

С.В. Сенотрусова, М.В. Тюнин

ТАМОЖЕННЫЙ КОНТРОЛЬ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

В работе рассмотрены вопросы таможенного контроля объектов интеллектуальной собственности. Обсуждается международное и национальное законодательство по охране объектов интеллектуальной собственности. Приведена товарная структура таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности.

Ключевые слова: таможенный контроль, объекты интеллектуальной собственности, законодательство по охране объектов интеллектуальной собственности.

Customs control of intellectual property discussed in detail in paper. We discuss the international and national legislation on the protection of intellectual property. Shows the commodity composition of the customs register of intellectual property.

Key words: customs, intellectual property law on the protection of intellectual property.

Создание любого союза, в том числе и межгосударственного, и его последующее функционирование сопровождаются наличием определенных рисков, обусловленных объективно существующими различиями интересов участников союза, их видения перспектив объединения. Однако, несмотря на наличие рисков, тремя государствами (Республика Беларусь, Республика Казахстан и Российская Федерация) был создан Таможенный союз, сформирована его нормативно-правовая база, составной частью которой является институт охраны и защиты прав интеллектуальной собственности.

Использование юридической наукой и законодателем понятия «интеллектуальная собственность» в первую очередь имеет целью отразить тот факт, что права на результаты интеллектуальной деятельности носят исключительный характер и, по-

Сенотрусова Светлана Валентиновна — доктор биологических наук, факультет государственного управления МГУ имени М.В. Ломоносова; *e-mail:* svetlsen@mail.ru

Тюнин Михаил Васильевич — кандидат юридических наук, Департамент таможенного администрирования Комиссии Таможенного союза; *e-mail:* tyunin@tsouz.ru

добно вещным правам, подлежат абсолютной защите от посягательств на них любых третьих лиц. Наиболее полное определение данного понятия содержится в статье 2 Конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности от 14 июля 1967 г., где под интеллектуальной собственностью понимается совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной и в первую очередь — творческой деятельности, а также на некоторые иные приравненные к ним объекты¹.

Однако следует уточнить, что употребление в рассматриваемом понятии термина «собственность» вовсе не означает, что права на результаты интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая защита, включаются в категорию вещных прав, такую как право собственности на имущество, или являются разновидностью указанных прав. Результаты интеллектуальной деятельности не являются материальными объектами, но в то же время могут быть размещены на определенных материальных носителях (аудио- и видеокассеты, компакт-диски, кино- и телефильмы). В этом случае интеллектуальная собственность становится предметом гражданско-правовых договоров с одновременным сохранением исключительных прав на произведения за их авторами.

Развитие современных средств коммуникации, расширение способов передачи информации и результатов интеллектуальной деятельности объективно определили ту особую значимость проблем охраны и защиты интеллектуальной собственности, выявления и пресечения последствий нарушения законодательства в области указанных правоотношений, которую они сегодня приобрели, в том числе, при осуществлении контроля за перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза.

Таможенный контроль осуществляется таможенными органами в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и законодательством государств — членов Таможенного союза. Таможенные органы проводят таможенный контроль не только непосредственно при пересечении товарами таможенной границы, но и в течение трех лет после выпуска товаров². При этом законодательством государств — членов

¹ Конвенция, учреждающая всемирную организацию интеллектуальной собственности (подписана в Стокгольме 14 июля 1967 г. и изменена 2 октября 1979 г.).

² См.: *Сенотрусова С.В.* Таможенный контроль в системе государственного регулирования внешнеторговой деятельности // Государственное управление в XXI веке: традиции и инновации: 8-я международная конференция факультета государственного управления имени М.В. Ломоносова. Мат-лы конференции. Ч. 1. М., 2010.

Таможенного союза может быть установлен более продолжительный срок проведения таможенного контроля после выпуска товаров, который, однако, не может превышать пяти лет.

Таможенный контроль после выпуска товаров проводится в формах и порядке, которые установлены главами 16 и (или) 19 Таможенного кодекса Таможенного союза (статья 99 ТК ТС)³.

Меры по защите права интеллектуальной собственности применяются в отношении товаров, содержащих объекты авторского и смежных прав, товарных знаков и знаков обслуживания (далее — объект интеллектуальной собственности), включенных по заявлению правообладателя в единый таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности. Особенности совершения таможенных операций в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, установлены 46 главой Таможенного кодекса Таможенного союза (ТК ТС).

В ТК ТС определен порядок применения мер по защите прав правообладателей на объекты интеллектуальной собственности, который базируется на Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности, известном как Соглашение ТРИПС (TRIPS), представляющем собой основополагающий документ Всемирной торговой организации в области охраны и защиты интеллектуальной собственности, значительная часть которого посвящена особым требованиям в отношении пограничных мер⁴. Главным последствием подписания Соглашения ТРИПС является расширение круга стран, с которыми Россия будет связана взаимными обязательствами в области смежных прав, а также предоставлением ретроохраны иностранным фонограммам и исполнениям. Что касается авторских прав, то в силу действия Бернской конвенции, в которой Россия уже участвует, никаких существенных изменений в отношении иностранных произведений не произойдет⁵.

В Российской Федерации действуют исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, установленные в том числе следующими международными договорами: «Соглашение о международной регистрации знаков», заключенное в Мадриде 14.04.1891 (в ред. от 02.10.1979); «Конвенция об охране промышленной собственности» (заключена в Париже 20.03.1883,

³Таможенный кодекс Таможенного союза. Федеральный Закон РФ от 2.06.2010 № 114-ФЗ.

⁴Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (подписано в 1994 г. в рамках Уругвайского раунда ГАТТ) / wto.org

⁵См.: *Береснев В.В., Сенотрусова С.В.* Таможенный контроль и таможенные платежи в Российской Федерации / Ред. С.В. Сенотрусова. М., 2010.

ред. от 02.10.1979); «Конвенция, учреждающая Всемирную организацию Интеллектуальной собственности» (Стокгольм, 14.07.1967, ред. 02.10.1979); «Соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков» (Ницца, 15.06.1957, ред. 28.09.1979); «Бернская Конвенция об охране литературных и художественных произведений» (09.09.1886, ред. от 28.09.1979); «Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм» (Женева, 29.10.1971); «Всемирная Конвенция об авторском праве» (пересмотрена в Париже 24.07.1971)⁶.

В ТК ТС содержится перечень исключений из общего порядка принятия мер по защите прав правообладателей на объекты интеллектуальной собственности, согласно которому указанные меры не применяются в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу:

1) физическими лицами для личного пользования, в том числе пересылаемых в их адрес в международных почтовых отправлениях;

2) в соответствии с таможенной процедурой таможенного транзита;

3) дипломатическими представительствами, консульскими учреждениями, иными официальными представительствами иностранных государств, международными организациями, персоналом этих представительств, учреждений и организаций для официального и личного пользования.

За 2010 г. таможенными органами было возбуждено 1076 дел об административных правонарушениях, связанных с перемещением через границу РФ товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности и имеющих признаки контрафактности (1064 дел по статье 14.10 КоАП РФ, 12 дел по ч. 1 статьи 7.12 КоАП РФ). За 1 квартал 2011 г. таможенными органами возбуждено 232 дела об административных правонарушениях. Количество выявленных таможенными органами контрафактных товаров за 2010 г. составило 10 млн единиц, что на 60% больше, чем за весь 2009 г. (6,2 млн единиц). В 1 квартале 2011 г. 2,9 млн единиц продукции выявлено таможенными органами и признано судами контрафактными.

Предметами административных правонарушений чаще всего являлись обувь, одежда, игрушки, косметика, продукты, алкогольные напитки, автозапчасти.

⁶ Сенотрусова С.В., Свинухов В.Г., Шишкина О.В. Таможенный контроль в Российской Федерации / Ред. С.В. Сенотрусова. М., 2009.

В товарной структуре таможенного реестра (рис. 1) преобладают алкогольная продукция (27%), кондитерские изделия (20%), спортивные одежда, обувь (12%), аксессуары, средства гигиены, парфюмерия, бытовая химия (11%), продукты питания (13%). Среди включенных в Таможенный реестр имеются товарные знаки таких всемирно известных компаний, как Procter&Gamble, Unilever, Hennessy, Pernod Ricard, Martini Baccardi, Gillette, Adidas, Nike, Levi's, Columbia, Wrangler, Louis Vuitton, Sony, Samsung, BMW, Nokia и т.д).

Около 60% общего объема товарных знаков принадлежит российским правообладателям, среди которых значительная доля приходится на российские кондитерские фабрики, на крупнейшие отечественные производственные предприятия, производящие различный ассортимент продукции от шарикоподшипников до грузовых автомобилей (КАМАЗ, ЗИЛ, Южноуральский автомобильный завод, Ульяновский АЗ, Автоваз, Вологодский подшипниковый завод).

Следует учитывать, что меры по защите прав на объекты интеллектуальной собственности, принимаемые таможенными органами, не препятствуют правообладателю прибегать к любым средствам защиты своих прав в соответствии с законодательством государств — членов Таможенного союза.

Новым в таможенном законодательстве является предоставление таможенным органам права принимать меры по защите прав на объекты интеллектуальной собственности без заявления правообладателя (процедура *ex officio*).

Данная норма появилась в ТК ТС в целях усиления борьбы с контрафактной продукцией и приведения законодательства в соответствие с международными стандартами — положениями статьи 58 Соглашения TRIPS (действия процедуры *ex officio*), которые предусматривают право участников Соглашения требовать от компетентных (таможенных) органов действовать по собственной инициативе и приостанавливать выпуск в свободное обращение товаров, в отношении которых они располагают доказательствами того, что право интеллектуальной собственности нарушается (*prima facie*). При заявлении указанного требования компетентные (таможенные) органы могут в любое время обращаться к правообладателю за любой информацией, которая может им помочь в осуществлении этих полномочий.

В данном случае импортер и правообладатель незамедлительно уведомляются о приостановлении выпуска товаров в свободное обращение. Если импортер подал компетентным органам возражение против приостановления выпуска товаров в свободное обращение, такое приостановление осуществляется

на условиях, изложенных в ст. 55 Соглашения TRIPS, где предусмотрено, что органы государственной власти и их служащие освобождаются от ответственности за принимаемые решения только в случаях, если они действовали или намеревались действовать добросовестно (*mutatis mutandis*).

Применение указанных правовых норм широко практикуется таможенными администрациями США, Японии и государств Евросоюза.

Представляется, что введение процедуры *ex officio* существенно сужает права правообладателей по беспрепятственному использованию своей интеллектуальной собственности.

Рассматриваемый принцип фактически позволяет отчуждать права у правообладателей, используя таможенными органами их по своему усмотрению. По поводу сохранения баланса интересов правообладателей и государства возникает много вопросов. Насколько этот принцип защищает права и интересы правообладателей, а не ущемляет или ограничивает их?

Данный принцип закреплен в Кодексе Республики Казахстан от 30 июня 2010 г. № 98-IV ЗРК «О таможенном деле в Республике Казахстан».

В Федеральном законе от 27 ноября 2010 г. № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации» предусмотрена возможность действия таможенных органов без заявления правообладателя⁷.

Таможенное законодательство Республики Беларусь не предусматривает применение принципа *ex officio*.

Регламентация ввоза на территорию государств — членов Таможенного союза объектов интеллектуальной собственности, не включенных в Соглашение о едином таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности государств — членов Таможенного союза от 21 мая 2010 г., относится к внутреннему правовому регулированию каждого государства — члена Таможенного союза. Например, Гражданский кодекс Российской Федерации регулирует ввоз продукции, которая охраняется патентным правом (ст. 1358 ГК РФ), правом на селекционные достижения (ст. 1421 ГК РФ) и правом на топологии интегральных микросхем (ст. 1454 ГК РФ).

Таможенным кодексом Таможенного союза создана двухуровневая система защиты права интеллектуальной собственности посредством формирования национальных таможенных реестров объектов интеллектуальной собственности и Единого та-

⁷ Федеральный закон от 24.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации».

моженного реестра объектов интеллектуальной собственности государств — членов Таможенного союза.

Условия включения объектов интеллектуальной собственности в Единый реестр и порядок его ведения определяются Соглашением о едином таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности государств — членов Таможенного союза от 21 мая 2010 г. и Регламентом взаимодействия таможенных органов государств — членов Таможенного союза по вопросам ведения единого таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности, утвержденным Решением Комиссии Таможенного союза от 18 июня 2010 г. № 290. Органом, уполномоченным на ведение Единого таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности государств — членов Таможенного союза, является Федеральная таможенная служба Российской Федерации.

Продолжительность срока защиты прав правообладателя на объекты интеллектуальной собственности устанавливается с учетом срока, указанного правообладателем в заявлении, при их включении в Реестр, но не более двух лет со дня включения в Реестр. Указанный срок может быть продлен на основании заявления правообладателя неограниченное количество раз, но каждый раз не более чем на два года, при условии соблюдения требований, предусмотренных гл. 46 ТК ТС. В Таможенном законодательстве Республики Беларусь отсутствует возможность продления указанного срока.

В Российской Федерации Административный регламент Федеральной таможенной службы по исполнению государственной функции по ведению таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности предусматривает, что срок принятия мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, определяется с учетом сроков действия представленных документов, на основании которых принимается решение⁸. Указанный срок не может быть более пяти лет со дня внесения объектов интеллектуальной собственности в Реестр. Срок может быть продлен неограниченное число раз в пределах срока правовой охраны объектов интеллектуальной собственности.

Государственный таможенный комитет Республики Беларусь ведет таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности в соответствии с положениями Приказа ГТК РБ от 10 августа 2007 г. № 382-ОД «О некоторых вопросах осуществления

⁸Приказ ФТС России от 13.08.2009 N 1488 «Об утверждении Административного регламента Федеральной таможенной службы по исполнению государственной функции по ведению таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности».

таможенными органами мер по защите прав интеллектуальной собственности».

В Казахстане данный вопрос регламентирован приказом Министерства финансов Республики Казахстан от 16.07.2010 № 356 «Об утверждении правил ведения таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности».

В Российской Федерации меры по защите прав на объекты интеллектуальной собственности регламентированы в главе 42 Федерального закона от 27.11.2010 г. № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в РФ» и Административным регламентом Федеральной таможенной службы по исполнению государственной функции по ведению таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности.

Правообладатель (или его законный представитель), имеющий основания полагать, что может иметь место нарушение его прав на те или иные объекты интеллектуальной собственности при перемещении товаров через таможенную границу или совершении иных действий с товарами, находящимися под таможенным контролем, вправе подать заявление в центральный таможенный орган о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска таких товаров.

В соответствии с положениями Таможенного кодекса Таможенного союза правообладатель обязан предоставить сведения о товарах, которые, по его мнению, являются контрафактными. Данные сведения должны быть достаточно подробны для того, чтобы таможенные органы могли идентифицировать такие товары. Таким образом, компетенция таможенных органов по принятию мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, распространяется не на все товары, содержащие тот или иной объект интеллектуальной собственности, а только на те из них, в отношении которых у правообладателя имеется информация об их незаконном происхождении.

Правообладатель по своему усмотрению может указать любые другие сведения, которые могут быть полезны таможенным органам для выявления товаров, обладающих признаками контрафактных. Правообладатель может приобщить к заявлению образцы товаров, которые могут служить подтверждением факта нарушения его прав. Это могут быть образцы товаров, обладающих признаками контрафактных, а также образцы оригинальных товаров в целях их сравнения и определения отличительных особенностей.

Заявитель обязан предоставить в центральный таможенный орган государства — члена Таможенного союза документ, подтверждающий обеспечение обязательства, либо представить до-

говор страхования риска ответственности за причинение вреда, который может быть причинен декларанту, собственнику, получателю товаров или иным лицам в связи с приостановлением выпуска товаров. Таможенным законодательством Таможенного союза предусмотрено, что страховая сумма должна быть не менее 10 тыс. евро. В Российской Федерации сумма обеспечения обязательства или страховая сумма должна быть не менее 300 000 руб.

За включение в Реестр плата не взимается. Реестр является техническим документом, в котором систематизируются объекты интеллектуальной собственности, по которым национальными таможенными органами принято положительное решение о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, обладающих признаками контрафактных.

Если при совершении таможенных операций, связанных с помещением под таможенные процедуры товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, включенных в таможенный реестр государств — членов Таможенного союза или в Единый таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности, таможенным органом обнаружены признаки нарушения прав интеллектуальной собственности, выпуск таких товаров приостанавливается сроком на десять рабочих дней.

Товары, в отношении которых принято решение о приостановлении выпуска, приобретают или сохраняют статус находящихся на временном хранении. Не позднее следующего после принятия решения о приостановлении выпуска товаров дня таможенный орган уведомляет декларанта и правообладателя о приостановлении выпуска товаров, причинах и сроках такого приостановления.

Правообладателю предоставляется 10 дней для обращения в уполномоченные в соответствии с законодательством государства — члена Таможенного союза органы за защитой своих прав.

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, а также осматривать, фотографировать или иным образом фиксировать такие товары.

Таможенный орган на основании мотивированного письменного запроса правообладателя вправе продлить срок приостановления выпуска товаров, но не более чем на 10 рабочих дней.

В случае составления протокола об административном правонарушении таможенные органы должны принять меры по изъятию в качестве вещественных доказательств товаров, обладающих

признаками контрафактных, либо по наложению ареста на такие товары.

По истечении срока приостановления выпуска товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, выпуск таких товаров возобновляется и производится в порядке, установленном ТК ТС, за исключением случаев, когда таможенному органу представлены документы, подтверждающие изъятие товаров, наложение на них ареста либо их конфискацию, либо иные документы в соответствии с законодательством государств — членов Таможенного союза.

Решение о приостановлении выпуска товаров подлежит отмене до истечения срока приостановления выпуска товаров, если:

1) в таможенный орган поступило заявление правообладателя или лица, представляющего его интересы, об отмене такого решения;

2) объект интеллектуальной собственности исключен из таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности, который ведется таможенным органом государства — члена Таможенного союза и Единого таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности государств — членов Таможенного союза;

3) в иных случаях, определенных законодательством государств — членов Таможенного союза.

Отмена решения о приостановлении выпуска товаров оформляется в письменной форме руководителем таможенного органа или уполномоченным им лицом. После отмены решения о приостановлении выпуска товаров выпуск таких товаров возобновляется и производится в соответствии с Таможенным кодексом Таможенного союза.

Список литературы

Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Подписана в Стокгольме 14 июля 1967 г. и изменена 2 октября 1979 г.).

Приказ ФТС России от 13.08.2009 № 1488 «Об утверждении Административный регламент Федеральной таможенной службы по исполнению государственной функции по ведению таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности».

Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (подписано в 1994 г. в рамках Уругвайского раунда ГАТТ) / wto.org

Таможенный Кодекс Таможенного союза. Федеральный Закон РФ от 2.06.2010 № 114-ФЗ.

Федеральный закон от 24.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации».

Береснев В.В., Сенотрусова С.В., Свинухов В.Г. Таможенный контроль и таможенные платежи в Российской Федерации: Монография / Ред. С.В. Сенотрусова. М., 2010.

Сенотрусова С.В., Свинухов В.Г., Шишкина О.В. Таможенный контроль в Российской Федерации: Монография / Под общ ред. С.В. Сенотрусовой. М., 2009.

Сенотрусова С.В. Таможенный контроль в системе государственного регулирования внешнеторговой деятельности // Государственное управление в XXI веке: традиции и инновации: 8-я международная конференция факультета государственного управления имени М.В. Ломоносова. Мат-лы конференции. Ч. 1. М., 2010.