

**"Правовые проблемы параллельного импорта
в конкурентном праве"**

Что такое импорт?

- Федеральный закон от 08.12.2003 N 164-ФЗ (ред. от 30.11.2013) "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" :

Импортом товара является ввоз товара в Российскую Федерацию без обязательства об обратном вывозе .

Федеральный закон от 27.11.2010 N 311-ФЗ (ред. от 29.12.2014)"О таможенном регулировании в Российской Федерации" **Импортируемый товар** - любое имущество, ввозимое в РФ

Виды импорта:

- 1) Видимый и невидимый импорт
- 2) Импорт потребительских товаров и импорт промышленных товаров
- 3) Прямой и параллельный импорт

Что такое параллельный импорт?

- 1) Ввоз оригинальных товаров, маркированных производителем и введённых им или с его согласия в гражданский оборот.
- 2) Ввоз товаров, приобретённых параллельным импортером на законных основаниях (например, по договору купли-продажи)
- 3) Импорт товаров, при котором не требуется специального согласия правообладателя на ввоз, в том числе заключения лицензионного договора
- 4) Импорт, предполагающий наличие правовой охраны товарного знака в стране производителя и в стране импортера

Что такое параллельный импорт?

Параллельный импорт – это импорт на территорию другого государства без специального согласия правообладателя оригинальных товаров, маркированных непосредственно правообладателем товарного знака, приобретённых импортером на законных основаниях

The Coca-Cola logo, featuring the brand name in its iconic white cursive script on a red background.

PORSCHE



CHANEL



Параллельный импорт и принцип исчерпания права на товарный знак

Статья 1487 Гражданского Кодекса РФ:

" Не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории РФ непосредственно правообладателем или с его согласия".

- Национальный принцип исчерпания права (Россия)
- Региональный принцип исчерпания права (ЕС, ЕАЭС)
- Международный принцип исчерпания права (США, Швейцария, Япония)

Законодательство о параллельном импорте

СССР:

Постановление Совета народных комиссаров РСФСР от 10 ноября 1922 г. "О товарных знаках";

Постановление Центрального исполнительного комитета и Совета народных комиссаров СССР от 7 марта 1936 г. "О производственных марках и товарных знаках";

Постановление Совета Министров СССР от 15 мая 1962 г. "О товарных знаках";

Положение Государственного комитета по изобретениям и открытиям от 8 января 1974 г. о товарных знаках .

Международные акты:

Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 года,

Мадридское соглашение о международной регистрации товарных знаков 1891 года и другие международные акты .

Законодательство о параллельном импорте

Важную роль в развитии параллельного импорта в России сыграло принятие Закона РФ от 23 сентября 1992 года № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (ст. 23 Закона), установившего принцип международного исчерпания исключительного права на товарный знак. Утратил силу в 2008 году. В настоящее время действует часть IV ГК РФ.

После образования Единого экономического пространства между РФ, Республикой Казахстан и Республикой Беларусь и принятия Соглашения о единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности 2010 года был введен региональный принцип исчерпания прав для стран-участниц данного Соглашения .

С 1 января 2015 г. – Договор о Евразийском экономическом союзе, в соответствии с которым в странах-участницах обеспечивается Свобода движения товаров, услуг, капитала и рабочей силы, проведение единой согласованной политики в отраслях экономики.

Соглашение ТРИПС 1994 года – статья 6 (не вносит единообразного подхода в определении принципа исчерпания прав на товарный знак

Судебная практика о параллельном импорте

До 2010 года:

Постановление Президиума ВАС РФ от 3 февраля 2009 г. N 10458/08 (дело Porsche Cayenne): суд указал, что ввозимый импортером автомобиль является оригинальным, поскольку маркирован самим правообладателем, следовательно, не является контрафактным и не нарушает исключительных прав правообладателя => Импортер не может быть привлечён к ответственности по ст. 14.10 КОАП.

- Кауаба Когуро Кабушики Каisha к юридическому лицу, ввозившему оригинальные амортизаторы на территорию РФ
- "Диаджео Айрленд" к компаниям, импортировавшим пиво "Guinness"

Судебная практика о параллельном импорте

После 2010 года:

Постановление ФАС Северо-Западного округа от 12.02.2010 по делу N А56-20519/2009 требование правообладателя о запрещении осуществлять какие-либо действия по введению товара в гражданский оборот и выплаты компенсации удовлетворено.

В 2011 году - аналогичное решение принято Арбитражным Апелляционным Судом по делу No9АП-30228/2011. В обоих постановлениях суды основали свое решение на том, что перечень исключительных прав правообладателя, установленный в статье 1487 ГК РФ, не является исчерпывающим. Следовательно, правообладатель вправе запрещать любые действия, связанные с использованием товарного знака, в том числе не связанные с индивидуализацией товара.

Судебная практика о параллельном импорте

Позиции ВАС РФ:

- Дело о Porsche Cayenne : ввоз товаров, которые произведены, маркированы и введены в оборот правообладателем (вне зависимости от места введения в гражданский оборот) не может рассматриваться как незаконное использование товарного знака.
- П. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 и п. 15 Информационного письма ВАС РФ № 122 от 13.12.2007г - способы использования товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара в силу статей 1484 и 1519 ГК РФ не ограничиваются лишь размещением перечисленных средств индивидуализации.
- Постановление ВАС РФ №6813/2012 от 13.11.2012 по делу №А51-6603/2011- решение о привлечении к ответственности параллельного импортера, несмотря на то, что правообладатель заявил об отсутствии возражений против ввоза подержанного товара под зарегистрированным товарным знаком

Легализация параллельного импорта

Проект Федерального закона " О внесении изменений в часть четвертую Гражданского Кодекса РФ"

С чем это поможет бороться?

- Легальная возможность правообладателей ограничивать конкуренцию между продавцами брендованных товаров
- Сужение возможностей заказчиков по выбору оборудования или материалов
- Долгий срок ожидания запасных частей и расходных материалов
- Высокая цена на товары, техническое обслуживание

Легализация параллельного импорта

По законопроекту ФАС РФ предусматривается:

- 1) Поэтапный переход к международному принципу исчерпания права на товарный знак (до 2020 года)
- 2) Иммунитет для локализованных производств
- 3) 4 вида рынка в качестве пилотного проекта (лекарственные препараты, парфюмерия, продукты питания, автозапчасти).
- 4) Постановлением Правительства РФ может быть установлен более ранний срок перехода к международному принципу

Споры о легализации

Аргументы "ЗА" :

- 1) Увеличение предложения брендовой продукции
- 2) Снижение цен на брендовые товары
- 3) Улучшение состояния конкурентной среды
- 4) Обеспечение интересов потребителей при наличии гарантий для правообладателей

Споры о легализации

• Аргументы "ПРОТИВ":

- 1) Нерентабельный бизнес
- 2) Риск повышения оборота контрафактных товаров
- 3) Некачественное обслуживание или его отсутствие
- 4) Инвестиционная непривлекательность
- 5) "Паразитирование" на расходах правообладателей на рекламу
- 6) Нарушение международных обязательств РФ и действующего гражданского законодательства РФ