

Техническое ОПИСание

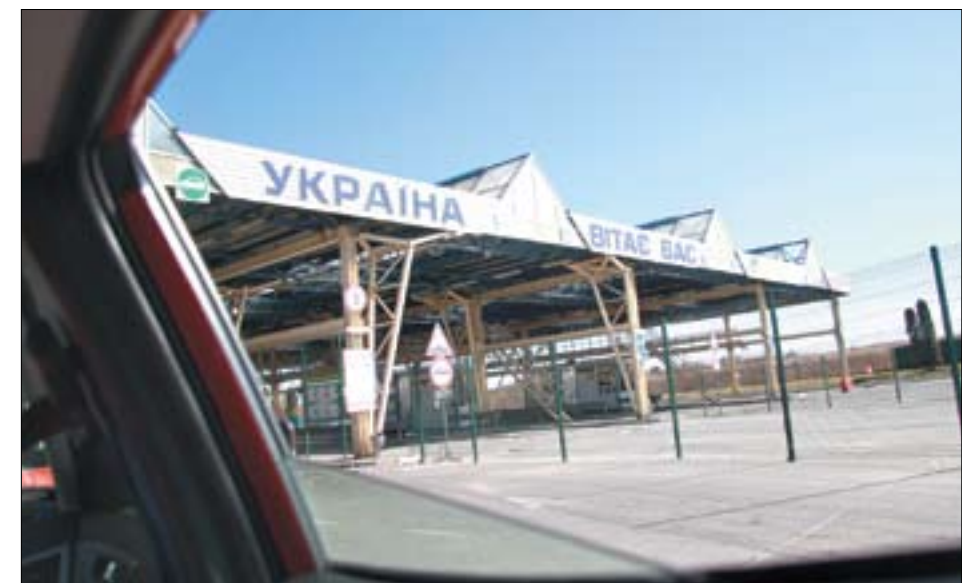
Диджитализация работы Таможенного реестра ОПИС и усовершенствование процедуры уничтожения контрафактных товаров служат важными шагами в борьбе с подделками

Александр ПАХАРЕНКО • Специально для «Юридической практики»



Контрафактные товары — это товары, изготовленные и ввезенные на таможенную территорию Украины с нарушением прав интеллектуальной собственности и не соответствующие установленным требованиям качества, поскольку никто не контролирует технологию их изготовления и транспортировки.

На государственном уровне подделки вредят экономике Украины, бюджет которой ежегодно недополучает миллиарды гривен потенциальных налоговых поступлений; снижают прямые инвестиции из-за потери страной инвестиционной привлекательности; способствуют росту коррупции и преступности; уничтожают честную конкуренцию на рынке; приводят



Товары, изготовленные с согласия правообладателя, но ввезенные в нашу страну параллельными импортерами, являются оригинальными, а не контрафактными

к уменьшению количества рабочих мест и оттоку за границу профессиональных кадров; наносят вред окружающей среде и здоровью украинцев.

Однако главная опасность для государства и общества — это взаимосвязь между преступлениями, включающими нарушение прав интеллектуальной собственности, и другими, в том числе тяжкими. Подделки являются вторым по величине источником доходов преступных группировок во всем мире после торговли оружием, наркотиками и людьми, а доходы от торговли ими поддерживают деятельность таких группировок, «спонсируют» фармацевтическую преступность, торговлю наркотиками, оружием, принудительный труд и коррупцию.

Обеспечение защиты прав интеллектуальной собственности — это обязанность государства Украина, закрепленная в нормах Соглашения о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (TRIPS) и Соглашения об ассоциации между Украиной и ЕС, которую Украина взяла на себя при вступлении во Всемирную торговую организацию (ВТО) и сближении с ЕС. После подписания Соглашения об ассоциации с ЕС (в статье 230 которого

указано, что стороны подтверждают свои обязательства по соглашению TRIPS) Украина обязана обеспечить дальнейшие дополнительные меры, процедуры и средства защиты, необходимые для обеспечения соблюдения охраны прав интеллектуальной собственности.

Уничтожение — обязательное

Риски от контрафактной продукции не всегда очевидны для потребителей, но последствия для здоровья, безопасности и экологии могут быть очень серьезными или даже опасными для жизни. Именно поэтому для правообладателей важно, чтобы поддельные товары неизвестного происхождения и качества были уничтожены и не попали в свободное обращение на рынок Украины.

На то же направлены положения TRIPS (статьи 46, 61) и Соглашения об ассоциации Украины с ЕС (статья 237), предусматривающие необходимость конфискации и уничтожения контрафакта, оборудования и материалов для его изготовления. Кроме того, частью 4 статьи 6 Закона Украины «О защите прав потребителей» запрещается введение в оборот фальсифицированной продукции, то есть продукции, изготовленной с нарушением технологии, или с непра-



Товары, изготовленные с согласия правообладателя, но ввезенные в нашу страну параллельными импортерами, являются оригинальными, а не контрафактными

вомерным использованием торговой марки, или с копированием формы, упаковки, внешнего оформления, а также с неправомерным воспроизведением товара другого лица (пункт 27 статьи 1 этого закона).

Параллельный импорт — это не контрафакт

Нельзя связывать защиту прав интеллектуальной собственности на границе с механизмом исчерпания прав на объекты права интеллектуальной собственности (ОПИС), как ошибочно считают некоторые украинские официальные дистрибьюторы и юристы, потому что меры таможенных органов по содействию защите прав интеллектуальной собственности никогда не предполагалось применять к перемещению через таможенную границу Украины оригинальных товаров, то есть товаров, изготовленных с согласия правообладателя. Вот почему контрафактный товар нельзя назвать товаром параллельного импорта ни при каких условиях, как нельзя использовать и Таможенный реестр объектов прав интеллектуальной собственности (Таможенный реестр) для конкурентной борьбы с другими импортерами.

Параллельный импорт — это все равно импорт оригинального товара, то есть товара, изготовленного лицом, надлежащим образом уполномоченным правообладателем на производство определенного количества товаров, в том числе превышающего обусловленное между этим лицом и правообладателем. Если такой

товар ввозится с уплатой всех таможенных платежей и налогов, то это нормальная и здоровая конкуренция, а товары, введенные в оборот в Украине без согласия правообладателя, являются оригинальными, а не контрафактными. В то же время ситуация, сложившаяся в Украине, — это типичное уклонение от налогов и недобросовестная конкуренция, а иногда и контрабанда.

Изменения в таможенном законодательстве

На усиление защиты прав интеллектуальной собственности направлены и предусмотренные Законом Украины «О внесении изменений в Таможенный кодекс Украины относительно защиты прав интеллектуальной собственности во время перемещения товаров через таможенную границу Украины» от 17 октября 2019 года № 202-IX изменения Таможенного кодекса (ТК) Украины, и новые редакции подзаконных актов Министерства финансов Украины (Минфина), касающиеся защиты прав интеллектуальной собственности при перемещении товаров через таможенную границу Украины.

Минфин в конце июня 2020 года объявил о вступлении в силу двух приказов (№ 281 и № 282 от 9 июня 2020 года), касающихся усовершенствования защиты прав интеллектуальной собственности на границе, а в первой декаде июля приказы были обнародованы. Этими документами утвержден Порядок применения мер по содействию защите прав интеллектуальной собственности и взаимодействию таможенных органов с правообладателями и декларантами и другими заинтересованными лицами и внесены изменения в Порядок регистрации объектов права интеллектуальной собственности в таможенном реестре объектов прав интеллектуальной собственности, которые охраняются в соответствии с законом.

После вступления в силу изменений в ТК Украины в ноябре 2019 года принятие этих приказов стало следующим долгожданным для бизнеса шагом для имплементации положений Регламента ЕС № 608/2013 о таможенном контроле за соблюдением прав интеллектуальной собственности от 12 июня 2013 года и имплементационного Регламента Комиссии ЕС № 1352/2013 от 4 декабря 2013 года, которым устанавливаются соответствующие формы документов.

Результаты практического применения

Исходя из опыта работы ППФ «Пакхаренко и партнеры», направленной на защиту интересов клиентов-правообладателей на границе, с осени 2019 года и до сих пор получены достаточно положительные результаты применения принятых законодательных изменений.

Например, посмотрим на процедуру приостановления таможенного оформления товаров в соответствии со статьей 399 ТК Украины. Общее количество приостановлений такого оформления товаров на основании данных Таможенного реестра в соответствии со статьей 399 ТК Украины составляет 96 случаев, из которых выпуск товаров закончился 54 (т.к. товары оказались оригинальными или приостановленные партии были не интересны для правообладателей). В 22 случаях начато административное производство, а в двух — хозяйственное. В девяти случаях приостановления таможенного оформления контрафактной продукции такие товары уничтожены, согласно статье 401 ТК Украины, в общем количестве 12 640 ➔

Техническое ОПИСание

← единиц. Еще в девяти случаях в ближайшее время планируется уничтожение 12 381 единицы подделок в соответствии со статьей 401 ТК Украины.

В двух случаях приостановления таможенного оформления контрафактной продукции на Одесской и Днепровской таможнях наша компания, как представитель правообладателей, непосредственно отвечала за уничтожение такой продукции по статье 401 ТК Украины, а сбором соответствующих документов и подачей декларации в рамках таможенного режима уничтожения или разрушения от нашего имени занимались таможенные брокеры. В одном случае проблем со сбором информации, заполнением и оформлением декларации в таможенном режиме уничтожения или разрушения не было. Во втором случае задержки с получением товаросопроводительных документов, по которым товары заявлялись к оформлению в таможенном режиме импорта; с перемещением «приостановленных» товаров со склада временного хранения на склад таможенного органа с целью их перемещения на лицензированное предприятие для уничтожения.

Еще в одном случае наша компания, как представитель правообладателя, столкнулась с невозможностью получения для уничтожения товаров, которые перемещались физическими лицами в багаже. Связано это с тем, что подразделение таможни, в компетенцию которого входит контроль за хранением товаров на складах таможенного органа, требует предоставить доверенность на получение товаров со склада от физических лиц, которые в свое время передали эти товары на склад. Такое требование невыполнимо, поскольку граждане оставили ложные контактные данные, а некоторые из этих лиц являются гражданами других государств. Учитывая, что это требование противоречит нормам статьи 401 ТК Украины и приказа Минфина № 281 от 9 июня 2020 года, мы надеемся, что выход будет найден.

Заслуживает внимания также и приостановление таможенного оформления товаров в соответствии со статьей 400 ТК Украины. Общее количество данных приостановлений по инициативе таможенного органа в нашей практике составляет 23 случая, из которых выпуск товаров закончился девять случаев. В трех из них начато административное производство. В пяти случаях приостановления таможенного оформления контрафактной продукции осуществлено уничтожение такого товара по статье 401 ТК Украины. Еще в шести случаях в ближайшее время планируется уничтожение подделок в соответствии со статьей 401 ТК Украины.

Отдельно следует вспомнить, приостановление таможенного оформления небольших партий товаров, которые перемещаются (пересылаются) через таможенную границу Украины в международных почтовых и экспресс-отправлениях. Учитывая, что пока нет нового Таможенного реестра, в котором в новом виде заявки на внесение в реестр найдет отражение согласие правообладателя на приостановление таможенного оформления и уничтожение небольших партий товаров по статье 401¹ ТК Украины, сообщений о приостановлениях по этой статье наша компания не получала. Однако за это время таможни осуществили 28 приостановлений таможенного оформления почтовых



Поддельные товары неизвестного происхождения и качества не должны попадать в свободное обращение на рынок Украины, а поэтому подлежат уничтожению

отправлений на основании статей 399, 400 ТК Украины. В случаях подтверждения со стороны правообладателя контрафактности товара на таможню направлялось заключение специалиста с просьбой составить протокол по статье 473 ТК Украины, и таким образом были начаты 13 административных производств. Во всех остальных случаях товары оказались оригинальными, а потому было дано согласие на возобновление их таможенного оформления.

Пожелания по улучшению

Принимая во внимание практику, главное, что можно пожелать, — чтобы в процесс применения мер по содействию защите прав интеллектуальной собственности и взаимодействия между таможенными органами, правообладателями и декларантами по новым таможенным нормам включились все 16 таможень Государственной таможенной службы Украины (Гостаможслужба) и нарабатанный положительный опыт Одесской и Днепровской таможень был применен во всех таможнях Украины.

Ожидают также положительного разрешения неурегулированные вопросы взаимодействия между подразделениями таможень, правообладателями и декларантами касательно:

— предоставления правообладателю документов, по которым контрафактные товары заявлялись к таможенному оформлению в таможенном режиме импорта;

— перемещения «приостановленных» товаров со склада временного хранения на склад таможенного органа;

— выдачи этих товаров со склада таможенного органа с целью их перемещения на лицензированное предприятие и уничтожения;

— соответствующего установленным расценкам адекватного начисления расходов таможни за хранение товара на складе таможенного органа.

Что касается предоставления документов правообладателю, задержки в проведении таможенной определенных процедур, вероятно, обусловлены тем, что такие действия выполнялись подразделениями таможни впервые, хотя отдельные случаи задержек в получении товаров со склада таможенного органа возникали и ранее в нашей практике. Именно поэтому проблемы внутреннего взаимодействия подразделений таможни (склада таможенного органа, бухгалтерии) остаются до сих пор актуальными и требуют немедленной обработки.

Руководство Гостаможслужбы и Минфина постоянно подчеркивает повышение клиентоориентированности работы и облегчение условий взаимодействия с таможней для правообладателей. Учитывая, что правообладатели заинтересованы в скорейшем уничтожении контрафактных товаров и минимизации связанных с этим расходов, а

задержки с выдачей приводят к дополнительным затратам, касающимся оплаты хранения товара на складе таможенного органа, указанные вопросы должны решаться более оперативно.

Ожидания бизнеса

Таможенный реестр создавался как инструмент для борьбы с подделками, для выявления и борьбы с контрафактной и пиратской продукцией на границе, для того, чтобы остановить и запретить перемещение через таможенную границу Украины товаров, импорт и экспорт которых осуществляется с нарушением прав интеллектуальной собственности. При этом добро-совестные правообладатели всегда вносили и продолжают вносить свои объекты права интеллектуальной собственности в Таможенный реестр исключительно в целях недопущения введения контрафактных товаров в свободное обращение.

Наибольшие ожидания бизнеса от дальнейшей имплементации в отечественное законодательство положений таможенного законодательства ЕС по содействию защите прав интеллектуальной собственности таможенными органами связаны со следующим:

— с полным обновлением существующих программных продуктов, применяемых в процессе таможенного контроля и таможенного оформления, что позволит

субъектам хозяйствования оперативно взаимодействовать с таможней с помощью электронных сервисов;

— с созданием условий для заполнения и подачи правообладателями заявлений в электронной форме, что должно существенно упростить соответствующие процедуры и уменьшить оборот бумажной документации;

— с повышением эффективности действий таможень по недопущению перемещения через таможенную границу контрафактных и пиратских товаров, сокращением безрезультатных приостановлений таможенного оформления товаров по подозрению в нарушении прав интеллектуальной собственности;

— с созданием благоприятных условий для легального бизнеса, ликвидации искусственных барьеров в торговле за счет злоупотреблений правами интеллектуальной собственности недобросовестными правообладателями.

Важный шаг

По убеждению бизнеса, диджитализация и переход на электронный документооборот в работе Таможенного реестра, усовершенствование процедуры уничтожения контрафактных товаров будут служить важными антикоррупционными шагами в деятельности украинских таможень, связанной с содействием защите прав интеллектуальной собственности, поскольку позволят минимизировать человеческий фактор и организовать надлежащий мониторинг с целью быстрого решения существующих проблемных моментов.

ПАХАРЕНКО Александр — партнер ППФ «Пакхаренко и партнеры», директор Украинского альянса по борьбе с подделками и пиратством, адвокат, патентный поверенный, г. Киев

РЕКЛАМА

Професійність понад усе!



Патентно-правова фірма
ПАХАРЕНКО І ПАРТНЕРИ

Право інтелектуальної власності

Боротьба з контрафактною продукцією

Антимонопольне і конкурентне право

Корпоративне право

Представництво в судах та інших державних органах

Київ, вул. Велика Васильківська, 72
Бізнес-центр «Олімпійський»
тел.: +38 (044) 593 96 93
факс: +38 (044) 451 40 48
pakharenko@pakharenko.com.ua

pakharenko.ua