

УДК 34**Экспертиза объектов интеллектуальной собственности
в юрисдикции территориальных органов ФТС России****Новиков Алексей Валерьевич**

Доктор педагогических наук, кандидат юридических наук,
доцент, главный научный сотрудник,
Научно-исследовательский институт Федеральной службы исполнения наказаний России,
119991, Российская Федерация, Москва, ул. Житная, 14;
профессор кафедры гражданского права,
Российская таможенная академия,
140009, Российская Федерация, Люберцы, просп. Комсомольский, 4;
e-mail: novikov.pravo@mail.ru

Слабкая Диана Николаевна

Научный сотрудник,
Научно-исследовательский институт Федеральной службы исполнения наказаний России,
119991, Российская Федерация, Москва, ул. Житная, 14;
e-mail: sdn10.70@mail.ru

Аннотация

В научной статье проанализированы теоретические и практические аспекты процедуры экспертизы объектов интеллектуальной собственности в юрисдикции территориальных органов Федеральной таможенной службы (ФТС России). Рассмотрена роль территориальных органов ФТС России, в защите прав интеллектуальной собственности и особенности проведения ведомственной экспертизы объектов интеллектуальной собственности. Экспертиза объектов интеллектуальной собственности является довольно востребованным исследованием. Оценка объектов интеллектуальной собственности, имеет решающее значение при определении его реальной рыночной стоимости и инвестиционной значимости. В экспертном исследовании может возникнуть необходимость, если права автора на распоряжение тем или иным результатом творческого труда были нарушены. Также экспертиза объектов интеллектуальной собственности осуществляется в отношении изобретений. В данном случае, экспертный анализ устанавливает, является ли представленный объект изобретением, обладает ли он всеми свойственными изобретению характеристиками. В настоящее время, все проще становится пользоваться результатами чужого интеллектуального или творческого труда и все труднее защитить от несанкционированного заимствования свои произведения. В этой связи, является приоритетным интересом государства и федеральных органов исполнительной власти, защита авторских и иных прав, охватывающих произведения и изобретения.

Для цитирования в научных исследованиях

Новиков А.В., Слабкая Д.Н. Экспертиза объектов интеллектуальной собственности в юрисдикции территориальных органов ФТС России // Вопросы российского и международного права. 2018. Том 8. № 9А. С. 95-101.

Ключевые слова

Объекты интеллектуальной собственности, ведомственная экспертиза, авторские и смежные права, объекты промышленной собственности, ФТС России.

Введение

В настоящее время производство и оборот контрафактных товаров, в том числе являющихся по факту объектами интеллектуальной собственности (далее по тексту – ОИС) представляет собой криминальную сферу экономики, характеризующуюся транснациональной преступностью, сверхдоходностью и востребованностью покупательского спроса.

Одним из основных факторов, определяющих уровень цивилизационного развития страны, ее статус в мире высоких технологий выступает обеспечение надлежащего уровня защиты прав объектов интеллектуальной собственности. В этой связи, территориальные органы ФТС России, на которые возлагается ряд задач по борьбе с незаконным оборотом товарно-материальных ценностей (далее по тексту – ТМЦ), являющихся объектами интеллектуальной собственности, являются форпостом и играют особую роль в предотвращении ввоза на таможенную территорию или вывоза с нее контрафактной продукции.

Важное место в реализации таможенных мер по защите прав на ОИС отводится таможенной экспертизе, целью которой является установление тождественности или сходства до степени соответствия обозначений, размещенных на товаре, и идентификация товара, как объекта интеллектуальной собственности. Именно таможенная экспертиза является одним из барьеров защиты рынка Евразийского экономического союза (далее по тексту – ЕАЭС) от импорта контрафактных, а также недоброкачественных, вредных и опасных товаров.

Основная часть

Легальное определение таможенной экспертизы дано в таможенном кодексе Евразийского экономического союза (далее по тексту – ТК ЕАЭС), под которой понимаются исследования и испытания, проводимые таможенными экспертами (экспертами) с использованием специальных и (или) научных знаний для решения задач, возложенных на таможенные органы¹.

Правовую основу применения таможенных экспертиз составляют нормативные правовые акты международного (наднационального) и национального уровней.

Механизм проведения таможенных экспертиз, а соответственно и защиты прав на ОИС таможенными органами базируется на таможенном законодательстве ЕАЭС, в первую очередь на ТК ЕАЭС, который регламентирует сам порядок назначения и проведения таможенной экспертизы, сроки ее проведения и иные связанные с ней основные моменты. Следует отметить, что ТК ЕАЭС претерпел некоторые изменения по сравнению с Таможенным кодексом Таможенного союза (далее по тексту – ТК ТС), путем внесения дополнительных положений (например, в статью, регламентирующую отбор проб и образцов), а также включения дополнительных статей (например, сотрудничество в экспертной деятельности). Более детальная регламентация самого процесса проведения таможенной экспертизы содержится в

¹ Таможенный кодекс Евразийского экономического // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>. (дата обращения 21.06.2018). Ст. 388.

Решении Комиссии Таможенного союза от 20.05.2010 № 258 «О порядке проведения таможенной экспертизы при проведении таможенного контроля».

Помимо ТК ЕАЭС, в качестве правовой основы выступает также Федеральный закон от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации», однако все имеющиеся в нем положения носят отсылочный характер к таможенному кодексу, за исключением того, что Федеральный закон конкретизировал положения таможенного кодекса в части срока проведения таможенной экспертизы и привлечения эксперта (специалиста) иной уполномоченной организации к проведению таможенных экспертиз. Следует отметить, что последнее положение в дальнейшем было еще более конкретизировано путем вынесения Приказа ФТС России от 21.07.2011 г. № 1500 «Об утверждении порядка принятия решения о привлечении эксперта (специалиста) иной уполномоченной организации к проведению таможенной экспертизы», а также Приказа от 28.07. 2011 г. № 1541 «Об утверждении порядка согласования с таможенным органом, проводящим таможенную экспертизу, назначения таможенной экспертизы таможенным органом в иную уполномоченную организацию, проводящую таможенную экспертизу». Вышепоименованные приказы являются одними из немногих нормативных правовых актов, устанавливающих порядок привлечения экспертов иной ведомственной подчиненности, либо негосударственных экспертов к выполнению экспертиз при осуществлении государственного контроля (надзора), со стороны ФТС России.

Немаловажное значение имеет также Федеральный закон от 31.05.2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации», в качестве основных целей принятия которого было определение правовой основы, принципов организации и основных направлений государственной судебно-экспертной деятельности в РФ, в гражданском, административном и уголовном судопроизводстве.

Помимо вышеперечисленного, работа экспертов невозможна без применения норм материального права. Так, при проведении таможенной экспертизы ОИС используются положения Гражданского кодекса Российской Федерации (часть 4) для определения объектов, которые могут считаться результатом интеллектуальной деятельности (далее по тексту – РИД) или творческого труда, а также средствами индивидуализации.

В системе таможенных органов проведением таможенной экспертизы занимаются эксперты Центрального экспертно-криминалистического таможенного управления (далее – ЦЭКТУ) и его подразделения. Согласно данным ФТС России за 2016 год процент проведенных экспертиз объектов интеллектуальной собственности составляет около 3% из общего количества проводимых таможенных экспертиз².

Наиболее востребованными исследованиями, относящимися к экспертизе ОИС, являются:

- экспертиза аудиозаписей (для урегулирования споров, связанных с несоблюдением неприкосновенности авторского права);
- экспертиза авторских произведений (осуществляется в результате авторских споров, для определения автора произведения);
- патентоведческая экспертиза (для установления случаев несоблюдения патентного права);
- экспертиза средств индивидуализации, к которым причисляют торговые марки, товарные знаки и фирменные наименования (для установления законности регистрации средств индивидуализации или в случаях нарушения прав на данное средство индивидуализации).

Перечень товаров, поступающих на экспертизу в ЦЭКТУ можно условно подразделить на:

- товары, содержащие объекты авторских и смежных прав;

² Интернет ресурс ФТС России.

– товары, содержащие объекты промышленной собственности (товарный знак) [Ипатко, 2016].

Наряду с такими объектами авторских и смежных прав, как программное обеспечение, фонограммы, фильмы, компьютерные игры, все больший гражданско-правовой оборот набирают музыкальные произведения, персонажи литературных произведений и анимационные персонажи. Данные товары представлены в первую очередь в виде детских игрушек, а также изделий легкой промышленности. Соответственно направление на экспертизу в ФТС России данной продукции является целью установления правообладателя персонажей анимационных фильмов или исполняемого произведения, а также определения соответствия изъятой продукции оригинальной.

Среди объектов промышленной собственности (в том числе товарных знаков) наиболее часто на экспертизу направляются: пищевые продукты, одежда, обувь, спортивные товары, бижутерия, парфюмерия и косметика, бытовая химия, игрушки, запасные части для машин и оборудования. Особенностью экспертизы в данной области является сотрудничество таможенных органов с патентными поверенными Российской Федерации, правообладателями товарных знаков и их представителями на территории Российской Федерации. Главным этапом исследования является установление, является ли обозначение, размещенное на образце товара являющегося ОИС, тождественным или сходным до степени соответствия с зарегистрированным товарным знаком. К существенным признакам, на которые обращают внимание эксперты таможенных органов, относятся: различные иллюстрации, формы фигур и их расположение, симметрия рисунка, направленность текста и т.п. В случае совпадения всех элементов обозначение считается тождественным.

При определении тождества и сходства до степени соответствия следует руководствоваться методическими рекомендациями Роспатента «Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство»³.

При определении графического сходства товарных знаков обращают внимание на:

- общее зрительное впечатление;
- вид шрифта;
- графическое написание;
- расположение букв по отношению друг к другу;
- алфавит, буквами которого написано слова;
- цвет или цветовое сочетание.

Следует отметить, что перечень вопросов, направляемых эксперту, определяется в зависимости от ее типа и сложившейся ситуации. Например, при назначении экспертизы в отношении ОИС могут быть поставлены следующие вопросы:

- 1) Установлены ли обстоятельства (необходимо указать) свидетельствующие о фальсификации исследуемой аудиозаписи?
- 2) Имеются ли атрибуты авторского произведения в содержимом исследуемой аудиозаписи?
- 3) Какое количество записывающих устройств участвовало в производстве исследуемой аудиозаписи?
- 4) Были ли использованы при производстве исследуемых товаров полезные модели, патенты на которые принадлежат третьим лицам?

³ Приказ Роспатента от 31.12.2009 № 197 «Об утверждении Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство».

5) Установлены ли у исследуемого объекта (ОИС) признаки изобретения?

6) Установлено ли в представленных образцах (ОИС) наличие атрибутов полезной модели, патенты на которые принадлежат третьим лицам?

В процессе проводимой таможенными органами экспертизы устанавливается совокупность признаков, позволяющая сделать объективный вывод о том, что исследуемое обозначение тождественно или сходно с уже зарегистрированным товарным знаком.

Следующий этап имеет свою цель, определение однородности самого исследуемого товара по отношению к товарам, для индивидуализации которых предназначен товарный знак. При определении данной однородности выделяют основные признаки товара (вид, назначение, материал изделия и другие) и вспомогательные (взаимозаменяемость товара, условиях их реализации, круг потребителей и другие).

Как свидетельствует практика, существуют достаточно серьезные правовые проблемы, возникающие при производстве таможенных экспертиз. К таким правовым проблемам авторы научной статьи относят:

- предоставление изображения (фото) товара вместо самого товара;
- предоставление недостаточных сведений о признаках оригинальной продукции того или иного производителя;
- непредоставление с образцом для сравнения по признакам идентичности экземпляра оригинальной продукции (что ставит порой под сомнение возможность проведения экспертизы).

В этой связи, важным моментом является тесное взаимодействие органов ФТС России с правообладателем.

В случае установлении однородности товаров, производится установление соответствия или несоответствия исследуемого товара оригинальной продукции с использованием стандартов и описания отличительных признаков оригинальной продукции, которые доводятся до сведения должностных лиц таможенных органов, задействованных в экспертизе, а также уведомляется представители правообладателя.

Если будет установлено, что товар является объектом правонарушения, прав интеллектуальной собственности, то следующим шагом будет определение его рыночной стоимости. Определение производится как для оригинальной продукции (по представленной правообладателем или его уполномоченным лицом), так и для аналогичной продукции (по всем вышеуказанным признакам с применением методических рекомендаций, разработанных ЦЭКТУ ФТС России). Составляется заключение, в котором формулируются выводы о тождественности или сходстве до степени соответствия обозначений, об идентичности товара, поступившего на экспертизу оригинальной продукции, и о рыночной стоимости.

Заключительный этап – передача итогового заключения, образцов и всех имеющихся материалов в таможенный орган, назначивший экспертизу.

Заключение

Таким образом, можно сделать вывод о том, что хотя таможенные органы и получили звание лучшей таможенной администрации в сфере организации борьбы с нарушением прав на ОИС в 2008 г. по мнению Всемирной таможенной организации [Крылов, 20009], в настоящее время вопрос защиты этих объектов стоит не менее остро, ввиду открытости границ, свободного движения товаров, капитала и услуг, а также применения лицами, связанными с контрафактной продукцией, все более изощренных методов нарушения прав на ОИС с целью извлечения сверхприбыли. Отсюда следует, что одной из главных задач таможенных органов, в том числе

ЦЭКТУ ФТС России, стоит усовершенствование методов проведения и организации таможенной экспертизы.

Библиография

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)» от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 23.05.2018).
2. Интернет ресурс ФТС России. URL: <http://customs.ru/>
3. Ипатко Л.И. Экспертиза в системе таможенных мер защиты прав на объекты интеллектуальной собственности // Академический вестник Ростовского филиала Российской таможенной академии. 2016. № 4 (25). С. 20-27.
4. Крылов А. Итоги с поправкой на кризис // Таможня. 2009. № 6 С. 2-4.
5. Приказ Роспатента от 31.12.2009 № 197 «Об утверждении Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство».
6. Приказ ФТС России от 21.07.2011 № 1500 «Об утверждении порядка принятия решения о привлечении эксперта (специалиста) иной уполномоченной организации к проведению таможенной экспертизы».
7. Приказ ФТС России от 28.07.2011 № 1541 (ред. от 11.12.2014) «Об утверждении Порядка согласования с таможенным органом, проводящим таможенную экспертизу, назначения таможенной экспертизы таможенным органом в иную уполномоченную организацию, проводящую таможенную экспертизу» (Зарегистрировано в Минюсте России 14.10.2011 № 22055).
8. Решение Комиссии таможенного союза ЕвразЭС от 20 мая 2010 г. № 258 «О порядке проведения таможенной экспертизы при проведении таможенного контроля».
9. Таможенный кодекс Евразийского экономического союза.
10. Федеральный закон от 27 ноября 2010 г. № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями).

Examination of intellectual property in the jurisdiction of the territorial bodies of the Federal Customs Service of Russia

Aleksei V. Novikov

Doctor of Pedagogy, PhD in Law, Docent,
Chief Researcher,
Scientific-Research Institute of the Federal Penitentiary Service of the Russian Federation,
119991, 14, Zhitnaya st., Moscow, Russian Federation;
Professor of the Department of Civil Law,
Russian Customs Academy,
140009, 4, Komsomolsky av., Lyubertsy, Russian Federation;
e-mail: novikov.pravo@mail.ru

Diana N. Slabkaya

Scientific Officer,
Scientific-Research Institute of the Federal Penitentiary Service of the Russian Federation,
119991, 14, Zhitnaya st., Moscow, Russian Federation;
e-mail: sdn10.70@mail.ru

Abstract

The scientific article analyzes the theoretical and practical aspects of the procedure for the examination of intellectual property in the jurisdiction of the territorial bodies of the Federal Customs Service (FCS of Russia). The role of the territorial bodies of the Federal Customs Service

of Russia in the protection of intellectual property rights and the specifics of the departmental examination of intellectual property objects are considered. Examination of objects of intellectual property is quite popular research. Evaluation of intellectual property is crucial in determining its real market value and investment value. In expert research it may be necessary if the author's rights to dispose of one or another result of creative work were violated. Also, the examination of intellectual property is carried out in respect of inventions. In this case, expert analysis establishes whether the presented object is an invention, whether it possesses all the characteristics of the invention. At present, it is becoming easier to use the results of someone else's intellectual or creative work and it is becoming more and more difficult to protect your works from unauthorized borrowing. In this regard, it is a priority interest of the state and federal executive bodies, the protection of copyright and other rights, covering works and inventions.

For citation

Novikov A.V., Slabkaya D.N. (2018) Ekspertiza ob"ektov intellektual'noi sobstvennosti v yurisdiktsii territorial'nykh organov FTS Rossii [Examination of intellectual property in the jurisdiction of the territorial bodies of the Federal Customs Service of Russia]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 8 (9A), pp. 95-101.

Keywords

Intellectual property, departmental expertise, copyright and related rights, industrial property objects, the Federal Customs Service of Russia.

References

1. Federal'nyi zakon ot 27 noyabrya 2010 g. № 311-FZ «O tamozhennom regulirovanii v Rossiiskoi Federatsii» (s izmeneniyami i dopolneniyami) [Federal Law of November 27, 2010 No. 311-ФЗ “On Customs Regulation in the Russian Federation” (as amended)].
2. «Grazhdanskii kodeks Rossiiskoi Federatsii (chast' chetvertaya)» ot 18.12.2006 № 230-FZ (red. ot 23.05.2018) [“Civil Code of the Russian Federation (part four)” dated December 18, 2006 No. 230-ФЗ (as amended on 05.23.2018)].
3. Internet resource of FCS of Russia. Available at: <http://customs.ru/> [Accessed 09/09/2018]
4. Ipatko L.I. (2016) Ekspertiza v sisteme tamozhennykh mer zashchity prav na ob"ekty intellektual'noi sobstvennosti [Expertise in the system of customs measures for the protection of rights to intellectual property]. *Akademicheskii vestnik Rostovskogo filiala Rossiiskoi tamozhennoi akademii* [Academic Bulletin of the Rostov branch of the Russian Customs Academy], 4 (25), pp. 20-27.
5. Krylov A. (2009) Itogi s popravkoi na krizis [Results adjusted for the crisis]. *Tamozhnya* [Customs], 6, pp. 2-4.
6. Prikaz FTS Rossii ot 21.07.2011 № 1500 «Ob utverzhdenii poryadka prinyatiya resheniya o privlechenii eksperta (spetsialista) inoi upolnomochennoi organizatsii k provedeniyu tamozhennoi ekspertizy» [Order of the Federal Customs Service of Russia of July 21, 2011 No. 1500 “On approval of the decision-making procedure for engaging an expert (specialist) of another authorized organization to conduct a customs examination”].
7. Prikaz FTS Rossii ot 28.07.2011 № 1541 (red. ot 11.12.2014) «Ob utverzhdenii Poryadka soglasovaniya s tamozhennym organom, provodyashchim tamozhennuyu ekspertizu, naznacheniya tamozhennoi ekspertizy tamozhennym organom v inuyu upolnomochennuyu organizatsiyu, provodyashchuyu tamozhennuyu ekspertizu» (Zaregistrirvano v Minyuste Rossii 14.10.2011 № 22055) [Order of the Federal Customs Service of Russia dated July 28, 2011 No. 1541 (as amended on December 11, 2014)].
8. Prikaz Rospatenta ot 31.12.2009 № 197 «Ob utverzhdenii Metodicheskikh rekomendatsii po proverke zayavlennykh oboznachenii na tozhdestvo i skhodstvo» [Order of Rospatent of 31.12.2009 No. 197 “On Approval of the Methodological Recommendations for Checking the Declared Notation for Identity and Similarity”].
9. Reshenie Komissii tamozhennogo soyuza EvrAzES ot 20 maya 2010 g. № 258 «O poryadke provedeniya tamozhennoi ekspertizy pri provedenii tamozhennogo kontrolya» [Decision of the Commission of the Customs Union of the EurAsEC dated May 20, 2010 No. 258 “On the procedure for carrying out customs examination during customs control”].
10. Tamozhennyi kodeks Evraziiskogo ekonomicheskogo soyuza [Customs Code of the Eurasian Economic Union].