

**Чеканова Ирина Юрьевна**

Магистрант ФГОБУВО «Финансовый университет

при Правительстве Российской Федерации»

(Финансовый университет)

Россия, город Москва

Chekanova-irina@list.ru

Chekanova I.Yu.

Master, Financial University under the government of the Russia Federation

Russia, Moscow

Chekanova-irina@list.ru

**Научный руководитель:**

Д.э.н..профессор департамента менеджмента ФГОБУВО «Финансовый университет при

Правительстве Российской Федерации»

**Ряховская Антонина Николаевна**

Academic advisor

Ph.D. in Economics, Department of Management Financial University under the government of

the Russia Federation

Russia, Moscow

Ryakhovskaya A.N.

Rectorat\_ieay@mail.ru

## **Контрафактная продукция: сущность, ответственность, меры защиты**

**Ключевые слова:** контрафактная продукция, контрафакт, маркировка, интеллектуальная собственность, нематериальный актив, товарный знак, ответственность.

### **Аннотация:**

В настоящее время проблема незаконного оборота продукции приобретает наибольшую актуальность, поскольку незаконный ввоз, производство и оборот контрафактной и фальсифицированной продукции не только способствуют недобросовестной конкуренции на потребительском

рынке, но и наносят ущерб экономике государства и престижу страны, вводят потребителя в заблуждение относительно потребительских свойств и происхождения продукции, могут причинить вред жизни, здоровью и имуществу потребителя. В этой связи исследования по профилактике, выявлению и пресечению всех видов и форм нарушений прав интеллектуальной собственности, в частности, борьбы с незаконной реализацией контрафактной продукции, на сегодняшний день имеют повышенный общественный интерес и являются актуальной проблемой.

**Annotation:**

Today, the problem of illegal turnover of products becomes the most urgent because illegal import, production and turnover of counterfeit and falsified products not only contribute to unfair competition in the consumer market, but also damage the economy of the state and the prestige of the country, mislead the consumer regarding consumer properties and the origin of products, can harm the life, health and property of the consumer. Therefore, the work to prevent the detection and suppression of all types and forms of violations of intellectual property rights, in particular, the fight against the illegal sale of counterfeit products, today has an increased public interest and is an urgent problem.

Проблему контрафактной продукции можно назвать проблемой мирового масштаба. По данным ВТО, мировой оборот фальсифицированных товаров составляет \$500 млрд, а по данным ОЭСР (Организация экономического сотрудничества и развития), его величина возросла еще на \$150 млрд, до \$650 млрд. В России в различных секторах экономики доля контрафакта составляет от 5 до 30% [8]. По данным Федеральной таможенной службы в 2017 году удалось предотвратить ущерб правообладателям объектов интеллектуальной собственности на сумму 4,617 млрд рублей (в 2016 г – 4,295 млрд рублей). Таможенные органы выявили 10,1 млн единиц контрафактной продукции. Незаконный ввоз, производство и оборот контрафактной

продукции не только способствуют недобросовестной конкуренции на потребительском рынке, но и наносит ущерб экономике государства и престижу страны, вводят потребителя в заблуждение относительно потребительских свойств и происхождения продукции, могут причинить вред жизни, здоровью и имуществу потребителя.

В 2017 году за нарушения прав интеллектуальной собственности таможенные органы России возбудили 1072 дела об административных правонарушениях. Большая часть из них (1058 дел) – за незаконное использование зарегистрированных товарных знаков. 14 дел возбуждено за нарушение авторских и смежных прав [10]. Таким образом, приведенные статистические данные подтверждают актуальность проблематики контрафактной продукции в России на сегодняшний день.

Прежде чем рассматривать природу и сущность контрафактной продукции, стоит определиться, что же понимается под контрафактной продукцией. В российском законодательстве нет четкого определения контрафактной продукции, но в соответствии с пунктом 4 ст. 1252 ГК РФ материальные носители считаются контрафактными, если в них выражен результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводящие к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство [1].

Помимо вышеуказанной статьи в Гражданском кодексе имеется уточнение в части, касающейся товарных знаков. Так, согласно ст. 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными [1]. Типичным примером контрафакта является нанесение на товар чужого, более известного на рынке наименования или товарного знака. Контрафактные действия характеризует прежде всего стремление конкурента за счет введения в оборот материальных носителей, в которых воплощены чужие результаты интеллектуальной деятельности либо средства

индивидуализации, с целью получения прибыли, не вкладывая средств на создание тех либо иных интеллектуальных продуктов [12].

В качестве основных видов контрафакта можно выделить:

- употребление товарного знака или фирменного наименования, практически идентичного с обозначением известного бренда [6]. Такой вид контрафакта подразумевает изменение в названии одной или нескольких буквы (например, вместо Dior используют Deor или вместо Adidas на товаре указывают Abibas), в свою очередь, покупатели из-за невнимательности или незнания приобретают контрафактный продукт, полагая, что это оригинал или же делают покупку преднамеренно.

- имитация чужого логотипа (товарного знака), не внося в него никаких внешних изменений. Реализация данного вида контрафактной продукции сопровождается высокой долей ответственности, вплоть до уголовной. Так, согласно ГК РФ ответственность за незаконное использование товарного знака подразумевает возможность правообладателя потребовать изъятия из оборота и уничтожить (за счет нарушителя) товары. Также изъятию подлежат этикетки и упаковки, которые были признаны контрафактом.

КоАП также регулирует данный вопрос. В рамках статьи 14.10 правообладатель может обратиться в отделение полиции и подать заявление о возбуждении дела. Денежный штраф для должностного лица будет составлять от десяти до двадцати тысяч рублей. Для юридического лица его величина больше – от тридцати до сорока тысяч рублей. Срок давности составляет один год с даты совершения правонарушения. Дополнительной (и очень распространенной) мерой является конфискация контрафакта.

При серьезных правонарушениях допускается инициирование судебного разбирательства в рамках Уголовного Кодекса РФ. На основании требований статьи 180 «Незаконное использование товарного знака». Правонарушение признается уголовным, если незаконное использование было совершено неоднократно и/или повлекло за собой большие убытки. Крупным убытком Уголовный Кодекс признает ущерб в 250 тысяч рублей.

Ответственность за нарушение прав на товарный знак в этом случае может выражаться в виде штрафа в размере до 200 000 рублей, либо в размере его дохода за 18 месяцев (максимально). Иным наказанием являются обязательные работы со сроком до 240 часов. В самых тяжелых случаях суд может приговорить осужденного к исправительным работам на срок до 2-х лет. Для группы лиц, совершивших деяние по предварительному сговору, грозит, значительно большее наказание – преступников могут арестовать на 4-6 месяцев или же приговорить к лишению свободы на срок до 5 лет [7]

- «Пиратство» — распространение и продажа копий художественных, музыкальных, литературных произведений без согласия правообладателя. К этому списку относится безвозмездный контрафакт — распространение в сети Интернет таких произведений.

Использование изобретений и любых разработок, права на которые имеют другие лица. В качестве примера можно привести использование нелегального (нелицензионного) программного обеспечения. Данный вид контрафакта популярен среди большого количества пользователей персональных компьютеров в связи с нежеланием траты денежных средств на нематериальный актив. По данным официального сайта Microsoft лицензионное программное обеспечение Windows 10 стоит 8 699,00 Р [5], но большинство пользователей предпочитают воспользоваться другими сайтами, где данный продукт предоставляется бесплатно. За использование нелегального программного обеспечения физические и юридические лица могут привлекаться к ответственности, а именно:

- административной (ст.7.12, 14.33 КоАП РФ) [2];
- уголовной (ст.146 УК РФ) [3];
- гражданско-правовой (ст. 12, 1252, 1301 ГК РФ) [1].

#### Административная ответственность

Наказуемые действия: ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров (единиц) произведений с целью получения дохода в случаях, если единицы произведений или фонограмм

оказываются нелегальными, а также иное преступление против авторских и смежных прав с целью получения дохода (ст.7.12 КоАП РФ). Эксплуатация нелегальных программ в каждодневной работе компаний равносильна незаконному применению произведений с целью получения дохода.

Ценность контрафактных экземпляров произведений:

1) до 50 000 рублей.

Взыскания:

для граждан: предписание административного штрафа объемом от 1500 до 2000 рублей;

для должностных лиц – от 10 000 до 20 000 рублей;

для юридических лиц – от 30 000 до 40 000 рублей.

Примечание: ценность «экземпляров произведений» устанавливается исходя из стоимости на коробочные версии.

Для всех случаев характерно изъятие нелегальных экземпляров произведений (компьютерных носителей с контрафактным программным обеспечением), материалов, оборудование (компьютеры, с установленным пиратским софтом), используемых для их воспроизведения, и других предметов осуществления административного преступления.

Примечание: Возможна конфискация всей компьютерной сети сроком до 4 месяцев.

Уголовная ответственность

Наказуемое действие: ст. 146 ч. 2 УК РФ: незаконное применение предмета авторского права, содеянное в крупных размерах.

Ст. 146 ч. 3 УК РФ: действия, предусмотренные частью второй настоящей статьи, если они совершены:

- должностным лицом, воспользовавшимся своим служебным положением;
- в особо крупном размере;
- группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Определение стоимости контрафактных экземпляров:

крупный размер — 50 000-250 000 рублей;

особо крупный размер — более 250 000 рублей.

Взыскание:

часть 2: штраф в объеме до 200 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами сроком от 180 до 240 часов, либо лишением свободы на срок до двух лет;

часть 3: лишение свободы на срок до шести лет со штрафом в объеме до 500 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет, либо без такового.

Стоит обратить внимание, что наказания и взыскания за эксплуатацию пиратского программного обеспечения распространяются как на лиц, использующих такое ПО, так и на руководителей предприятий и организаций, также использующих нелегальный софт. Установить лицензионное программное обеспечение, значит миновать многотысячные штрафы, различные виды ответственности и проблемы с работой компьютеров.

Целесообразность в пиратском программном обеспечении довольно сомнительна, часто оборачивается убытками и, в итоге, потерей репутации для компаний, нарушающих закон. Тем временем, набирающая обороты популяризация производителей проприетарного программного обеспечения и контроль со стороны государства над контрафактом, со временем должны вытеснить с российского рынка пиратский софт.

Следует заметить, что согласно п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 года "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации", материальный носитель может быть признан контрафактным только судом [11].

Таким образом, до вступления в законную силу решения суда, а также до вынесения этого решения, спорные товары наиболее верно называть

"товарами с признаками контрафактности". Ещё ранее, в п. 15 вышеуказанного Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 июня 2006 г. N 15 было указано, что понятие контрафактности экземпляров произведений и (или) фонограмм является юридическим. Поэтому вопрос о контрафактности экземпляров произведений или фонограмм не может ставиться перед экспертом.

Популярными категориями товаров, подвергающимися копированию, являются товары легкой промышленности, одежда и обувь из кожи.

Визуально данное распределение отображено на рисунке (рис 1).

#### ДОЛЯ ФАЛЬСИФИКАТА И КОНТРАФАКТА НА РАЗНЫХ РЫНКАХ, %

Источник: Минпромторг и отраслевые ассоциации



Рисунок 1 Доля фальсификата и контрафакта на разных рынках,

Источник: Минпромторг и отраслевые ассоциации

Еще одной важной проблемой является общедоступность контрафактной продукции. В настоящее время контрафакт можно найти на рынке, в местах неорганизованной торговли, в магазинах, в интернете. Говоря о контрафакте в интернете, стоит отметить одну из крупнейших площадок Рунета для продавцов контрафакта – Instagram. Так, по оценкам аналитиков



BrandSecurity, количество аккаунтов, связанных с продажей «реплик» и «копий» продуктов и товаров известных брендов, в русскоязычном сегменте Instagram находится в диапазоне 6 000—10 000 учетных записей[ 14 ]. При выявлении случаев продажи контрафакта и неправомерного использования интеллектуальной собственности нужно оповещать об этом администрацию соцсети — для этого в Instagram есть специальная форма. Жаловаться на продавцов подделок можно и в российских соцсетях — вот, например, соответствующая форма «ВКонтакте». Но, учитывая огромное число аккаунтов продавцов контрафакта, брендам довольно сложно отслеживать их появление и активность.

Если говорить о зарубежном опыте, то, например, в Дубае за распространение контрафактной продукции в социальных сетях Департаментом экономического развития закрыты почти 5 тыс. аккаунтов и 30 сайтов. Это было сделано в соответствии с планом по борьбе со сбытом контрафактных товаров и с целью искоренения в сети мошенников. Сотрудники Департамента экономического развития заявили, что данные действия направлены на защиту брендов и поддержку имиджа Дубая как главного торгового центра в мире [15].

В Российской Федерации для защиты товаров, часто подвергающихся контрафакции, правительством было принято введение маркировки.

В настоящее время в законодательстве Российской Федерации достаточно широко применяется понятие маркировка.

Так, маркировка:

- в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» может применяться как средство идентификации товара для целей информирования контрагента или потребителя товара о его характеристиках и подтверждения требованиям регламентов и стандартов;

- в соответствии с Федеральным законом от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта,

алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» может применяться как способ идентификации и учета товаров, облагаемых акцизами;

- в соответствии с Федеральным законом от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» может применяться как средство, исключающее возможность подделки и повторного использования товаров;

- в соответствии с Лесным кодексом Российской Федерации может применяться как способ, позволяющий обеспечить прослеживаемость товаров [9].

Цель введения маркировки – снижение оборота контрафактной продукции в России.

Распоряжением Правительства РФ от 28 апреля 2018 г. № 792-р зафиксирован перечень товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации. В список вошло 10 типов товаров, в том числе: табачная продукция, духи и туалетная вода, шины и покрышки, предметы одежды и обувь.

Кроме этого установлены сроки введения обязательной маркировки для каждого вида товаров. Так, к примеру, маркировка табачной продукции предусмотрена с марта 2019 года, обуви – с июля 2019 года, остальных товаров из списка – с декабря 2019 года [4]. На данный момент уже существует опыт внедрения данной меры защиты. В 2016 году в странах Евразийского экономического союза (ЕАЭС), в том числе и в Российской Федерации, была введена обязательная маркировка шуб и меховых изделий RFID-метками. Как сообщает пресс-служба Евразийской экономической комиссии (ЕЭК) пилотный проект оправдал ожидания.

Отмечается, что проект позитивно сказался на прозрачности рынка, но часть продукции вовлечена в теневой оборот. Так, в России за период действия системы маркировки было обнаружено более 11,7 тысячи изделий на сумму 582,5 миллиона рублей с нарушением требований.

Одним из положительных аспектов стал рост поступления таможенных платежей и легализация субъектов рынка.

«С августа 2016 года по ноябрь 2017 года по сравнению с аналогичным периодом 2015–2016 годов задекларированный суммарный импорт меховых изделий в Беларусь и Россию вырос на 72,4%. Что касается легализации участников оборота, то на начало реализации проекта в системе маркировки в Беларуси и России было зарегистрировано 1,6 тыс. субъектов, по итогам 2017 года их численность составила более 10,2 тыс. участников», – подчеркнули в ЕЭК [13].

Несмотря на то, что вышеприведенный пилотный проект дал положительные результаты, стоит внимательно относиться к массовой маркировке товаров повседневного пользования. Распространение данного инструмента защиты повлечет увеличение стоимости товара, и как следствие – подтолкнет покупателей приобретать более дешевую контрафактную продукцию.

Исходя из таких обстоятельств государству будет целесообразно научно обосновать механизмы предоставления населению компенсаций и выгод, которые способствовали приобретению ими оригинальной продукции.

#### Список использованных источников:

- 1) "Гражданский кодекс Российской Федерации " от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 23.05.2018).
- 2) "Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ
- 3) "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ
- 4) Онлайн – журнал для бухгалтеров  
<https://buhguru.com/news/perechen-tovarov-markirovka.html>

- 5) Официальный сайт Microsoft <https://www.microsoft.com/ru-ru/p/windows-10-Домашняя/d76qx4bznwk4/1nt3>
- 6) Официальный сайт «Уголовный эксперт» <http://ugolovnyi-expert.com>
- 7) Официальный сайт «101 МИЛЛИОН» <http://101million.com/sozдание/registraciya-ooo/tovarnyj-znak/ispolzovanie/otvetstvennost-za-nezakonnoe.html>
- 8) Официальный сайт газеты "Деловой Петербург" <https://www.dp.ru/a/2018/05/24/Kontrafakt>
- 9) Официальный сайт Федеральной Налоговой Службы <https://www.nalog.ru/rn77/taxation/labeling/>
- 10) Официальный сайт Федеральной Таможенной службы [http://customs.ru/index.php?option=com\\_content&view=article&id=26299:-2017-46-&catid=40:2011-01-24-15-02-45](http://customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=26299:-2017-46-&catid=40:2011-01-24-15-02-45)
- 11) Официальный сайт Федеральных Арбитражных судов [http://www.arbitr.ru/as/pract/post\\_plenum/23485.html](http://www.arbitr.ru/as/pract/post_plenum/23485.html)
- 12) Официальный сайт юридической компании ООО "Малина-Групп" <https://malina-group.com/prodazha-kontrafaktnoy-produkcii/#i-4>
- 13) Сайт «МИР24» <https://mir24.tv/news/16298792/sistema-markirovki-obelila-rynok-mehovyh-izdelii-v-eaes>
- 14) Сайт Компании Rusbase <https://rb.ru/opinion/insta-fake/>
- 15) Сайт Business Boutique | UAE-Consulting.com. <https://www.uae-consulting.com/infocentr/uae-dubai-economy-business-counterfeit-prohibition-social-networks>