

УДК 347.77

ПАРАЛЛЕЛЬНЫЙ ИМПОРТ И ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

К. С. ДОЛГАЯ

(Представлено: Т. В. СЕМЕНОВА)

В статье рассматривается понятие и сущность параллельного импорта. Под параллельным импортом можно понимать как выгоду для потребителей, так и претерпевать некоторые ограничения в потреблении. Параллельный импорт тесно связан с принципом исчерпания права. Правительство Республики Беларусь считает, что параллельный импорт может быть легализован на территории Беларуси.

Параллельный импорт является одним из неоднозначных феноменов международной торговли. Под параллельным импортом подразумевается ввоз неконтрафактных или подлинных товаров из одной страны в другую без разрешения правообладателя интеллектуальной собственности. Импортируемые таким образом продукты часто называют «серыми» продуктами (а не «черными», поскольку они являются подлинными). Товары являются подлинными или аутентичными (в отличие от поддельных), что означает, что они действительно были произведены правообладателем товарного знака, для него или по его лицензии. Однако, возможно, они были разработаны или упакованы для определенной юрисдикции, а затем импортированы в юрисдикцию, отличную от той, которая была предназначена правообладателем товарного знака (например, бутылка вина, предназначенная для продажи в Грузии, продается в Республике Беларусь). Параллельные импортеры закупают продукцию в одном государстве по цене дешевле, чем цена, по которой они продаются во втором государстве. Затем они импортируют продукцию во второе государство, где продукция продается по цене, которая обычно находится где-то между обычной ценой, существующей в государстве экспорта и в государстве импорта.

Существует три вида принципов, регулирующих параллельный импорт:

Во-первых, **принцип национального исчерпания**. Это означает, что правообладатель патента или товарного знака может предотвратить импорт продукта на рынок, где он является правообладателем права интеллектуальной собственности. Например, вы создали изобретение. Являясь правообладателем, вы можете в любом государстве Парижского союза получить такую же патентную охрану изобретения, как и ее граждане на свои изобретения.

Противоположным является **международный принцип исчерпания прав**. В этом случае теоретически права интеллектуальной собственности прекращаются с момента размещения товаров на рынке для того, чтобы они могли свободно перемещаться. Вы (правообладатель) ввели свое изобретение в гражданский оборот в любой стране мира, например, Япония. Ваше исключительное право как правообладателя считается исчерпанным, а значит, вы больше не можете контролировать дальнейшее распространение вашего изобретения другими участниками рынка в этой стране.

Третий принцип называется **региональный**. Товары, запатентованные, обмененные впервые в Европейском Союзе (далее – ЕС) или в Европейской экономической зоне (далее – ЕЭЗ), могут свободно перемещаться в пределах ЕС (или ЕЗС). Правообладатель товарного знака может препятствовать параллельному импорту в пределах ЕС или ЕЭЗ, только если товар был впервые продан за пределами ЕС или ЕЭЗ [1].

Параллельный импорт сталкивается с проблемой сдерживания двух видов экономической эффективности: статической (при которой параллельный импорт приводит к снижению цен для потребителей) и динамической эффективности (которая касается оптимальной способности системы производить инновации). Очевидно, что эти виды эффективности не всегда совместимы. Единственный способ добиться соответствующего баланса – обеспечить подходящее вознаграждение правообладателю интеллектуальной собственности на рынке первого допуска продукта для научно-исследовательской деятельности. В то же время это не предполагает чрезмерной возможности эксплуатации рынка патентообладателем [2].

Активный параллельный импорт имеет место тогда, когда организация устанавливает разные цены на свою продукцию для разных стран. Параллельный импорт возникает, когда существует разница в валюте и налогах между двумя странами, как указано выше, подтолкнув людей импортировать товары из одной страны и продавать их в другой стране, с целью извлечения прибыли.

Основное преимущество параллельного импорта заключается в том, что он поощряет конкуренцию, а товарные знаки или оригинальные товары доступны потребителям по более доступным ценам.

Стоит отметить и то, что параллельный импорт регулируется в государствах по-разному, в которых нет единообразия в законах, касающихся параллельного импорта.

С понятием «параллельный импорт» связано понятие «исчерпание исключительного права». Если право исчерпывается в одной юрисдикции, правообладатель интеллектуальной собственности может оказаться не в состоянии обеспечить соблюдение своих прав в другой юрисдикции.

Исчерпание прав интеллектуальной собственности относится к степени, в которой правообладатели интеллектуальной собственности могут контролировать распространение своей продукции. Так, правила исчерпания исключительного права на товарный знак нашли свое отражение в п. 4 ст. 3 Закона Республики Беларусь «О товарных знаках», где сказано, что «не признается нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака в отношении товаров, правомерно введенных в гражданский оборот на территории государств – членов Евразийского экономического союза непосредственно правообладателем товарного знака или другим лицом с согласия правообладателя такого знака». Также белорусским законодательством регулируются вопросы исчерпания исключительного права на объекты авторского права. Часть вторая, пункта второго статьи 16 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» гласит: «исключительное право на произведение означает право автора или иного правообладателя использовать произведение по своему усмотрению в любой форме и любым способом. При этом автору или иному правообладателю принадлежит право разрешать или запрещать другим лицам использовать произведение. Использованием произведения признаются: распространение экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности. Если экземпляры правомерно опубликованного произведения введены с разрешения автора или иного правообладателя в гражданский оборот на территории Республики Беларусь посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение на территории Республики Беларусь без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты им вознаграждения».

Уместность параллельной торговли является предметом интенсивных политических дебатов в ряде стран и во Всемирной торговой организации (далее – ВТО). В настоящее время положения ВТО позволяют странам-членам устанавливать свои собственные правила «исчерпания» прав интеллектуальной собственности.

В настоящее время Евразийская экономическая комиссия разрабатывает изменения в Договор о Евразийском экономическом союзе (далее – ЕАЭС) от 29 мая, 2014 года, которые предусматривают исключения из регионального принципа исчерпания прав в отношении некоторых товаров. Кроме того, подготовлены предложения по порядку, критериям отбора товаров, в отношении которых предполагается ввести эти исключения, также находятся на стадии обсуждения. Фактически это означает частичную легализацию параллельного импорта. На сайте другой стороны, Федеральная антимонопольная служба (ФАС) России предлагает постепенный переход к международному принципу исчерпания прав и легализации параллельного импорта в отношении определенных товаров [3].

Обеспечение баланса между законными интересами правообладателей и всех других сторон в ЕАЭС от 29 мая 2014 года (Приложение 26 Протокол об охране и защите прав интеллектуальной собственности, далее – Протокол), членом которого является Беларусь и Россия утверждается региональный принцип исчерпания прав. В п. 16 Протокола говорится, что «На территориях государств-членов применяется принцип исчерпания исключительного права на товарный знак, товарный знак Союза, в соответствии с которым не является нарушением исключительного права на товарный знак, товарный знак Союза использование этого товарного знака, товарного знака Союза в отношении товаров, которые были правомерно введены в гражданский оборот на территории любого из государств-членов непосредственно правообладателем товарного знака и (или) товарного знака Союза или другими лицами с его согласия» [4].

Статья 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации гласит, что существует исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Это исключительное право, являясь так называемой «правовой монополией», позволяет правообладателю использовать по своему усмотрению результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, запрещать или разрешать другим лицам использовать их, «Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом» [5].

Республика Беларусь разработала и передала в правительство Беларуси на согласование законопроект о параллельном импорте. Об этом 8 сентября 2022 года сообщил руководитель Министерства антимонопольного регулирования и торговли Алексей Богданов. По словам министра, он надеется, что принять законопроект о параллельном импорте в Беларуси удастся до конца года. [6]. Основной вред параллельного импорта заключается в том, что он способствует свободной торговле и поощряет конкуренцию. Также можно понять, что если параллельного импорта не будет существовать, то производители будут иметь свои собственные бизнес-монополии, которые приведет к тому, что товары будут доступны по более высоким ценам. Потребители должны иметь в виду, что параллельный импорт может гарантировать более низкие цены на товары, но они могут не получить того качества, обслуживания или удовлетворения, которые они имели в виду при покупке конкретного продукта, а также другим известным фактом является то, что параллельный импорт приводит к огромной потере доходов для правообладателя товарного знака в связи с импортом «серых» товаров.

Законодатель Республики Беларусь определенно должно вмешаться в этот вопрос, чтобы сохранить баланс между интересами потребителей и правообладателей товарных знаков, чтобы никто не подвергался большому риску.

Решение о разрешении параллельного импорта – это выбор между контролем качества и контролем цен; между экономическими правами правообладателей товарных знаков и доступом потребителей к импортируемым товарам; между торговыми монополиями и свободной торговлей.

ЛИТЕРАТУРА

1. Parallel imports and price controls [Electronic resource]. – 2022. – Mode of access: <https://www.princeton.edu/~gross-man/ParallelImports.pdf>. – Date of access: 15.09.2022.
2. PARALLEL IMPORT [Electronic resource]. – 2022. – Mode of access: <https://astreallegal.com/wp-content/uploads/2016/11/PARALLEL-IMPORT.pdf>. – Date of access: 15.09.2022.
3. Memorandum ON Parallel import [Electronic resource]. – 2022. – Mode of access: https://aebrus.ru/files/presentations/MPI_eng.pdf. – Date of access: 17.09.2022.
4. Договор о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология Проф / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2022.;
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства РФ. – 05.12.1994. – № 32. – Ст. 3301.
6. В Беларуси легализуют "параллельный импорт" [Электронный ресурс]. – 2022. – Режим доступа: <https://www.belta.by/economics/view/v-belarusi-legalizujut-parallelnyj-import-505975-2022/>. – Дата доступа: 19.09.2022.