товар и получив соответствующую выгоду, правообладатель не утрачивает связи с товаром и нанесенным на него товарным знаком, сохраняя ответственность за него
- Нельзя разделить: товар- продвижение-сервис
- Претензии конечного потребителя, зачастую обращаются не на непосредственного продавца, а на изготовителя, нанося ущерб его деловой репутации и бренду
- Почему правообладатель не должен выставлять никаких требований к дилерам?





# Результаты ценового мониторинга



# Различия цен между авторизованной продукцией и параллельным импортом сильно колеблются

- Потребительская электроника – 5-10%
- Парфюмерия и косметика – 15-30%, различия могут возрастать в среднем до 60-70%, но предположительно в случае подделок
- Автозапчасти и расходные материалы – различия в среднем могут достигать 60-80% и более, а в отдельных случаях возрастают до 5-6 раз. На всех типах площадок цены отклоняются от рекомендованных в обе стороны
- Спортивная одежда и обувь – ценовые разрывы до 2 раз, но товары сомнительного происхождения могут быть как дешевле, так и дороже авторизованной продукции (на среднем уровне по группе обследованных товаров различия минимальны)
- Различие цен между авторизованной и неавторизованной продукцией чаще проявляется в более дорогих сегментах



# ФАС: правообладатели необоснованно устанавливают завышенную цену товара в РФ

- Юридически правообладатель имеет право устанавливать разные цены на один и тот же товар.
- Экономически издержки не сводятся к текущим издержкам на данную единицу товара, но включают также:
  - текущие и единовременные издержки на обеспечение комплекса сопутствующих услуг
  - единовременные вложения в создание производственных предприятий и инфраструктуры, внедрение новых технологий, разработку новых продуктов, клинические испытания и сертификацию продукции, рекламу зонтичных брендов
- Кроме уровня издержек, цена определяется также уровнем и характером платежеспособного спроса, предполагая возможность разного позиционирования данного товара и разных маркетинговых стратегий

# Различия в ценах могут не зависеть от правообладателя

- Большие разрывы из-за разной ценовой политики как официальных, так и независимых дилеров
- Более низкие цены могут быть обусловлены неблагоприятными действиями – закупками товара с истекающим сроком годности, снижением качества из-за ненадлежащих условий хранения, бракованных партий
- Значительные ценовые различия часто возникают при продажах поддельной продукции или ворованных партий оригинальной продукции





# Ценовые различия не являются следствием защиты товарных знаков

- По всем обследованным категориям отсутствуют значимые различия цен на аналогичные по потребительским свойствам товары, чьи товарные знаки зарегистрированы и не зарегистрированы в Таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности (ТРОИС)
- Отсутствие товарного знака в ТРОИС, как правило, не удешевляет аналогичные товары

- Цены на российских рынках, как правило, выше цен в США
  - парфюмерия и косметика – в среднем на 10-20%
  - ЖК-телевизоры – на 15-30%
  - спортивная одежда и обувь – на 30-40%
- Есть исключения – цены на фотоаппараты в России ниже на 15-25% (чаще используются «серые» схемы с уклонением от уплаты налогов и сборов)
- Различия цен с европейскими магазинами, как правило, меньше





# Оценка влияния на экономику

# Изменение принципа исчерпания прав не приведет к заметному росту импорта

- Легализация приведет к некоторому росту параллельного импорта, но его объемы по большинству товарных категорий не велики (в пределах 5-10%), лишь в автомобильных запчастях – до 15-20% (не считая подделок)
- Доля товарных знаков, защищаемых с помощью ТРОИС, в общем числе товарных знаков Роспатента составляет доли процента (по активно действующим товарным знакам не превышает 10%). По большинству товарных знаков ввоз формально не ограничен
- В итоге легализация параллельного импорта напрямую касается относительно небольшого объема импортируемой продукции и не окажет критического воздействия на общий объем продаж (опыт ЕС – рост в пределах 1%)



# Доля товарных знаков, защищенных в ТРОИС, минимальна (10.11.2011)

	Число компаний в ТРОИС	Число товарных знаков в ТРОИС
Парфюмерия и косметика	23	90
Бытовая техника и электроника	13	41
Автозапчасти	27	109
Спортивная одежда и обувь	23	139

Всего в Роспатенте – около 270 тыс. товарных знаков



# Изменение принципа исчерпания прав не приведет к заметному снижению розничных цен

- Различия цен между авторизованной и неавторизованной продукцией в среднем умеренные (при значительных отдельных колебаниях). Товар сомнительного происхождения может прятаться за ценой авторизованного товара
- Потребительские рынки отличаются от идеальной модели, подобной фондовому рынку. Они сильно сегментированы, выравнивания цены на данный товар на большинстве потребительских рынков не происходит в принципе, и не ясно, почему она начнется при легализации параллельного импорта
- В результате при легализации параллельного импорта возможное снижение общего уровня розничных цен ограничится в лучшем случае 3-5% (опыт ЕС – снижение на 1-2%)



- Главная опасность – не в самом параллельном импорте, а в том, что под прикрытием оригинальной продукции осуществляется относительно массовый ввоз подделок и фальсификата
- Опасность усиливается в связи с переходом к единому экономическому пространству (особенно в связи с ситуацией в Казахстане)
- Опыт предыдущих исследований ВШЭ (2002-2010) показывает, что ослабление контроля нередко приводит к быстрой активизации изготовителей и распространителей контрафакта
- Параллельный импорт часто сопряжен с использованием «серых» схем, в результате государство недополучает налоги





# ФАС: нужно применять полномочия ex-officio ко всем не уполномоченным импортерам

- Ex-officio разрешает таможенным органам задерживать подозрительную продукцию на семь дней без заявления правообладателя при отсутствии товарного знака в ТРОИС (сейчас на параллельный импорт де-факто не распространен)
- При обязательности принципа ex-officio таможенные органы могут технически не справиться с объемом проверок
- Возникнут неоправданные остановки грузов (включая оригинальную продукцию), повышая издержки добросовестных компаний
- Решить проблему контрафакта «между делом» ли получится.



1

# ФАС: нет никаких оснований полагать, что потребитель будет введен в заблуждение

- Формально предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию должен любой продавец
- Но многие такую информацию не предоставляют. Повышается риск приобретения некачественных, просроченных, бракованных и поддельных товаров, а также отсутствия гарантийного обслуживания
- Потребитель не может определить происхождение товара
- Сравнительно небольшой доли недоброкачественной продукции достаточно, чтобы нанести конечному потребителю серьезный ущерб, особенно если дело касается здоровья и безопасности



# ФАС: изменения позволят ускорить инновационное обновление российской промышленности

- Дополнительный приток параллельного импорта произведет не усиление, а ослабление позиций отечественных производителей, работающих преимущественно в экономичных ценовых сегментах, снижая спрос на недорогие отечественные товары
- Действительно, более жесткая конкуренция создаст для отечественных производителей некоторые стимулы к обновлению. Но в краткосрочной перспективе они могут пострадать, а для инновационного обновления требуется множество дополнительных условий



- Действительно, основная часть отечественных правообладателей не пострадает
- Но разрешение параллельного ввоза на территорию России способно привести к негативным последствиям для отечественных производителей известных советских торговых марок, которые сегодня зарегистрированы на разных правообладателей в разных странах СНГ
- При введении коллективных товарных знаков экономически страдающей стороной в большинстве случаев окажутся именно российские производители, имеющие на данный момент относительно более высокий уровень издержек



- Можно ожидать увеличения деятельности малых и средних компаний (преимущественно торговых и логистических), но прирост новых рабочих мест в этой сфере не может быть значительным и не превысит 1%
- При этом возможно небольшое сокращение отечественного производства недорогой продукции и сдерживание процессов локализации в России иностранных производств
- Общий нетто-эффект от легализации параллельного импорта на число рабочих мест скорее всего будет отрицательным





# Международный контекст



# ФАС: международный принцип исчерпания прав действует в ведущих западных странах

- В США, несмотря на фактическое принятие международного принципа исчерпания прав, существуют инструменты ограничения международного принципа исчерпания прав, с помощью которых правообладатели достаточно эффективно защищают свои интересы, включая:
  - апелляции к Таможенной и пограничной службе США
  - обращения к районным судам
  - действие международных соглашений, в том числе, многостороннего соглашения ТРИПС
- В Японии при формальном разрешении параллельного импорта тоже существуют определенные ограничения, связанные с прямым или косвенным контролем качества ввозимого товара



# В Европейском союзе действует региональный принцип исчерпания прав

- Исследование NERA (1999) зафиксировало:
- значительные различия в ценах на брендированную продукцию по сходным категориям при незначительных масштабах параллельного импорта – в основном до 5% объема продаж
- при одностороннем введении международного принципа исчерпания прав ожидалось уменьшение розничных цен по сходным категориям на 1-2%, рост объема производства максимум на 0,5-1% при заметном уменьшении уровня прибыли, способном впоследствии оказать негативное влияние на общую структуру и динамику рынка
- Европейская комиссия согласилась с результатами исследований NERA и отдала приоритет территориальному (региональному) принципу исчерпания прав



# ФАС: у России нет международных обязательств в части запрета параллельного импорта

- Прямые обязательства взяты при образовании ЕЭП
- Активно обсуждались при вступлении в ВТО, обсуждаются в числе условий вступления в ОЭСР
- Отказ от ранее взятых международных обязательств способен нанести ущерб международному имиджу России
- Россия попала в список приоритетного наблюдения из 11 стран, которые не обеспечивают должного уровня защиты в области интеллектуальных прав собственности (Управление торгового представительства США, “Special 301”, 2011)
- Россия находится на 120 месте в рейтинге стран по комфортности ведения бизнеса (Всемирный банк, 2011 г.)



# Общее заключение о последствиях легализации параллельного импорта

- Нарушение прав собственности в принципе не может оправдываться исключительно аргументами экономической целесообразности, но и эти аргументы явно недостаточны
- Позитивные макроэкономические эффекты будут ограничены и краткосрочны, а среднесрочные эффекты для прямых иностранных инвестиций, локализации производства и развития отечественных производств, скорее всего, будут негативными
- Возникают дополнительные риски для конечных потребителей, усложняется сбор таможенных и налоговых платежей, ухудшается международный имидж России
- **Изменение территориального принципа исчерпания прав на товарные знаки следует признать не целесообразным**



# Ведущие ассоциации правообладателей считают это систематическим нарушением прав на ОИС

- Ассоциация европейского бизнеса (АЕБ)
- Ассоциация торговых компаний и производителей электробытовой и компьютерной техники (РАТЭК)
- Содружество производителей фирменных торговых марок Русбренд
- Ассоциация производителей парфюмерии и косметики, предметов бытовой химии и гигиены
- Комитет производителей алкогольной продукции
- Консультативный совет по иностранным инвестициям (КСИИ)

**а**налитика  
ЛЭСИ  
ЛЕГАЛИЗАЦИЯ  
ПАРАЛЛЕЛЬНОГО  
ИМПОРТА И ЕЕ ВЛИЯНИЕ  
НА ТОВАРНЫЕ РЫНКИ  
РОССИИ

2011, №9