

А.Е. Ступницкий

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ВЫЯВЛЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ С ОБОРОТОМ КОНТРАФАКТНОЙ И ФАЛЬСИФИЦИРОВАННОЙ ПРОДУКЦИИ

В статье рассматривается понятие контрафактной продукции, фальсифицированной продукции, виды преступлений, связанных с их оборотом, источники информации о данных противоправных деяниях, признаки нелегальной продукции, основные направления по выявлению ее оборота.

Ключевые слова: контрафактная продукция, фальсифицированная продукция, результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации товаров, выявление преступлений.

A.E. Stupnitski

DEFINITE ISSUES OF DETECTING CRIMES RELATED TO TRAFFICKING IN COUNTERFEIT PRODUCTS

The author examines the concept of counterfeit products, counterfeit products, the types of crimes related to trafficking, the sources of information on these illegal acts, signs of illegal products, the main directions for the identification of its turnover.

Keywords: counterfeit products, the results of intellectual activities, means of individualization of goods, detection of crime.

С проблемами контрафакта Россия столкнулась еще в начале 90-х годов прошлого века. Вместе с приходом на наш рынок различных импортеров страну захлестнула волна контрафактного и фальсифицированного товара. С тех пор, несмотря на принимаемые властями меры по сдерживанию этого потока, наблюдается рост правонарушений в сфере интеллектуальной собственности, связанных с производством и распространением контрафактной, а также фальсифицированной продукции.

Правонарушения в данной сфере получили широкое распространение не только на территории Дальнего Востока, Восточной Сибири, граничащих с Китаем, являющимся одним из главных поставщиков контрафакта и фальсификата, но и в целом по стране.

Общественная опасность правонарушений, связанных с оборотом нелегальной продукции, заключается не только в нарушении прав правообладателей на различные средства индивидуализации и поступлении на рынок недоброкачественной продукции, но и в создании негативного образа Российской Федерации на международной арене, что способствует снижению иностранных инвестиций. Кроме того, данные правонарушения способствуют формированию криминального рынка и увеличению теневого денежного и товарного оборота.

Актуальность борьбы с преступлениями, связанными с оборотом контрафактной и фальсифицированной продукции, отражается в повышенном внимании к проблеме в научных кругах. Проводятся

исследования, затрагивающие различные аспекты противодействия данным правонарушениям: организационные [8], правовые [1], отраслевые [4], ведомственные [3] и пр.

Вопросы, возникающие при выявлении соответствующих преступлений, тесно связаны с положениями гражданского законодательства в части регулирования правоотношений в сфере использования и защиты прав на средства индивидуализации. При этом отличительной чертой любого преступления данной категории является маскировка деяния под законную деятельность.

Органы внутренних дел в процессе противодействия данным правонарушениям сталкиваются с целым рядом трудностей. Причинами недостаточной эффективности работы правоохранительных органов по выявлению, раскрытию и расследованию указанных преступлений является нечеткое понимание предмета преступления, отсутствие устоявшейся практики применения соответствующих уголовно-правовых, процессуальных норм. Это в свою очередь является причиной затруднений, возникающих при расследовании и рассмотрении в судах дел о преступлениях, связанных с оборотом контрафактных и фальсифицированных товаров.

Понятие контрафактной продукции закреплено в российском законодательстве. Так в ч. 4 ст. 1252 Гражданского кодекса РФ указано, что в случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными.

В соответствии с ч. 1 ст. 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Пункт 19 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26.04.2007 г. № 14 «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака» указывает, что при рассмотрении дел о преступлениях, предусмотренных ст. 180 УК РФ, контрафактными следует признавать товары, этикетки, упаковки этих товаров, на которых незаконно используется товарный знак (знак обслуживания) или сходное с ним до степени смешения обозначение. В пункте 21 данного постановления закреплено, что контрафактными признаются товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно использованы наименования мест происхождения товаров или обозначения, сходные с ними до степени смешения, используемые для однородных товаров.

Таким образом, понятие «контрафактной продукции» имеет свое нормативное закрепление, подкрепленное разъяснениями судебного органа.

Несколько иная ситуация с понятиями «фальсифицированная продукция», «фальсифицированный товар». В ряде нормативно-правовых актов закрепляется понятие фальсификата применительно к отдельным видам продукции. В соответствии со ст. 1 Федерального закона Российской Федерации от 2 января 2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» фальсифицированные пищевые продукты (в том числе биологически активные добавки), материалы и изделия – это пищевые продукты (в том числе биологически активные добавки), материалы и изделия, умышленно измененные (поддельные) и (или) имеющие скрытые свойства и качество, информация о которых является заведомо неполной или недостоверной. Статья 4 Федерального закона Российской Федерации от 12 апреля 2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» закрепляет понятие фальсифицированного лекарственного средства, под которым понимается лекарственное средство, сопровождаемое ложной информацией о его составе и (или) производителе. В соответствии со ст. 38 Федерального закона Российской Федерации от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» фальсифицированное медицинское изделие – это медицинское изделие, сопровождаемое ложной информацией о его характеристиках и (или) производителе (изготовителе). Вместе с тем действующее законодательство не содержит в себе формулировок, закрепляющих общее понятие фальсификата.

С этимологической точки зрения фальсифицировать – подразумевает подделывать, искажать с целью выдать за подлинное, настоящее; фальсификация – подделанная вещь, выдаваемая за настоящую [6. С. 737].

Соответственно, если речь идет о фальсификации предметов, то ее можно рассматривать как обманное изменение вида или свойства товаров, предназначенных для сбыта или общественного потребления. В практике использования данного понятия четко прослеживаются следующие действия по фальсификации продукции:

- целенаправленные действия по обманному изменению свойств и признаков одного предмета посредством наделения его признаками и свойствами, которым он в полном объеме не отвечает;

- в процессе фальсификации свойства, признаки, форма одного предмета, который обладает потребительским признаком ликвидности, переносятся на другой предмет (фальсификат);

- фальсификация представляет собой умышленные действия с четко прослеживаемыми базовыми свойствами: осознание лицом общественно опасного характера совершаемых действий, предвидение наступления опасных последствий и желание их наступления;

- фальсификация осуществляется с корыстной целью, что позволяет выявить внутреннюю связь между совершаемым действием и целью его совершения;

- содержанием данного понятия является стремление лица, ее осуществляющего, выдать один предмет за другой, придавая первому вид и признаки последнего;

- изменение вида и свойств предмета имеет обманной характер и выражается в приписывании фальсификату таких признаков, которые ему в полном объеме не свойственны.

Поэтому фальсификация в широком понимании может рассматриваться как умышленные действия, направленные на ухудшение тех или иных потребительских свойств товара или уменьшение его количества при сохранении наиболее характерных показателей, но не являющихся существенными для потребителя [7].

Исходя из вышеизложенного, следует заключить, что ключевым аспектом в понимании контрафактной продукции является нарушение прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации юридического лица, продукции. Примером является продукция, нанесение бренда на которую нарушает права обладателя этого бренда.

В свою очередь фальсифицированная продукция связывается с ненадлежащим ее качеством, обусловленным несоблюдением технологии производства, нарушением установленных стандартов, использованием некачественного сырья и т.д. Важной характеристикой данного вида продукции является ее умышленное введение в оборот при осознании факта ненадлежащего качества (подделки).

Учитывая положения ряда приведенных нормативно-правовых актов, необходимо с юридической точки зрения в отношении продукции, нарушающей права обладателей бренда, употреблять термин «контрафактная», а в случае ее подделки – «фальсифицированная». Под «фальсифицированным товаром» следует понимать продукцию, изготовленную с нарушением требований стандартов, технологии производства и умышленно вводимую в последующем в оборот под видом качественной с целью извлечения прибыли.

Основными источниками информации о совершении преступлений, связанных с оборотом контрафактной и фальсифицированной продукции могут быть:

- 1) заявления владельцев товарных знаков, знаков обслуживания о незаконном использовании зарегистрированных ими отличительных знаков их товаров;
- 2) заявления и жалобы покупателей, потребителей продукции о ее ненадлежащем качестве;
- 3) материалы из подразделений экономической безопасности органов внутренних дел, проводивших проверку по поступившей к ним оперативной информации о признаках совершения преступлений, связанных с оборотом контрафактной и фальсифицированной продукции при отсутствии достаточных данных для решения вопроса возбуждения уголовного дела;
- 4) непосредственное обнаружение признаков преступления, например, путем проведения личного сыска;
- 5) поступление сведений из медицинских учреждений о фактах доставления людей пострадавших от употребления некачественных пищевых продуктов, алкоголя, медицинских препаратов и т.д.;

б) сообщения лиц, оказывающих содействие органам внутренних дел, в том числе на конфиденциальной основе.

Поступление сведений об обороте контрафактной и фальсифицированной продукции должно обеспечиваться обменом информации между сотрудниками различных подразделений полиции, организацией взаимодействия с таможенными органами, санитарно-эпидемиологическими органами, сертифицирующими органами, органами здравоохранения, представителями правообладателей наиболее часто незаконно используемых товарных знаков и т.д. Этим же целям должно служить установление доверительных отношений с лицами, работающими либо регулярно посещающими предприятия и объекты производства, хранения, перевозки и реализации товаров широкого потребления. К ним следует отнести рынки, торговые, торгово-развлекательные комплексы, склады, грузовые дворы на объектах железнодорожного и иного транспорта, предприятия, оказывающие услуги грузовых перевозок и т.п.

В местах реализации товаров широкого потребления следует организовывать работу сотрудников ОВД по выявлению контрафактной и фальсифицированной продукции личным сыском. Сотрудники должны знать лиц, ранее привлеченных к административной, уголовной и гражданской ответственности, являющихся собственниками, руководителями и работниками на указанных объектах, расположенных на обслуживаемой территории. Объективная сторона состава преступления, закрепленного ч. 1 ст. 180 УК РФ, предусматривает неоднократность совершения деяния. В этой связи получила определенное распространение практика деятельности правоохранительных органов по целенаправленной проверке лиц ранее привлеченных к административной ответственности по ст. 14.10 КоАП РФ – незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг). Факт привлечения к административной ответственности свидетельствует о неоднократности деяния, подтверждает в действиях лица наличие прямого умысла. Следует отметить, что неоднократность подтверждается не протоколом об административном правонарушении, а постановлением суда о привлечении правонарушителя к административной ответственности.

Сотрудники, осуществляющие деятельность по выявлению рассматриваемых преступлений, а также лица, оказывающие им содействие, в том числе на конфиденциальной основе, должны знать основные признаки нелегальной продукции. Данные поисковые признаки устанавливаются практиками, формулируются учеными, закрепляются в нормативных актах. Среди них выделяются следующие:

- наименование страны происхождения, указанное на товаре (упаковке), не соответствует наименованию страны вывоза товара;
- упаковка товара содержит дефекты;
- инструкция по применению товара является копией (изготовленной на копировальной машине или фотокопией);
- текстильные товары не содержат этикеток, на которых должен быть указан состав ткани, а также инструкции по уходу за данным видом товара;

- товар перевозится навалом (без упаковки) или в разукomплектованном виде;

- значительно снижена стоимость страховки по сравнению с товарами подобного типа;

- товары представляют собой этикетки, наклейки, бирки, ярлыки, вкладыши, обложки, футляры, маркированные коробки или штампы;

- ввоз (вывоз) определенного вида товаров осуществляется через пограничные пункты, которые не используются импортером (экспортером) подлинных изделий;

- ввозимый в страну продукт не является местом изготовления подлинных товаров;

- товары маркированы знаками соответствия, сходными до степени смешения (т.е. ассоциирующимися в целом) с товарными обозначениями, указанными в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания;

- продукция распространяется по более низкой цене, чем оптовая цена или цена в фирменных магазинах на тот же товар; а также отсутствуют накладные и другая документация на данный вид товаров;

- отсутствие информации для покупателей о свойствах товара на упаковке или в инструкции по его применению на государственном языке [5];

- отсутствие на упаковке, товаре его фирменного наименования и места нахождения изготовителя (юридический адрес), латинской буквы «С» в окружности, имени обладателя исключительных авторских прав, года первого опубликования (выпуска) продукции, обозначения стандартов, обязательным требованиям которых должен соответствовать товар, а также срока службы или годности, если они установлены для конкретного товара [2];

- реализация фирменного товара вне фирменных магазинов, на объектах уличной торговли и т.п.

Еще одним важным элементом, составляющим деятельность по выявлению рассматриваемых преступлений, является обнаружение соответствующих документов, имеющих потенциальное доказательственное значение. Применительно к обороту контрафактной и фальсифицированной продукции выделяются:

- документы, которые могут подтвердить факт производства товаров на законных основаниях. К таким документам относятся лицензионное соглашение либо договор с правообладателями или их представителями;

- документы, подтверждающие факт осуществления соответствующими субъектами предпринимательской, коммерческой деятельности. К ним относятся: договоры аренды коммерческой недвижимости, трудовые договоры с работниками, договоры подряда, финансовая, бухгалтерская отчетность, в том числе по выдаче заработной платы и т. д. Не следует забывать, что некоторые предприниматели ведут двойную бухгалтерию, что впоследствии ведет к неуплате или частичной уплате налогов;

- документы, непосредственно подтверждающие факт оборота контрафактных и фальсифицированных товаров. К таким документам можно отнести: прайс-листы на продукцию, чеки, накладные на реализацию данной продукции, приходные кассовые ордера и договоры, подтверждающие контакты производителей контрафактной продукции с частными распространителями (различные журналы, тетради, записи учета продукции и др.).

Оборот контрафактной, фальсифицированной продукции имеет принципиальное отличие от оборота целого ряда иных предметов, продукции, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен (например, наркотических средств). Реализация контрафакта, фальсификата осуществляется через легальную оптовую, розничную сеть. В этой связи наряду с использованием оперативно-розыскных сил, средств и методов в рамках противодействия рассматриваемым преступлениям целесообразно задействование неоперативных ресурсов правоохранительных органов. В данном случае возможно выявление и документирование оборота контрафактной, фальсифицированной продукции в рамках проверок, предусмотренных ст. 144 УПК РФ. При этом поводом для возбуждения уголовного дела, при отсутствии заявления гражданина, может являться рапорт об обнаружении признаков преступления, подготовленный сотрудником правоохранительного органа.

В заключение отметим, что не следует недооценивать проблемы противодействия обороту контрафакта и фальсификата. Большое количество нелегальной продукции, поступающей на российский потребительский рынок, приводит к возникновению угрозы жизни и здоровью населения, увеличению криминальной составляющей рынка, к снижению авторитета Российской Федерации как члена Всемирной торговой организации. Поэтому особую значимость для правоохранительных органов играет решение задач, связанных с противодействием производству, импорту (неконтролируемому ввозу) и сбыту контрафактных и фальсифицированных товаров, нарушениям прав владельцев интеллектуальной собственности.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ

1. Алилуева Н.А., Брякина А.В. Правовые особенности преступлений в сфере интеллектуальной собственности в РФ // Наука и современность. 2014. № 33.
2. Аристова Н.Л. Контрафактная продукция: основные признаки // Контрафакт как угроза экономической безопасности России (политико-правовые, оперативно-розыскные и морально-психологические проблемы противодействия): сб. статей. Н. Новгород: Нижегородская академия МВД России, 2006. С. 126–130.
3. Бронников В.О., Сурник А.П. Таможенные органы в борьбе с контрафактом // Актуальные проблемы авиации и космонавтики. 2013. № 9. Т. 2.
4. Каратаев О.Р. Динамика контрафактной алкогольной и табачной продукции на рынке Республики Татарстан // Актуальные проблемы экономики и права. 2015. № 4.
5. Об усилении контроля за перемещением товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности: распоряжение ГТК России от 27 мая 1999 г. № 01-14/632 (утратило силу) // Таможенный вестник. 1999. № 13.

6. Ожегов С.И. Словарь русского языка / под ред. Н.Ю. Шведовой. М.: Рус. яз., 1987. 797 с.
7. Панов С.Л. Соотношение понятий «контрафактная», «фальсифицированная», «пиратская» продукция: теоретический аспект // Право и политика. 2008. № 2.
8. Петров Е.Н. Организационно-правовые проблемы, препятствующие противодействию нарушениям в сфере интеллектуальной собственности // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2013. № 12.