

**Европейская экономическая комиссия**

Руководящий комитет по потенциалу
и стандартам торговли

Рабочая группа по политике в области
стандартизации и сотрудничества по вопросам
нормативного регулирования (РГ.6)

Тридцать четвертая сессия

Женева, 26 (вторая половина дня) — 28 августа 2024 года

Пункт 5 предварительной повестки дня

Консультативная группа по надзору за рынком

**Пересмотренный вариант Рекомендации М
«Использование инфраструктуры надзора за рынком
в качестве дополнительного средства защиты
пользователей от контрафактных товаров»**

Документ представлен Председателем РГ.6*

Резюме

Рекомендация М предлагает правительствам изучить возможность, где это возможно и где это позволяет национальная правовая база, привлекать свои органы надзора за рынком к борьбе с контрафактными товарами в дополнение к существующим национальным правовым механизмам. Настоящий пересмотренный вариант рекомендации и руководящих принципов приведен в соответствие с обновленными руководящими указаниями Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций и Организации Объединенных Наций по торговле и развитию (ЮНКТАД) по защите прав потребителей и другими соответствующими справочными документами и содержит более жесткие и ориентированные на действия формулировки. Кроме того, он содержит руководящие указания, демонстрирующие, как исполнители могут соблюдать рекомендованные практики.

* Настоящий документ представлен под ответственность Председателя РГ.6. Данный документ не редактировался профессиональным редактором.



Мандат:

Программа работы Рабочей группы по политике в области стандартизации и сотрудничества по вопросам нормативного регулирования (РГ.6) на 2023 год предусматривает подготовку обновленного варианта *Рекомендации М «Использование инфраструктуры надзора за рынком в качестве дополнительного средства защиты потребителей и пользователей от контрафактных товаров»* (ECE/CTCS/WP.6/2023/14, пункт 12а).

Предлагаемое решение:

«Государства-члены утвердили пересмотренный вариант *Рекомендации М «Использование инфраструктуры надзора за рынком в качестве дополнительного средства защиты пользователей от контрафактных товаров (ECE/CTCS/WP.6/2024/9)»*».

I. Введение

1. Рабочая группа по политике в области стандартизации и сотрудничества по вопросам нормативного регулирования,
2. признавая озабоченность государств — членов Организации Объединенных Наций вопросами защиты интересов потребителей и соответствующие задачи международных организаций, указанные в резолюции 39/248 от 16 апреля 1985 года, решении 54/449 от 22 декабря 1999 года и резолюции 70/186 от 22 декабря 2015 года Генеральной Ассамблеи («Руководящие принципы Организации Объединенных Наций для защиты интересов потребителей»),
3. признавая также важность борьбы с некондиционной, ложно маркированной и контрафактными товарами, которая несет риски для здоровья и безопасности пользователей, риски для состояния окружающей среды, а также снижает потребительское доверие к рынку,
4. подчеркивая необходимость создания эффективной системы надзора за внутренним рынком для обеспечения того, чтобы товары, размещенные на рынке, соответствовали таким законным целям общества, как защита здоровья и безопасность общества, и чтобы деловые операции осуществлялись в соответствии с принципом добросовестной конкуренции,
5. подчеркивая также важность охраны и защиты прав интеллектуальной собственности (ПИС) для международной торговли и экономического и промышленного развития стран,
6. принимая во внимание Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности («Соглашение по ТРИПС»), заключенное в рамках Всемирной торговой организации,
7. отмечая существующие недостатки в области охраны и защиты ПИС в международной торговле,
8. подчеркивая, что создание административно-правовой основы для защиты и соблюдения ПИС, включая штрафы, является ключевым элементом решения проблемы контрафактных товаров,
9. подчеркивая также, что создание скоординированной сети сотрудничества между всеми основными заинтересованными сторонами, а именно государственными органами (например, таможней, органами надзора за рынком, полицией и службами по защите прав интеллектуальной собственности/патентными бюро), промышленностью и пользователями, является ключевым элементом решения проблемы контрафактной продукции,
10. принимая во внимание, что в области обеспечения соблюдения ПИС в сравнении с обеспечением надзора за рынком, могут существовать юридические и технические различия между административно-правовыми основами и отдельными техническими регламентами, а также инструментами их внедрения,
11. принимая во внимание роль Рабочей группы по политике в области стандартизации и сотрудничества по вопросам нормативного регулирования в совершенствовании предприятий существующей административно-правовой системы с той целью, чтобы дать возможность предприятиям вести торговлю безопасными и надежными товарами.

II. Рекомендуемая деятельность

12. Рекомендует правительствам, чтобы там, где это возможно и где это позволяет национальная правовая основа:

М.1 — привлекать свои органы надзора за рынком к борьбе с контрафактной продукцией в дополнение к существующим национальным правовым механизмам,

М.2 — поддерживать возможность для обладателей прав интеллектуальной собственности (ИС) информировать органы надзора за рынком и другие соответствующие государственные органы о контрафактных товарах,

М.3 — настоятельно призывать органы надзора за рынком при проведении проверки соответствия всем применимым требованиям национального законодательства также проверять, не нарушают ли товары ПИС, и, когда это возможно и без ущерба для национального законодательства о конфиденциальности, привлекать к этому другие соответствующие государственные органы и владельцев прав ИС. Это включает в себя подозрение на наличие на рынке контрафактных товаров, предлагаемых к продаже офлайн, онлайн или с помощью других имеющихся на рынке средств дистанционных продажи, и в случае необходимости обращение в лаборатории для проверки товаров или направление обладателям прав ИС запроса о проведении профессиональной экспертизы,

М.4 — создавать механизмы сотрудничества и координации, объединяющие органы надзора за рынком, таможенные и другие соответствующие государственные органы. Это будет направлено на разработку механизмов, обеспечивающих более рациональное и целенаправленное применение процедур, обмен информацией и взаимную поддержку в обеспечении их деятельности согласно соответствующему законодательству, а также на организацию общественных консультаций и проведение кампаний по повышению осведомленности с акцентом на несоблюдение требований, а также на небезопасные контрафактные товары и потенциальные риски, связанные с такими продуктами,

М.5 — одобрять обмен информацией, касающейся ПИС, между органами надзора за рынком и соответствующими государственными органами на национальном, региональном и международном уровнях, включая совершенствование баз данных об авариях и происшествиях, об оценке масштабов распространения несоответствующих, небезопасных и контрафактных товаров, а также о выявлении незаконной торговли, для реализации принципов данной рекомендации и создания основы для укрепления и расширения трансграничного сотрудничества.

13. Считает, что:

М.6 — внедрение этих процедур не должно ни создавать финансового бремени для органов надзора за рынком, ни заменять или дублировать существующие инструменты защиты ПИС (это будет скорее выгодно пользователям и будет способствовать утверждению принципов «верховенства закона» в обществе, а также добросовестной конкуренции и развитию бизнеса).

III. Руководящие принципы осуществления *Рекомендации М «Использование инфраструктуры надзора за рынком в качестве дополнительного средства защиты пользователей от контрафактных товаров»*

14. Данные руководящие принципы были разработаны с целью предоставления более подробной информации для оптимизации осуществления *Рекомендации М «Использование инфраструктуры надзора за рынком в качестве дополнительного средства защиты пользователей от контрафактных товаров»*.

15. В данной рекомендации используются следующие определения:

- Контрафакт — нарушение любого вида ПИС.
- Товары — это товары, включая любую упаковку, этикетку, наклейку, брошюру, инструкцию по эксплуатации, гарантийный документ или аналогичные наименования, которые продаются под именем торговой марки без разрешения ее владельца (на основе Регламента ЕС № 608/2013)¹.

¹ <https://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2013:181:0015:0034:en:PDF>.

- Интеллектуальная собственность (ИС) — результаты творения человеческого разума, такие как изобретения, патенты, авторские права, товарные знаки, промышленные образцы, географические указания, коммерческие тайны и т. д.².
- Владелец прав интеллектуальной собственности (ПИС) — владелец прав интеллектуальной собственности в соответствии с материальным правом.
- Пользователи — любое физическое или юридическое лицо, которому продукт был предоставлен либо в качестве потребителя в целях, находящихся за пределами торговли, бизнеса, ремесла или профессии указанного лица, либо в качестве профессионального конечного пользователя в рамках его производственной или профессиональной деятельности³.

16. Статья 27 Всеобщей декларации прав человека повторяет принципы ИС: «Каждый человек имеет право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является». ПИС позволяет автору извлекать выгоду из своего труда и инвестиций в свое творение. Это в свою очередь может поощрять творчество и стимулировать инновации, поскольку обеспечивает финансовые ресурсы и мотивацию для дальнейших научных, технических, промышленных или иных разработок. Для поощрения такого творчества необходимо, чтобы правительства уделяли приоритетное внимание охране и защите ИС.

17. Согласно исследованию, проведенному в 2021 году Управлением Европейского союза по вопросам интеллектуальной собственности (EUIPO) и Организацией экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), объем международной торговли контрафактной и пиратской продукцией составляет до 461 млрд долл. США в год. Если включить в этот объем продукцию, произведенную и потребленную внутри страны, или нематериальную цифровую продукцию, то, по оценкам EUIPO и ОЭСР, объем международной торговли контрафактом и пиратской продукцией увеличится на несколько сотен миллиардов долларов США⁴.

18. Исследование EUIPO и ОЭСР также показало, что контрафакт не ограничивается предметами роскоши, такими как дизайнерские часы и одежда, а распространяется на фармацевтическую продукцию, продукты питания, напитки, медицинское оборудование, предметы личной гигиены, игрушки, табачные изделия и автомобильные запчасти — все, что потенциально может представлять угрозу здоровью и безопасности потребителей.

A. Выполнение рекомендации М.1

19 В большинстве стран имеется ведомство по интеллектуальной собственности (ВИС) или его эквивалент. ВИС отвечает за задачи, связанные с ПИС, соблюдение международных и региональных норм в области правовой охраны ИС, надзор за организациями коллективного управления авторскими и смежными правами и повышение осведомленности общественности. Выявлением контрафактных товаров в международной торговле часто занимаются таможенные органы.

² Всемирная организация интеллектуальной собственности, «Что такое интеллектуальная собственность», <https://www.wipo.int/about-ip/ru/>.

³ Пункт 21) статьи 3 РЕГЛАМЕНТА (ЕС) 2019/1020 ЕВРОПЕЙСКОГО ПАРЛАМЕНТА И СОВЕТА от 20 июня 2019 года о надзоре за рынком и соответствии продукции требованиям и внесении изменений в Директиву 2004/42/ЕС (<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=celex%3A32019R1020>) и Регламенты (ЕС) № 765/2008 и (ЕС) № 305/2011 (OJ L 169, 25.6.2019, p. 1–44) (<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=CELEX%3A32019R1020>).

⁴ Trends in Trade in Counterfeit and Pirated Goods, EUIPO and OECD, 2021. https://euiipo.europa.eu/tunnel-web/secure/webdav/guest/document_library/observatory/documents/reports/2021_EUIPO_OECD_Report_Fakes/2021_EUIPO_OECD_Trade_Fakes_Study_FullR_en.pdf.

20. Органы надзора за рынком играют важную роль в торговле, проверяя соответствие продукции соответствующим стандартам и/или техническим регламентам, чтобы гарантировать ее безопасность для потребления на рынке. Контрафактные товары часто небезопасны для потребления и уже обозначены органами надзора за рынком как несоответствующие требованиям; но зачастую сегодня эта проверка не охватывает ПИС. Благодаря своим знаниям о требованиях к продукции, возможностям тестирования и проверке продукции, органы по надзору за рынком имеют все возможности для выявления случаев нарушения ИС и сообщения о них.

21. В условиях постоянно растущего глобального рынка и ускорения функционирования каналов сбыта таможенными органами, органам надзора за рынком и другим соответствующим государственным органам имеет смысл эффективно участвовать в совместной правоприменительной деятельности с целью предотвращения незаконной торговли, защиты добросовестной конкуренции, искоренения недобросовестной деловой практики и пресечения реализации контрафактных товаров.

В. Выполнение рекомендации М.2

22. Обладатели прав ИС кровно заинтересованы в том, чтобы контрафактные товары не попадали на рынок, и часто имеют собственные механизмы для этого либо внутри компании, либо через отраслевую палату. Это может быть выявление товаров, уже представленных на рынке, или товаров, которые были разработаны за рубежом и могут появиться на рынке. Владельцы прав ИС захотят сообщить властям о потенциальных нарушениях; в некоторых странах введена в действие соответствующая процедура.

23. В Европейском союзе (ЕС) Европейский парламент разработал приложение для подачи заявления о принятии мер и сопроводительное руководство для таможенных органов⁵. Данное руководство может быть использовано в качестве образца для создания аналогичной процедуры в других юрисдикциях, причем не только для таможенных органов, но и для органов надзора за рынком. Такое заявление о принятии мер должно содержать следующую информацию:

- данные обладателя прав ИС;
- описание товаров, нарушающих ПИС;
- данные, на основании которых компетентный орган может вне всякого сомнения признать, что товар нарушает ПИС;
- предложение о сроке, в течение которого компетентный орган должен принять меры;
- данные, на основании которых можно распознать партию или упаковку;
- данные о месте нахождения товара, его предполагаемом пункте назначения;
- название производителя, импортера, владельца или держателя товаров, нарушающих ПИС;
- предполагаемая дата доставки или отправления товара и данные об используемых транспортных средствах;
- образцы или фотографии товаров;
- доказательства обладания ПИС.

⁵ “Customs Enforcement of Intellectual Property Rights in the EU; Manual for the completion of applications for action and extension request”, Regulation (EU) No. 608/2013 of the European Parliament and of the Council of 21 June 2013, Commission Implementing Regulation (EU) No. 1352/2013 of 4 December 2013, https://taxation-customs.ec.europa.eu/system/files/2016-09/manual-application-for-action_en.pdf.

24. В число лиц, имеющих право подать заявление о принятии мер, должны входить:

- обладатели ПИС;
- все другие лица, уполномоченные использовать эти права, в частности лицензиаты;
- органы коллективного управления правами интеллектуальной собственности, которые регулярно признаются в качестве имеющих право представлять интересы обладателей ПИС;
- профессиональные организации по защите ПИС, которые регулярно признаются в качестве имеющих право представлять интересы обладателей ПИС.

C. Выполнение рекомендации М.3

25. При осуществлении своей обычной деятельности по проверке соблюдения законодательства органы надзора за рынком могут обнаруживать контрафактные товары. Эта рекомендация предлагает пойти еще дальше и активно проверять не только на соответствие нормативным требованиям, но и выявлять потенциальные контрафактные товары. Информация, необходимая для выявления продуктов с серьезной степенью риска, представляющая собой базовую информацию для целей надзора за рынком, в то же время содержит важные индикаторы того, является ли продукт оригинальным или имеет признаки, позволяющие заподозрить, что речь идет о контрафактном товаре.

26. Существует множество признаков, по которым можно предположить, что продукт может быть контрафактным, и которые являются существенными элементами при проведении мероприятий по надзору за рынком. К таким элементам относятся бренд, упаковка, маркировка, сопроводительные изображения, используемые цепочки поставок и результаты лабораторных испытаний⁶.

27. Все органы, которые занимаются вопросами ПИС, должны иметь право принимать меры по сохранению доказательств, брать образцы, запрашивать профессиональную экспертизу и принимать временные и/или окончательные меры в зависимости от полученных результатов. Если национальное законодательство позволяет, меры должны включать изъятие контрафактных товаров из цепочки поставок, удаление контрафактных товаров с рынка и/или уничтожение контрафактных товаров.

28. Поскольку электронная торговля (продажа товаров через Интернет) продолжает расти, важно, чтобы органы надзора за рынком имели возможность контролировать онлайн-торговлю и рынки. Это особенно важно, поскольку многие расследования, связанные с контрафактом, теперь включают в себя электронные доказательства в той или иной форме и трансграничные элементы⁷.

D. Выполнение рекомендации М.4

29. В некоторых странах уже налажена координация между ведомствами по борьбе с контрафактными товарами. В некоторых случаях создается координационный орган по эффективной защите ПИС с целью мониторинга и руководства выполнением определенных задач по обеспечению эффективной защиты ПИС. В состав такого

⁶ См., например, the Commission Implementing Decision (EU) 2019/417 of 8 November 2018 laying down guidelines for the management of the EU Rapid Information System 'RAPEX' established under Article 12 of Directive 2001/95/EC on general product safety and its notification system: <https://eur-lex.europa.eu/eli/dec/2019/417/oj>.

⁷ Interpol, 'Illicit goods – the issues', <https://www.interpol.int/Crimes/Illicit-goods/Illicit-goods-the-issues>.

координационного органа могут входить высокопоставленные чиновники от каждого из участвующих в проекте государственных органов. Для того чтобы такая координация была эффективной, стратегия такого координационного органа должна обеспечивать реалистичность стратегических целей и основываться на возможностях всех соответствующих государственных органов. Такой координационный орган мог бы также создать, например, информационный веб-сайт, организовывать обучающие семинары для государственных правоохранительных органов, вести постоянный диалог с промышленностью и проводить информационно-просветительские кампании, ориентированные на потребителей.

30. Даже если координационный орган не будет создан, важно поощрять координацию между государственными органами, особенно в целях повышения осведомленности потребителей о ценности ИС и опасностях контрафактных товаров. Государственные органы должны объединить свои ресурсы для проведения таких информационно-просветительских кампаний как совместно с обладателями прав ИС, так и без них. В ходе таких информационных кампаний особое внимание может быть уделено несоблюдению требований, а также небезопасным контрафактным товарам и рискам, связанным с их использованием. Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) разработала руководство по планированию и проведению информационно-просветительских кампаний по вопросам интеллектуальной собственности⁸.

Е. Выполнение рекомендации М.5

31. Данные и обмен информацией имеют ключевое значение для эффективного выявления подозрительных контрафактных товаров. Такой обмен поддерживает, например, аналитическую деятельность с целью отслеживания тенденций; масштабов и размаха контрафактной деятельности; последствий контрафактных, несоответствующих требованиям и небезопасных товаров; подготовки совместных кампаний и информационно-просветительской работы; и/или проведения точечных операций. Сбор оперативных данных (информации) также может помочь государственным органам, в том числе органам надзора за рынком, в планировании и направлении своей деятельности на основе подхода, основанного на оценке рисков.

32. Большинство органов надзора за рынком уже разработали методологии и используют отлаженные инструменты для оценки рисков, а также стараются разрабатывать и использовать информационные системы для обмена информацией⁹, которые помогают им предотвращать и ограничивать поставки продуктов, представляющих серьезный риск для здоровья и безопасности или риск для других соответствующих аспектов общественных интересов¹⁰. Тематический охват данных, которыми обмениваются органы надзора за рынком, позволяет выявлять продукты с серьезным риском, отличать их от других продуктов того же или аналогичного типа или категории продуктов, представленных на рынке, и принимать или согласовывать меры. Рекомендуется обеспечивать накопление и обмен такими данными с другими соответствующими государственными органами с целью выявления и предотвращения появления на рынке контрафактных товаров.

33. В 2021 году EUIPO опубликовало доклад с описанием передового опыта межведомственного сотрудничества на национальном и международном уровнях¹¹.

⁸ <https://tind.wipo.int/record/28603>.

⁹ См., например, RAPEX/Safety Gate/ICSMS.

¹⁰ Регламент (ЕС) 2019/1020 Европейского парламента и Совета от 20 июня 2019 года о надзоре за рынком и обеспечении соответствия продукции требованиям и внесении изменений в Директиву 2004/42/ЕС и Регламенты (ЕС) № 765/2008 и (ЕС) № 305/2011, <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=CELEX%3A32019R1020>.

¹¹ https://euiipo.europa.eu/tunnel-web/secure/webdav/guest/document_library/observatory/documents/reports/2021_Interagency_Cooperation/2021_Interagency_Cooperation_at_National_and_International_Level_An_assessment_of_good_practices_for_improving_IPR_enforcement_study_FullR_en.pdf.

Для такого обмена данными необходима благоприятная правовая среда, позволяющая администрациям обмениваться информацией между собой и, в конечном итоге, обмениваться информацией с государственными органами других стран.

34. EUIPO также разработало онлайн-базу данных под названием Intellectual Property Enforcement Portal (ИПЕР), которая выполняет множество функций, включая методику выявления контрафактных товаров и способы установления контактов с обладателями прав ИС. В настоящее время доступ к ИПЕР могут получить только правоохранительные органы в ЕС, включая органы надзора за рынком, но доступ может расширен на правоохранительные органы в юрисдикциях за пределами ЕС¹².

35. Другим примером служит финансируемый ЕС проект по трансграничному доступу к электронным доказательствам под названием SIRIUS, реализуемый совместно Агентством ЕС по сотрудничеству в области уголовного правосудия (Евроюст) и Агентством ЕС по сотрудничеству правоохранительных органов (Европол), который является центральной справочной платформой для обмена знаниями о трансграничном доступе к электронным доказательствам. Он предлагает различные сервисы, такие как руководства, тренинги и инструменты, помогающие получить доступ к данным, хранящимся у интернет-провайдеров. В настоящее время данная платформа доступна только для судей и правоохранительных органов из стран ЕС и 18 юрисдикций, не входящих в ЕС¹³.

Г. Выполнение рекомендации М.6

36. Сотрудничество и координация в области обеспечения применения нормативных актов, включая защиту ПИС, должны обеспечить более эффективные действия в рамках использования существующих ресурсов и, в конечном счете, за счет добавления специальных алгоритмов в системы управления рисками и базы данных для оказания помощи в выявлении потенциальных контрафактных товаров.

37. Для финансирования любых дополнительных расходов, которые могут возникнуть в результате такой деятельности (например, создание координационного органа или новых баз данных), законодатели могут рассмотреть возможность переложить эти расходы на нарушителей путем введения штрафов или предоставления обладателям прав ИС возможности помогать в покрытии соответствующих расходов.

¹² https://euipo.europa.eu/ohimportal/en/web/observatory/ip-enforcement-portal-home-page?TSPD_101_R0=089375ec4aab2000c3f2a05c66eac7d15c0f2b917b5bc020c3b2db65cbd1ce4ebc173e63d683e083f5f20321430008d2ceb7683ed92bb160f0e5b2fa07f60896a88d5465eae73386d1db7db66ea49ce10eb1dd02ed59ffba1c587c229fcc9.

¹³ <https://www.eurojust.europa.eu/sirius>.