

Академия управления МВД России

Ю. Е. Салеева, М. П. Пронина

**АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ РАССЛЕДОВАНИЯ
УГОЛОВНЫХ ДЕЛ, СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ
ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ
ТОВАРОВ (РАБОТ, УСЛУГ)**

Научно-практическое пособие

Москва • 2022

УДК 343.102
ББК 67.411
С 16

*Одобрено редакционно-издательским советом
Академии управления МВД России*

Рецензенты: *М. Ю. Терехов*, заместитель начальника кафедры уголовного процесса Московского университета МВД России имени В. Я. Кикотя, кандидат юридических наук; *Е. С. Кузьменко*, ведущий научный сотрудник НИЦ № 5 ВНИИ МВД России, кандидат юридических наук, доцент.

Салеева Ю. Е., Пронина М. П.

С 16

Актуальные вопросы расследования уголовных дел, связанных с незаконным использованием средств индивидуализации товаров (работ, услуг) : научно-практическое пособие / Ю. Е. Салеева, М. П. Пронина. – Москва : Академия управления МВД России, 2022. – 52 с.

ISBN 978–5–907–530–14–0

В научно-практическом пособии изложены основные аспекты расследования уголовных дел, связанных с незаконным использованием средств индивидуализации товаров (работ, услуг), рассмотрены основные проблемы, возникающие в практике органов предварительного расследования при расследовании указанных преступлений, а также предложены пути преодоления проблемных ситуаций, связанных с расследованием уголовных дел, предусмотренных ст. 180 Уголовного кодекса Российской Федерации.

УДК 343.102
ББК 67.411

ISBN 978–5–907–530–14–0

© Салеева Ю. Е., Пронина М. П., 2022
© Академия управления МВД России, 2022

Содержание

Введение	4
1. Уголовно-правовая характеристика преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ	6
2. Особенности доследственной проверки и возбуждения уголовных дел, предусмотренных ст. 180 УК РФ	16
3. Первоначальный этап расследования по уголовным делам, предусмотренным ст. 180 УК РФ	24
4. Особенности производства следственных действий на последующем этапе расследования преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ	36
Заключение	47
Список литературы	48

Введение

Товарные знаки и знаки обслуживания, которыми осуществляется маркировка производимых товаров и оказываемых услуг, выступают идентификатором продукции и услуг и выполняют при этом функцию некоторой связи между изготовителем (продавцом) и потребителем. В настоящее время товарный знак в основном выполняет отличительную функцию, его еще могут именовать брендом, логотипом и т. п. наименованиями. Компании, которые стремятся достигать высоких результатов в продвижении на рынке своей продукции, услуг, стараются сделать так, чтобы их товарный знак (бренд) был легко узнаваем. Также товарный знак выступает средством защиты выпускаемой продукции на рынке и обеспечивает борьбу с недобросовестной конкуренцией.

Каждый производитель стремится к тому, чтобы его товарный знак (бренд) вызывал четкие ассоциации с товаром у потребителей. Все это требует как временных, так и высоких финансовых затрат. Незаконное использование чужого товарного знака причиняет существенный вред правообладателю такого знака. Ущерб можно разделить на прямые убытки и косвенный вред, нанесенный деловой репутации правообладателя.

Правоотношения, которые возникают в связи с использованием товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров в Российской Федерации, регулируются гл. 76 ч. 4 Гражданского кодекса Российской Федерации¹ (далее – ГК РФ).

Контроль и надзор в этой сфере, а также интересы Российской Федерации, физических и юридических лиц при распределении прав на результаты интеллектуальной деятельности, в том числе создаваемые в рамках международного научно-технического сотрудничества, обеспечиваются Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам², которая, в свою очередь, находится в ведении Министерства образования и науки Российской Федерации³.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52. Ч. 1. Ст. 5496.

² Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам: постановление Правительства Российской Федерации от 16 июня 2004 г. № 299 // Рос. газ. 2004. № 132.

³ О Министерстве образования и науки Российской Федерации (вместе с Положением о Министерстве образования и науки Российской Федерации): постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2010 г. № 337 // СЗ РФ. 2010. № 21. Ст. 2603.

В настоящее время нелегальное использование чужого товарного знака приносит большие финансовые проблемы как экономике Российской Федерации, так и его законному обладателю. Уголовный кодекс Российской Федерации¹ (далее – УК РФ) содержит ст. 180, которая предусматривает ответственность за незаконное использование чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений. Несмотря на то что есть состав, достаточно четко обозначена объективная сторона данных преступных деяний, на практике все же возникают неоспоримые трудности в доказывании по таким уголовным делам.

Расследование преступлений, связанных с незаконным использованием товарного знака, требует знания специальных терминов и понятий, используемых законодателем в положениях норм гражданского права.

По данным Главного информационно-аналитического центра МВД России (далее – ГИАЦ МВД России) на территории Российской Федерации в 2019 г. было зарегистрировано 1472 таких преступления, при этом предварительно расследованных (из числа находившихся в производстве) – 705. Из общего количества зарегистрированных преступлений экономической направленности (104 927) это достаточно низкие показатели.

2020 г. продемонстрировал нам примерно такие же показатели. Всего зарегистрировано по ст. 180 УК РФ 1410 преступлений, предварительно расследованных – 679. Общее количество зарегистрированных преступлений экономической направленности – 105 480.

Эти данные свидетельствуют о том, что ст. 180 УК РФ на сегодняшний день является маловостребованной правоприменителем, однако количество фактов деяний, содержащих признаки исследуемого нами преступления, достаточно распространены.

Представленное научно-практическое пособие позволит сформировать у правоприменителя теоретические знания и практические умения, направленные на расследования преступлений, связанных с незаконным использованием средств индивидуализации товаров, работ, услуг.

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

1. Уголовно-правовая характеристика преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ

Преступления в сфере экономической деятельности являются достаточно распространенными на территории Российской Федерации, об этом свидетельствуют официальные данные ГИАЦ МВД России за 2020 г.

Из общего количества зарегистрированных преступлений (2 044 221) 105 480 – это преступления экономической направленности. В силу этого актуальность исследования преступлений, совершенных в данной сфере, не вызывает сомнений.

В рамках научно-практического пособия мы обратимся к преступлениям, которые предусмотрены ст. 180 УК РФ. Это преступления, связанные с незаконным использованием средств индивидуализации товаров (работ, услуг). Т. В. Пинкевич относит их к преступлениям в сфере регулирования добросовестной конкуренции¹.

Рассмотрим уголовно-правовую характеристику этого состава. Родовым объектом преступлений, закрепленных в гл. 28 УК РФ, являются конкретные общественные отношения, складывающиеся в процессе функционирования определенной сферы экономической деятельности.

Рассматривая состав указанного преступления, обратим внимание читателя на то, что в доктрине уголовного права нет единого устоявшегося мнения по поводу определения непосредственного объекта преступлений, связанных с незаконным использованием средств индивидуализации товаров (работ, услуг). При этом стоит заметить, что разноплановое определение непосредственного объекта ст. 180 УК РФ давалось как в более ранние года, так и в настоящее время.

В более ранних работах С. В. Витвитская и А. А. Витвицкий определяли непосредственный объект данного состава преступления как права и интересы потребителей (1998 г.)². И. А. Петров в 2002 г. в своем учебно-практическом пособии, посвященном охране товарных знаков в Российской Федерации, отмечал, что принципы добросовестной конкуренции и интересы обладателей прав на средства индивидуализации товаров, работ, услуг также должны выступать в качестве непосредственного объекта рассматриваемо-

¹ Пинкевич Т. В. Противодействие преступлениям, совершаемым в сфере конкуренции: постановка проблемы // Труды Академии управления МВД России. 2019. № 4 (52). С. 70–75.

² Витвитская С. С., Витвицкий А. А. Преступления в сфере экономической деятельности (уголовно-правовой аспект). Ростов-на-Дону, 1998. С. 77.

го нами деяния¹. В 2006 г. Н. Г. Кадников предлагал рассматривать непосредственный объект данного преступления как общественные отношения, складывающиеся в сфере производства товаров по поводу их качества и происхождения, а к дополнительному непосредственному объекту им были отнесены права и интересы производителей и потребителей товаров и услуг². В связи с изменениями ст. 180 и 178 УК РФ Т. В. Пинкевич предлагает рассматривать непосредственный объект преступления как «общественные отношения, складывающиеся в сфере регулирования монополистической деятельности и ограничения конкуренции»³. В учебнике по уголовному праву под редакцией И. М. Мацкевича и Н. Г. Кадникова под непосредственным объектом преступлений, связанных с незаконным использованием средств индивидуализации товаров (работ, услуг), понимаются общественные отношения, складывающиеся в сфере регулирования отношений между конкурирующими субъектами⁴.

По мнению И. А. Головизиной, основным непосредственным объектом ст. 180 УК РФ являются общественные отношения по поводу реализации принципов добросовестной конкуренции и равенства всех производителей при осуществлении экономической деятельности, другими словами, исключительные права владельцев товарного знака, знака обслуживания и обладателей свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара⁵.

М. Г. Жилкин в рамках своего монографического исследования, относя составы преступлений, предусмотренных ст. 180 и 183 УК РФ, к числу предпринимательских, пишет, что эти преступления посягают на общественные отношения, складывающиеся в связи с обеспечением охраны интеллектуальной собственности и информационной безопасности участников экономических отношений. Рассматриваемые составы преступлений наносят ущерб общественным отношениям в сфере предпринимательской деятельности в силу того, что криминализованные в них деяния представляют собой незаконные способы осуществления коммерческой

¹ Петров И. А. Охрана товарных знаков в Российской Федерации: учебно-практическое пособие. Москва: Дело, 2002. С. 154.

² Уголовное право. Общая и Особенная части / под ред. Н. Г. Кадникова. Москва: Городец, 2006. С. 548.

³ Уголовное право России. Общая часть. Особенная часть: учебник / под общ. ред. Н. Г. Кадникова. Москва: Юриспруденция, 2015. С. 8.

⁴ Уголовное право России. Общая и Особенная части: учебник / под ред. И. М. Мацкевича и Н. Г. Кадникова. Москва, 2021. С. 467.

⁵ Квалификация незаконного использования товарного знака. URL: <https://lawbook.online/ugolovnoe-pravo-ross-kniga/kvalifikatsiya-nezakonnogo-ispolzovaniya-74915.html> (дата обращения: 11.12.2020).

деятельности с использованием чужой интеллектуальной собственности и (или) подрывающие информационную безопасность иных участников экономических отношений¹.

Подводя некоторый итог, следует отметить, что в представленных позициях, которых на сегодняшний день достаточно много, отражены не все интеллектуальные права. Как уже указывалось во введении к работе, использование средств индивидуализации товаров охраняется гражданским законодательством. Общее право на средство индивидуализации товаров (работ, услуг) является разноплановым в силу его многоэлементности (права на фирменное наименование, права на товарный знак и знак обслуживания, права на наименование места происхождения товара, права на коммерческое обозначение)². В основном к непосредственному объекту относят лишь те интеллектуальные права, которые индивидуализируют результаты трудовой деятельности, а именно товары, работы и услуги. Таким образом, ни право на коммерческое обозначение, ни право на фирменное наименование не являются составной частью объекта преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, в связи с тем, что они индивидуализируют не товар, работу или услугу, а производителя.

В силу вышесказанного полагаем обоснованным остановиться на том, что непосредственным объектом ст. 180 УК РФ выступают отношения, возникающие в связи с использованием товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения. При этом дополнительным непосредственным объектом могут выступать имущественные интересы граждан и юридических лиц, а также отношения собственности.

Раскрывая особенности предмета преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, следует обратиться к материалам Верховного Суда Российской Федерации, по мнению которого предметом преступления по ч. 1 ст. 180 УК РФ является «чужой товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара или сходные с ними обозначения, используемые для однородных товаров»³. Первым из предметов преступления указан товарный знак, который представляет собой обозначение, служа-

¹ Жилкин М.Г. Преступления в сфере предпринимательской деятельности: проблемы классификации и дифференциации ответственности: монография. Москва: Юриспруденция, 2019. С. 73.

² Джамалова Б. Б., Саидов М. О. Особенности объекта и предмета преступления, указанного в ст. 180 УК РФ // Современный ученый. 2020. № 6. С. 328–333.

³ О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарно-

щее для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц. Это определение закреплено в ГК РФ. Понятие «чужой товарный знак» дано Пленумом Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении от 26 апреля 2007 г. В нем закреплено, что «чужим считается товарный знак (знак обслуживания), который зарегистрирован на имя иного лица и не уступлен по договору в отношении всех или части товаров либо право на использование которого не предоставлено владельцем товарного знака другому лицу по лицензионному договору»¹.

ГК РФ четко урегулировал, кто именно может быть обладателем исключительного права (правообладателем) на товарный знак (знак обслуживания), содержание такого права. Однако такое понятие как «знак обслуживания» закрепления в ГК РФ не нашло. Очевидно, что знак обслуживания – это не что иное, как некоторое обозначение, которое служит для индивидуализации выполняемых работ или оказываемых услуг юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями.

И. Я. Козаченко дает такое определение знаку обслуживания: это «обозначение, служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг»². Обратимся и к мнению Н. Г. Кадникова, которое стоит поддержать. Он полагает, что интересующие нас термины являются синонимичными. Разница кроется лишь в том, что товарные знаки проставляются непосредственно на товарах и определяют их принадлежность к производителю, а знак обслуживания идентифицирует юридическое или физическое лицо, которое оказывает конкретные услуги. Знак обслуживания применяется на билбордах, рекламных изделиях и т. п.³

Следующее, что нас интересует, – это наименование места происхождения товара. Здесь опять же обратимся к гражданскому

го знака: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2007. № 7.

¹ О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2007. № 7.

² Уголовное право. Особенная часть / отв. ред. И. Я. Козаченко, Г. П. Новоселов. Москва, 2008. С. 370.

³ Уголовное право. Общая и Особенная части / под ред. Н. Г. Кадникова. Москва: Городец, 2006. С. 549.

законодательству. В соответствии с ч. 1 ст. 1516 ГК РФ наименованием места происхождения товара «является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами»¹.

Еще одно понятие, которое используют в рамках интересующей нас темы, – «сходное обозначение».

Ряд российских ученых полагает, что использование сходного обозначения товарного знака (знака обслуживания) – это не предмет преступления, а способ его совершения². Их позиция состоит в том, что посягательство происходит уже на зарегистрированный товарный знак, знак обслуживания, наименования места происхождения товара (которые по факту впоследствии и станут предметом преступного посягательства). Совершается данное преступное действие путем использования обозначений, имитирующих все выше-названное.

Этой же позиции придерживается и С. М. Тайгер, поясняя, что способ посягательства и предмет преступления относятся к различным элементам состава преступления³.

Есть отличные предположения, касающиеся понятия «сходное обозначение». Например, Н. А. Лопашенко говорит о том, что «сходное обозначение – это не что иное, как предупредительная маркировка, которую проставляет владелец товарного знака или обладатель свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара соответственно рядом с товарным знаком (знаком обслуживания) или с наименованием места происхождения товара. При этом предупредительная маркировка должна

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52. Ч. 1. Ст. 5496.

² См., например: *Склярчук С. А.* Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака: дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 1999. С. 100; *Бондарев В. Н.* Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности: дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2002. С. 12; *Трунцевский Ю. В., Козлов А. А.* Охрана и защита прав на средства индивидуализации товаров. Москва: Юрист, 2006. С. 76.

³ *Трейгер С. М.* Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака: дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2011. С. 134.

указывать на то, что применяемое обозначение является товарным знаком (знаком обслуживания) или наименованием места происхождения товара, зарегистрированного в Российской Федерации»¹. Автор, полагая, совмещает предметы двух различных преступлений, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 180 УК РФ.

Третья точка зрения на этот счет гласит, что сходное обозначение – это и не предмет, и не способ совершения преступного деяния. Сходное обозначение состоит из предмета (оригинального товарного знака) и способа совершения преступления (тех изменений, которые были внесены в оригинальный товарный знак)². По всей вероятности, данная позиция является наиболее уместной, так как сходное обозначение не может быть само по себе предметом преступления, таким предметом может быть лишь чужой товарный знак (знак обслуживания, наименование места происхождения товара). Преступник, используя товарный знак, не принадлежащий ему, внося в него изменения (цель которых смешать подлинный товарный знак и поддельный), стремится сделать его узнаваемым для потребителя. Таким образом, сходное обозначение возникает только при использовании чужого товарного знака (предмет преступления) и внесении в него изменений (действия лица). При этом вопрос возникает о степени сходства товарных знаков.

Т.В. Пинкевич выделила следующий критерий сходных обозначений: они пишутся по-разному, но на слух произносятся идентично³. При этом автор не говорит о тех случаях, когда на самом деле и написание различно, и произношение, однако нередко встречаются товары, которые воспринимаются потребителем как оригинальные, но при тщательном рассмотрении выясняется, что при написании заменена лишь одна или две буквы. Не учитывать это тоже нельзя.

«Фирменное наименование» – еще одно понятие, используемое при рассмотрении предмета данного преступного деяния.

В соответствии со ст. 1473 ГК РФ «юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государ-

¹ *Лопашенко Н.А.* Преступления в сфере экономической деятельности: понятие, система, проблемы квалификации и наказания: дис. ... д-ра юрид. наук. Саратов, 1997. С. 172.

² *Головизнина И.А.* Незаконное использование товарного знака: проблемы квалификации и правоприменения: дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2008. С. 8.

³ *Пинкевич Т.В.* Преступления в сфере экономической деятельности: уголовно-правовая характеристика, система, особенности квалификации. Ставрополь, 2000. С. 98–99.

ственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица».

Не можем не согласиться с мнением тех авторов, которые говорят о том, что фирменное наименование должно также иметь определяющее значение, наряду с товарным знаком или иным средством индивидуализации. По факту потребитель нередко доплачивает денежные средства именно за имя/бренд. При этом он должен быть уверен в качестве приобретаемой продукции.

Обратимся к ч. 2 ст. 180 УК РФ. Предметом преступления по этой части является предупредительная маркировка в отношении не зарегистрированного в Российской Федерации товарного знака или наименования места происхождения товара. При этом понятие «предупредительная маркировка» не имеет официального определения. Оно упоминается лишь в ст. 1485 ГК РФ. В ней обозначено, что «правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком, состоит из латинской буквы «R» или латинской буквы «R» в окружности либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации». Исходя из буквального толкования изложенного, получаем, что проставление предупредительной маркировки является правом, а не обязанностью правообладателя товарного знака. При этом нет точного закрепления места расположения предупредительной маркировки, а также ее размера и способа выполнения.

И. Я. Козаченко полагает, что «предметом преступления по ч. 2 ст. 180 УК РФ является знак охраны наименования места происхождения товара»¹. С этой позицией мы не согласимся, так как в предмет преступления автор не включает предупредительную маркировку.

Перейдем к объективной стороне данного преступления. Она выражается в виде действия по использованию чужого товарного знака или иного средства индивидуализации товаров, а равно использованию сходных с ними обозначений.

В ч. 1 ст. 180 УК РФ объективная сторона выражается в применении товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения без разрешения правообладателя указанных средств индивидуализации:

¹ Уголовное право. Особенная часть / отв. ред. И. Я. Козаченко, Г. П. Новоселов. Москва, 2008. С. 371.

1) на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров;

4) в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации¹.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 180 УК РФ, характеризуется действием в виде незаконного использования предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в Российской Федерации товарного знака или наименования места происхождения товара.

В.А. Кондрашина при анализе объективной стороны рассматриваемого нами преступного деяния указывает на то, что незаконным использованием предупредительной маркировки, которая имеет сходство с графическим исполнением какой-либо другой предупредительной маркировки, которая используется на однородных товарах рядом с товарным знаком или наименованием места происхождения товара другого продавца, признавать нельзя².

Преступления, закрепленные в ч. 1 и ч. 2 ст. 180 УК РФ имеют формально-материальные составы. Если говорить точнее, то момент их окончания может наступить при неоднократном (два и более раз) незаконном использовании предмета преступления (формальный состав) либо при однократном использовании, повлекшем крупный ущерб (материальный состав). На это указывает Н. Г. Кадников³.

Неоднократность в данном составе предполагает совершение двух и более деяний, состоящих в незаконном использовании товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных това-

¹ О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2007. № 7.

² Кондрашина В. А. О некоторых вопросах совершенствования нормативно-правовой базы ответственности за деяния, предусмотренные ч. 2 ст. 180 УК РФ и ст. 14.10 КоАП РФ // Проблемы современного российского законодательства. Иркутск, 2013. С. 295–299.

³ Уголовное право. Общая и Особенная части / под ред. Н. Г. Кадникова. Москва: Городец, 2006. С. 550.

ров. При этом может иметь место как неоднократное использование одного и того же средства индивидуализации товара (услуги), так и одновременное использование двух или более чужих товарных знаков или других средств индивидуализации на одной единице товара¹.

Если лицом совершены описанные выше деяния однократно, то ответственности данное лицо будет подлежать только в рамках ст. 14.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях² (далее – КоАП РФ).

При этом сумма ущерба, согласно ст. 180 УК РФ, должна быть не менее 250 тыс. рублей. Исходя из этого, полагаем, что первый проблемный аспект при возбуждении уголовных дел по этой статье кроется именно в крупном ущербе.

Л. В. Иногамова-Хегай считает, что при обращении к данной норме необходимо учитывать не только размер доходов, полученных преступником, но и размер реального ущерба вместе с упущенной выгодой³. С ей солидарна и А. В. Мотылькова⁴. Ко всему вышперечисленному она добавляет и расходы на рекламу товара, убытки, связанные с вытеснением подлинного товара с рынка, уменьшение его цены, а в ряде случаев невостребованностью оригинального товара. При этом сотрудниками следственных органов непременно должна быть доказана причинно-следственная связь убытков, связанных с вытеснением товара с рынка, и противоправным поведением, а также с заявляемым размером реального ущерба.

Подводя некоторый итог по содержанию объективных признаков преступления анализируемой статьи, приходим к выводу, что в научно-практической среде ведутся диспуты по поводу определения непосредственного объекта преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ.

Таким образом, проанализировав объективные признаки составов преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ, можно сделать вывод о том, что ученые дискутируют по вопросу определения непосредственного объекта преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 180

¹ О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2007. № 7.

² Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1. Ч. 1. Ст. 1.

³ Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / под ред. Л. В. Иногамовой-Хегай, А. И. Рарога, А. И. Чучаева. Москва: Контракт, Инфра-М, 2008. С. 311.

⁴ Мотылькова А. В. Нарушение права на товарный знак // Черные дыры в Российском законодательстве. 2011. № 5. С. 70.

УК РФ. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 180 УК РФ, характеризуется действием в виде незаконного использования предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в Российской Федерации товарного знака или наименования места происхождения товара. Для привлечения к уголовной ответственности за рассматриваемые деяния необходимо, чтобы они были совершены неоднократно либо причинили крупный ущерб.

Квалифицированный состав содержит следующие признаки: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Собственно, в этих моментах дискуссионных вопросов не возникает.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, признается физическое вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. При формальном составе умысел только прямой, при материальном – прямой или косвенный.

2. Особенности доследственной проверки и возбуждения уголовных дел, предусмотренных ст. 180 УК РФ

На территории Российской Федерации ст. 180 УК РФ не является «распространенной», это связано, во-первых, с теми причинами, которые были указаны в первой главе (необходимость установления крупного ущерба, недостаточность понимания предмета совершенного преступления); во-вторых, с отсутствием взаимодействия с правообладателем, отсутствием представительств зарубежных правообладателей как в регионах, так и в городах федерального значения (примеры будут приведены ниже); в-третьих, с отсутствием правоприменительной практики в целом по Российской Федерации и, следовательно, навыков выявления, раскрытия и расследования преступлений сотрудниками оперативных и следственных подразделений.

Все это приводит к тому, что большая часть преступлений, связанных с индивидуализацией товаров, остается латентной либо попадает в сферу административного законодательства в силу недостаточности доказательственной базы.

В свете сказанного считаем необходимым в рамках научно-практического пособия осветить алгоритм особенностей производства следственных действий как на стадии возбуждения уголовного дела, так и на последующих стадиях расследования уголовных дел, связанных с незаконным использованием средств индивидуализации товаров (работ, услуг).

Возбуждение уголовного дела – обязательная стадия уголовного судопроизводства. В силу специфики отечественного законодательства обойти эту стадию не представляется возможным. В связи с этим необходимо четко понимать важность производства проверочных, оперативно-розыскных действий и следственных действий соответственно в рамках доследственной проверки по фактам незаконного использования средств индивидуализации товаров, работ и услуг. Деятельностью в сфере защиты интеллектуальной собственности, в частности и охраной прав в сфере индивидуализации товаров, услуг и работ, занимаются сотрудники подразделений экономической безопасности и противодействия коррупции (далее – ЭБиПК).

Преступления в указанной сфере зачастую совершаются хорошо организованными группами (всем очевидно, что подпольное производство одного правонарушителя никаким образом не сможет причинить крупный ущерб, который прописан в примечании к ст. 180 УК РФ).

Для эффективного выявления преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ, необходимо качественное взаимодействие следователя с подразделением органа внутренних дел по борьбе с организованной преступностью, а также с сотрудниками подразделений ЭБиПК.

Первостепенно рассмотрим источники поступления информации о совершении такого рода преступных деяний.

1. Рапорт должностного лица о совершении преступления. Это может быть рапорт как оперативного сотрудника, осуществлявшего разработку по интересующему нас факту, так и рапорт сотрудника следственного подразделения по поводу выявленных фактов в ходе производства предварительного расследования по другим уголовным делам.

Так, например, сотрудниками Управления ЭБиПК по Республике Мордовия был выявлен факт сбыта продукции, маркированной под известные бренды товаров легкой промышленности (контрафактная одежда, аксессуары). В ходе доследственной проверки были выявлены еще две точки с аналогичной продукцией. Впоследствии в отношении владельцев магазинов было возбуждено уголовное дело по признакам преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ¹.

2. Заявление о преступлении, поступившее от собственника на право пользования средствами индивидуализации. Содержание заявления, естественно, будет зависеть от предмета, на который происходило посягательство. При этом положительным моментом для органов предварительного следствия будет являться факт предоставления части доказательств о совершении преступления самим владельцем права на обозначение товара, работы, услуги. В данном случае доследственная проверка упрощается и сводится к проверке документации тех лиц, которые реализуют товар или предоставляют услугу (выполняют определенные работы) (документы, свидетельствующие о проис-

¹ Сотрудники полиции выявили факты незаконного использования средств индивидуализации товаров. URL: <https://zakonovest.ru/post-group/sotrydniki-policii-vyjavili-fakty-nezakonnogo-ispolzovaniia-sredstv-individualizacii-tovarov/> (дата обращения: 10.12.2021).

хождении реализуемого товара или разрешении на использование зарегистрированных товарных знаков организацией производителем). Как показывает практика, такие заявления чаще всего поступают от крупных компаний, сотрудники собственной безопасности которых имеют возможность самостоятельно отслеживать нелегальное использование принадлежащих им средств индивидуализации.

При этом нельзя принимать на веру все предоставленные материалы. Они нуждаются в проверке как следственным, так и оперативно-розыскным путями.

Так, поводами для возбуждения уголовного дела по ч. 4 ст. 180 УК РФ в г. Тольятти явились как рапорт должностного лица о совершении преступления, так и ряд заявлений представителей правообладателей средств индивидуализации товаров на территории Российской Федерации:

- рапорт, согласно которому в дежурную часть ОП № 24 (Центральный район) УМВД России по г. Тольятти 16 апреля 2017 г. в 11.35 поступило сообщение о том, что по адресу: г. Тольятти, Центральный район, Коломенское шоссе, д. 27, осуществляется незаконный розлив автомобильного масла;

- заявление от представителя компаний «Шелл Брэндс Интернэшнл АГ», «Кастрол Лимитед», корпорации «Эксон Мобил» Б. А. Францовой по факту использования товарных знаков без разрешения правообладателя;

- заявление от представителя компании «Дир энд Компани» О. Ю. Герасимова по факту использования товарных знаков без разрешения правообладателя;

- заявление от представителя компаний «Катерпиллар Инк» П. А. Моротрасовой по факту использования товарных знаков без разрешения правообладателя.

Далее представлены еще ряд компаний, которые подали заявления. Мы понимаем, что расследование в данном случае должно привести к результату, так как содействие будут оказывать сами правообладатели. В противовес этому уголовному делу на территории Российской Федерации в большинстве случаев невозможно найти лицо, которое бы заявило свои права на товарный знак или иные средства индивидуализации, и, как правило, в таких случаях, даже при положительной работе оперативных сотрудников, исхода ситуация не получает.

3. Материалы оперативно-розыскных и иных подразделений органов внутренних дел (управлений по борьбе с правонарушениями в сфере потребительского рынка, управлений по борьбе с орга-

низованной преступностью), проводивших проверку по поступившей к ним оперативной информации.

Оперативным сотрудникам приходится отслеживать пути поступления контрафактной продукции от более мелких точек к источнику поставки, так как во многих случаях выявление розничных точек продаж контрафактной продукции приводит к административной ответственности, как было отмечено ранее. Оперативно-розыскная деятельность, как правило, закладывает основу любого уголовного дела. Обеспечение положительного исхода с возбуждением уголовных дел по ст. 180 УК РФ достигается за счет качественного проведения комплекса оперативно-розыскных (наблюдение, оперативное внедрение, контролируемая поставка, обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности, транспортных средств и других) и розыскных мероприятий по выявлению и задержанию с поличным крупных производителей и оптовых сбытчиков контрафактного товара.

Обратим внимание на то, что информация, полученная оперативным путем, должна передаваться в следственные подразделения законным способом. Это обеспечивается путем соблюдения приказа МВД России № 776, Минобороны России № 703, ФСБ России № 509, ФСО России № 507, ФТС России № 1820, СВР России № 42, ФСИН России № 535, ФСКН России № 398, СК России № 68 от 27 сентября 2013 г. № 776/703/509/507/1820/42/535/398/68 «Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд». Иногда халатность в рамках «легализации» и процессуализации результатов оперативно-розыскной деятельности приводит к невосполнимым потерям в доказательственной базе, необходимой для возбуждения уголовного дела либо дальнейшего предварительного расследования.

Так, сотрудниками отдела ЭБиПК ОМВД России по г. Арзамасу были обнаружены и изъяты контрафактные сигареты общей рыночной стоимостью свыше 10 млн рублей. Более 100 тыс. пачек сигарет было обнаружено на складе, частично на пачках сигарет использовался товарный знак компании «***», вторая часть была немаркированная. Изъятая продукция отправлена на экспертизу.

4. Информация, представленная иными правоохранительными органами, а также контролирующими органами (например, ФТС, Россельхознадзор, Росздравнадзор и Роспотребнадзор).

Сотрудники подобных организаций проводят плановые и внеплановые проверки как организаций, так и индивидуальных предпринимателей, занимающихся сбытом и реализацией товаров, предоставлением услуг и работ. В рамках этой деятельности выявляется множество фактов реализации контрафактной продукции. В результате совместных действия указанных органов и сотрудников следственных подразделений, осуществляющих расследование преступлений, не связанных с этими фактами, позволяют получить информацию подобного плана. Остановимся на проблеме, которая возникает при получении информации от вышеперечисленных органов. Необходимо заметить, что в большинстве случаев сотрудники контролирующих органов не обладают достаточным уровнем познаний в интересующей нас сфере. Вероятность того, что нелегальное использование средств индивидуализации товаров не будет выявлена, очень высока. Сотрудники контролирующего органа зачастую преследуют свои цели, и они не связаны с выяснением фактов, предусмотренных ст. 180 УК РФ. Даже в случаях выявления таких фактов вся полученная информация, оформленная соответствующим образом, должна передаваться в правоохранительные органы, что, естественно, представляет возможность преступникам изъять и уничтожить товар до того, как начнется доследственная проверка по фактам незаконного использования средств индивидуализации товаров.

Также возможны варианты уничтожения фальсифицированной и контрафактной продукции самими сотрудниками, осуществляющими проверки и контроль. Так, например, инспекторы Роспотребнадзора вправе самостоятельно изымать и уничтожать контрафактные и фальсифицированные лекарственные средства, что прописано в нормативных актах, на основе которых осуществляется их деятельность. При этом для возбуждения уголовных дел, к сожалению, не хватает необходимых доказательств. Таким образом, мы имеем дело с проблемами в законодательстве, а точнее с несостыковками в нем в разных отраслях. Совершенствование законодательства имеет место, но в рамках действующих нормативно-правовых актов необходимо более плотно взаимодействовать с такими органами.

Отдельный интерес представляет взаимодействие органов полиции с Федеральной таможенной службой РФ. Федеральный закон «О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты

Российской Федерации»¹ в ч. 2 ст. 327 говорит о том, что в целях защиты прав на интеллектуальную собственность, к которым и относятся средства индивидуализации товаров, услуг, работ, таможенные органы вправе принимать меры по защите прав на объекты интеллектуальной собственности без заявления правообладателя. В тех случаях когда таможенный орган при осуществлении таможенного контроля, производства таможенного оформления или при проверке сообщений, заявлений и иной информации о нарушении таможенных правил либо при ведении производства по делу о нарушении таможенных правил выявляет признаки преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, он принимает решение о приостановлении выпуска товаров и уведомляет об этом правообладателя и декларанта. После чего сотрудники таможенных органов обязаны незамедлительно передать информацию в орган внутренних дел для расследования уголовных дел данной категории. Если обратиться к ст. 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации² (далее – УПК РФ), мы увидим, что преступления данной категории подследственны исключительно органам внутренних дел. Вот еще одна ремарка относительно трудностей, возникающих при расследовании преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ. Какие трудности возникают при этом? Отсутствие возможности оперативно решить вопрос о возбуждении уголовного дела и в кратчайшие сроки найти подозреваемых. То есть практически исключается возможность раскрытия преступления по горячим следам. Альтернативный признак подследственности устранил бы эту проблему.

Каков алгоритм действий таможенных органов при принятии заявления от правообладателя?

Все товары, ввозимые на территорию Российской Федерации и обладающие признаками интеллектуальной собственности, должны пройти полноценно процедуру таможенного оформления и таможенного контроля. Те товары, которые были внесены в Таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности, должны быть задекларированы отдельно от иных товаров с обязательной отметкой в грузовой тамо-

¹ О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 3 августа 2018 г. № 289-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 52. Ч. 1. Ст. 4921.

женной декларации о том, что эти товары являются объектами интеллектуальной собственности. В рамках проверки сотрудники таможенной службы нередко выявляют признаки контрафактной продукции, приостанавливают выпуск таких товаров сроком на 10 дней и помещают их на временное хранение.

Сотрудники, выявившие признаки нарушения прав на интеллектуальную собственность, составляют мотивированный рапорт, который предоставляется начальнику таможенного органа либо лицу, его замещающему, для принятия решения о приостановлении выпуска таких товаров. При этом лицо, которое является владельцем товаров либо его представителем, уведомляется о принятом решении в срок не позднее дня, следующего за принятием решения. В уведомлении необходимо четко прописывать все нарушения, которые касаются этого товара. По запросу правообладателя таможенные органы должны предоставить дополнительную информацию, которая позволит ему доказывать свою невиновность.

По истечении этого срока, если в отношении товаров не были предприняты меры по изъятию, наложению ареста или иные законные меры, выпуск данного товара возобновляется.

Ко всему прочему нередко в таможенные органы обращаются с заявлением и тогда, когда товар уже выпущен и может быть в свободном обращении на территории Российской Федерации, а также в случае наступления угрозы выпуска такого товара. В этом случае таможенные органы обязаны провести проверку факта. Если в ходе проверки будут выявлены признаки преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, то материалы проверки незамедлительно передаются в органы внутренних дел.

Исходя из вышеперечисленного, подведем некоторый итог: органы внутренних дел должны активно взаимодействовать с иными правоохранительными и контролирующими органами для достижения более высоких результатов в выявлении и раскрытии преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ. Сотрудники подразделений по борьбе с экономическими преступлениями и противодействию коррупции должны четко координировать это направление и в необходимых случаях оперативно реагировать на факты возможного нарушения прав на средства индивидуализации товаров.

5. Информация, полученная из СМИ, сети Интернет. Такого рода информация также подлежит проверке на общих основа-

ниях в соответствии с УПК РФ и Законом «О средствах массовой информации»¹.

Помимо перечисленных источников, возможны и другие варианты выявления фактов, которые могут впоследствии явиться поводом для возбуждения уголовного дела по ст. 180 УК РФ. Одним из примеров является размещение чужого товарного знака на интернет-сайтах. Специфика проверки таких фактов тоже присутствует, и это должно учитываться сотрудниками правоохранительных органов. Каждый источник подлежит тщательной проверке.

¹ О средствах массовой информации [Электронный ресурс]: закон Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. № 1224-1. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Первоначальный этап расследования по уголовным делам, предусмотренным ст. 180 УК РФ

Расследование любого преступления необходимо начинать с построения типичных следственных действий и поэтапно планировать производство предварительного расследования. Так и в случаях с расследованием преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ.

Первая типичная следственная ситуация заключается в предоставлении сведений самим владельцем права на средства индивидуализации товаров.

При этом в заявлении нередко содержится информация не только о мелких точках сбыта контрафактной продукции, но и о крупных торговых точках сбыта.

Заявление принимается от владельца средства индивидуализации товаров, услуг, работ. Требования к оформлению заявления стандартные, без отступлений от ст. 141 УПК РФ. Полноценно указываются все сведения о владельце средства индивидуализации. Если владельцем является организация (юридическое лицо), необходимо указывать полное официальное и сокращенное наименование организации, а также организационно-правовую форму согласно учредительным документам. Требования к иностранным юридическим лицам аналогичные, с оговоркой на то, что сведения подаются и на иностранном, и на русском языках. Должностное лицо, принимающее заявление, должно обращать внимание на то, что сведения о физическом или юридическом лице должны содержать максимально полную информацию об организации. Часть, касающаяся объекта интеллектуальной собственности, должна содержать следующую информацию:

- а) для товарных знаков:
 - наименование и (или) изображение (например, в виде цветных фотографий) знака, товара и его упаковки;
 - словесное описание знака; перечень товаров и услуг с указанием их классов в соответствии с Международной классификацией товаров и услуг (далее – МКТУ), в отношении которых зарегистрирован знак;
 - сведения о документах, подтверждающих регистрацию знака в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами;
 - сведения об уступке товарного знака (передаче исключительного права на товарный знак) в случае, если исключительные права приобретены по договору об отчуждении исключительного права;

– сведения о лицензионных (сублицензионных) договорах (ст. 1235–1238 ГК РФ) о предоставлении права на использование товарного знака и лицензиях – стороне лицензионных договоров, получивших по договору право пользования знаком (сублицензиатах, то есть стороне договоров сублицензии, когда лицензиат с согласия владельца знака передал полученные им права на знак другому лицу – сублицензиату);

– сведения о документах, подтверждающих введение товаров, обозначенных данным знаком, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно владельцем знака или с его согласия;

– сведения об универсальном правопреемстве (когда переход исключительного права на средство индивидуализации к другому лицу осуществляется без заключения договора с правообладателем): наследование, реорганизация юридического лица, или об обращении взыскания на имущество правообладателя (в случае необходимости);

– словесное обозначение предупредительной маркировки (если таковая проставлялась);

б) для наименований мест происхождения товаров:

– наименование места происхождения товара, описание его изображения, а также товара и его упаковки; перечень товаров и услуг с указанием их классов в соответствии с МКТУ, в отношении которых зарегистрировано наименование места происхождения товара;

– сведения о документах, подтверждающих регистрацию и предоставление исключительного права пользования наименованием места происхождения товара в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами;

– сведения о правопреемстве или праве на наследование (в случае необходимости);

– сведения о документах перехода исключительного права на наименование места происхождения товара от другого юридического лица при реорганизации (в случае необходимости);

– сведения о документах перехода исключительного права на наименование места происхождения товара к другому гражданину по наследству (в случае необходимости);

– сведения о документах, подтверждающих введение товаров, содержащих наименование места происхождения товара, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно обладателем свидетельства на наименование места происхождения товара;

– словесное обозначение предупредительной маркировки (если таковая проставлялась)¹.

Далее действия сотрудников полиции при получении сообщения о преступлении также не обладают какой-то особой спецификой. На этом останавливаться не имеет смысла.

После того как начальник органа дознания дает поручение о проведении проверки, сотрудники обязаны выехать на осмотр помещения, в котором предположительно производился и хранился товар с нарушением средств индивидуализации. Обращаем внимание на то, что сотрудники полиции должны здраво оценивать размер ущерба, учитывать возможные места хранения этой же продукции, чтобы исключить привлечение лиц, подозреваемых в совершении именно преступления, к административной ответственности. «Спугнув» подозреваемых, сотрудники рискуют потерять часть доказательственной базы для последующего расследования по уголовному делу.

Далее предложим примерный алгоритм действий сотрудников в рамках доследственной проверки и на первоначальном этапе расследования.

1. Если все-таки размер ущерба позволяет сделать вывод о том, что имеют место признаки преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, то после осмотра помещения необходимо истребовать от лиц, находящихся в помещении либо представляющих интересы, объяснения и документы на товар, хранящиеся в данном помещении.

2. Далее сотрудниками проводится осмотр места происшествия согласно ст. 176 УПК РФ.

3. Необходимо точно определить размер ущерба. Для этого нужно запросить у потерпевшего-заявителя справку о средней стоимости товара на рынке, а также справку, в которой отражается подсчет ущерба, который был предположительно причинен.

При доказывании по уголовным делам, предусмотренным ст. 180 УК РФ, необходимо на первоначальном этапе собрать все необходимые документы, касающиеся подтверждения права на объекты интеллектуальной собственности.

4. Запрашиваем у заявителя следующую документацию:

1) *для товарного знака:*

– свидетельство на товарный знак, зарегистрированный в Реестре товарных знаков и знаков обслуживания (далее – Реестр ТЗ)

¹ Латин Е.С. Расследование преступлений, совершенных против интеллектуальной собственности: дис. ... д-ра юрид. наук. Москва, 2011. С. 159.

(либо его дубликат, если подлинник свидетельства правообладателем утрачен или испорчен);

- выписка из Реестра ТЗ, выданная по состоянию на дату не ранее дня подачи заявления о преступлении;

- выписка из Реестра общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков, выданная по состоянию на дату не ранее дня подачи заявления о преступлении;

- документы, связанные с заключением договоров о передаче исключительного права на товарный знак (договоров об уступке товарных знаков) и лицензионных (сублицензионных) договоров о предоставлении права на использование товарных знаков, включая договоры коммерческой концессии (субконцессии) на использование товарного знака (ст. 1027, 1028 ГК РФ), зарегистрированного в Реестре ТЗ;

- документ, подтверждающий универсальное правопреемство – наследование, реорганизация юридического лица, или об обращении взыскания на имущество правообладателя (в случае необходимости);

- документы, подтверждающие введение товаров, обозначенных товарным знаком, в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия;

- устав коллективного знака;

2) *для наименования места происхождения товара:*

- свидетельство на право использования наименования места происхождения товара либо его дубликат, если подлинник свидетельства правообладателем утрачен или испорчен;

- выписка из Реестра географических указаний и наименований мест происхождения товаров, выданная по состоянию на дату не ранее дня подачи заявления о преступлении;

- документ, подтверждающий переход исключительного права на наименование места происхождения товара к заявителю без заключения договора с правообладателем в порядке универсального правопреемства – наследования, реорганизации юридического лица, или при обращении взыскания на имущество правообладателя (в случае необходимости);

- документы, свидетельствующие о переходе исключительного права на наименование места происхождения товара другому юридическому лицу при реорганизации.

Относительно поданных документов необходимо обратить внимание на то, что обычно к материалам уголовного дела приобщаются копии правоустанавливающих документов, заверенные

надлежащим образом. Все печати и штампы должны быть читаемы. При приеме копий необходимо сверять их с оригиналами. Если заявитель представляет весь указанный выше перечень одновременно с подачей заявления, то это отражается на процессуальной экономии, соответственно, ускоряет процесс расследования по уголовному делу.

Огромное значение имеет квалификация сотрудников, которые занимаются расследованием преступлений указанной категории. Зачастую неопытные сотрудники не знакомы с перечнем всех документов, которые необходимо запрашивать у заявителя. При этом сроки доследственной проверки затягиваются.

5. При наличии оснований, полученных в ходе доследственной проверки, следователем или органом дознания возбуждается уголовное дело.

6. По всем правилам за возбуждением уголовного дела следует уведомление заявителя и лица, в отношении которого уголовное дело возбуждено, поясняется порядок обжалования принятого решения.

7. Если осмотр места происшествия не проводился ранее, то необходимость его проведения не вызывает сомнений. При этом изымается вся контрафактная продукция, все документы, которые будут обнаружены (сопроводительные, учредительные и т. п.).

8. Необходимо провести допросы: заявителя (правообладателя), всех тех, кто незаконно использовал средство индивидуализации, свидетелей, которым может быть что-либо известно о фактах сбыта (работники точек сбыта, покупатели товаров и т. д.).

9. Если в рамках доследственной проверки проводились проверочные закупки, то необходимо допросить должностных лиц, организовавших и проводивших указанное оперативно-розыскное мероприятие.

10. Для того чтобы назначить производство экспертизы, необходимо провести выемку оригинальной продукции, всей рекламной продукции из средств массовой информации, интернет-ресурсов (по возможности), наружной рекламы.

Вторая следственная ситуация заключается в непосредственном выявлении органами дознания признаков преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, в том числе в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий, как правило, подразделениями ЭБиПК.

Такое сообщение о преступлении оформляется рапортом об обнаружении признаков преступления, как и отмечалось ранее.

В такой ситуации, как правило, уголовное дело возбуждается сразу.

Если выявление признаков данного преступления произошло в результате проведения оперативно-розыскного мероприятия, например такого как проверочная закупка, то фактической передачей материалов оперативно-розыскной деятельности и приобщением их к уголовному делу будет считаться выемка этих документов в оперативном подразделении органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, либо представление этих материалов в соответствии с нормативно-правовыми актами, регулирующими порядок их представления в органы следствия.

Следователь обязан произвести выемку контрафакта, который был изъят в ходе производства оперативно-розыскного мероприятия, осмотреть его, признать вещественными доказательствами и приобщить к материалам уголовного дела.

Качественно проведенная проверочная закупка – часть успеха при доказывании по уголовным делам по ст. 180 УК РФ.

Нередко оперативные сотрудники производят такое оперативно-розыскное мероприятие параллельно в нескольких местах (торговых точках, сбывающих один и тот же товар). Такая тактика способствует сохранности доказательственной базы. Если проводить такие мероприятия в разное время, создается угроза перемещения контрафактной продукции с известных сотрудникам точек в другие места для хранения, вплоть до его уничтожения. При проведении параллельных проверочных закупок допустимо составление как отдельных актов, так и единого акта, в котором отражаются итоги производства всех предшествующих. Наиболее целесообразно, полагаем, составлять разные акты, во избежание обжалования действий сотрудников. Вместе с актом лица, производившие оперативно-розыскные мероприятия, представляют следователю протокол (акт) применения оперативно-технических средств; упакованный и опечатанный материал звуко-, видеозаписи или фотосъемки, который отразил ход проверочной закупки; упакованные и опечатанные в соответствии с требованиями УПК РФ товары, которые были закуплены в процессе. Все вышеперечисленное впоследствии может быть приобщено в качестве вещественных доказательств и подтверждено в рамках производства иных следственных действий.

При этом нас должен интересовать вопрос, касающийся хранения изъятой продукции. Объемы контрафакта нередко бывают очень большими, и хранить их «при уголовном деле» не всегда представляется возможным. Также для отдельных категорий товаров

с нанесенными нелегально средствами индивидуализации иногда требуются особые условия хранения.

При помещении такого товара на хранение следователем должны быть проведены подготовительные мероприятия: весь товар должен быть описан, осмотрен, сфотографирован (заснят на видео), упакован надлежащим образом, опечатан. Некоторые образцы, если это возможно, должны оставаться в материалах уголовного дела. К материалам уголовного дела помещается документ, который будет содержать сведения о местонахождении изъятой продукции. В целях обеспечения сохранности изъятого данная информация не должна разглашаться. Такие меры позволят сохранить данные вещественные доказательства, предотвратить возможность их смешения, подмены контрафактных товаров не контрафактными.

Все оборудование, а также прочие приспособления и устройства, которые использовались для подделки средств индивидуализации, подлежат изъятию. Далее по усмотрению суда (после производства экспертиз) они подлежат уничтожению либо обращению в доход государства (в зависимости от того, что было изъято и какую функциональную особенность, кроме подделки средств индивидуализации, изъятое несло).

Контрафактный товар в виде алкогольной и спиртосодержащей продукции, а также контрафактные товары, обладающие свойствами, указанными в п. 3 ч. 2 ст. 82 УПК РФ, передаются для технологической переработки или уничтожаются, о чем составляется протокол в соответствии с требованиями ст. 166 УПК РФ. В связи с этим возникают вопросы возмещения в будущем убытков, взыскиваемых с виновного, состоящих в расходах по доставке контрафактных товаров в места хранения, их погрузке и выгрузке, приемке, хранению и т. п. Факт таких затрат и правильность определения их размера должны быть подтверждены соответствующими документами, которые необходимо получить следователю (дознавателю) на досудебной стадии расследования¹.

Для выявления крупных продавцов контрафактного товара нередко используются «подставные» фирмы, вся деятельность организуется сотрудниками органа дознания. Однако такие методы носят весьма противоречивый характер, так как подобного рода деятельность можно приравнять к провокации.

Далее действия не отличаются кардинально от вышеописанной следственной ситуации.

¹ Латин Е.С. Расследование преступлений, совершенных против интеллектуальной собственности: дис. ... д-ра юрид. наук. Москва, 2011. С. 176.

Третья следственная ситуация может быть связана с тем, что информация о совершении преступления становится известной в процессе расследования иного преступления.

Например, выявление незаконного использования товарного знака (ст. 180 УК РФ) нередко происходит в ходе расследования по уголовным делам о присвоении и растрате (ст. 160 УК РФ). Вся специфика конкретно этой ситуации состоит в том, что в большинстве случаев отсутствует информация о правообладателе, чей объект интеллектуальной собственности незаконно использовался, а значит, отсутствует столь необходимое для расследования содействие с его стороны. Все это зачастую приводит к невозможности довести уголовное дело до суда. В подобных случаях сложно бывает доказать неоднократность деяния, так как люди, которые занимаются совершением таких преступлений, очень часто меняют юридическое лицо, оформляя то на одно лицо, то на другое свою деятельность. При этом правоохранительные органы, как правило, «выходят» лишь на административную ответственность таких лиц. Проще дело обстоит с оборотом алкогольной продукции, когда должностное лицо похищает вверенный ему этиловый спирт, организует подпольное предприятие, на котором производится контрафактная продукция под разными торговыми марками. Доказать умысел в таких случаях достаточно просто. Обычно организаторы таких предприятий не могут использовать акцизные марки (чтобы не попадать еще под одну статью УК РФ), в связи с этим они используют акцизную марку, схожую с оригинальной, но при этом на ней проставляется надпись: «Не является акцизной маркой». Преступный умысел, уже исходя из этого, ясен.

Качество контрафактных товаров в настоящее время настолько высоко, что при первом рассмотрении иногда их даже невозможно отличить от оригинальных товаров. При этом отсутствие правообладателя и специалистов правообладателя имеет существенное значение и отрицательно сказывается на итогах расследования. Поиск образцов для сравнительного исследования значительно затруднен. Это может явиться причиной затягивания сроков предварительного расследования. Поэтому одна из главных целей при расследовании преступлений по ст. 180 УК РФ – это установление правообладателя средств индивидуализации товаров. Необходимость его содействия не вызывает сомнений. В противном случае (если правообладателю не хочется взаимодействовать с органами предварительного расследования по каким-либо причинам либо тот вред, который ему был причинен, не будет существенным (в зависимости от объема реализации продукции)) расследование может не дойти до логического завершения.

Следовательно необходимо учитывать то, что, как и в большинстве случаев, преступления, связанные с незаконным использованием средств индивидуализации, носят многоэпизодный характер. Во всех вышеперечисленных следственных ситуациях должностное лицо, осуществляющее предварительное следствие, должно обеспечить направление поручений в орган дознания о выявлении новых эпизодов, мест нахождения других крупных партий контрафактного товара, цехов. Стоит рассматривать вариант создания следственной группы при большом количестве эпизодов, совершенных организованными группами и носящих трансрегиональный характер.

Далее обратимся к специфике именно тех следственных действий, которые производятся непосредственно после вышеперечисленных мероприятий, описанных при обозначении типичных следственных ситуаций.

Допрос потерпевшего.

Частично касались этого вопроса, описывая ту документацию, которую необходимо получить от заявителя (правообладателя на средства индивидуализации).

Этим участником уголовного судопроизводства, как правило, является представитель юридического лица. От него необходимо получить следующие сведения:

- о характере предпринимательской деятельности потерпевшего;
- о документах, которые могут подтверждать его права на обозначение (свидетельство на товарный знак, договор о передаче исключительного права на товарный знак и т. д., см. выше);
- о первичных учетных документах, отражающих факт поступления или выбытия данного объекта промышленной собственности в организации правообладателя;
- о самом объекте промышленной собственности (описание знака) или привлеченных специалистах, которые разрабатывали это средство индивидуализации товара;
- перечень товаров, которые могли содержать данный знак;
- которые могли бы оказать содействие при идентификации контрафактных товаров (о имеющейся защите от подделки как собственно товара, так и средства индивидуализации этого товара);
- посылали ли претензии к правонарушителю о необходимости прекращения использования без соответствующего разрешения правообладателя его средства индивидуализации товара или сходного с ним обозначения.

Представляется необходимым в ходе проведения допросов ознакомить потерпевших с их правом, закрепленным в ч. 3 ст. 42 УПК РФ,

которое касается права подачи гражданского иска¹. Это повысит уровень доверия к правоохранительным органам, осуществляющим защиту его права. Необходимо рассказать потерпевшему о тех мерах, которые применяются для обеспечения возмещения ему ущерба, например, о наложении ареста на имущество подозреваемого (обвиняемого).

В ходе допроса органы, ведущие расследование, должны указать на необходимость получения от потерпевшего еще и документов, которые смогли бы подтвердить возможность получения прибыли (возможно, у него окажутся документы, указывающие на объем выпуска контрафактных товаров, объем продаж за период нарушения). Это будет необходимо для подтверждения своих выводов в отношении нанесенного ущерба в виде упущенной выгоды (ч. 2 ст. 15 ГК РФ). Возможно, для предоставления таких сведений ему необходима будет помощь следственных подразделений. Активная положительная позиция потерпевшего впоследствии позволяет быстрее и эффективнее провести необходимые допросы и другие следственные действия. Указывать на необходимость установления положительного психологического контакта с потерпевшим в данном случае не имеет смысла.

Допрос подозреваемого.

Подозреваемым, как правило, выступает руководитель российской или иностранной коммерческой организации либо индивидуальный предприниматель. Наряду с ними также бывают лица, которые занимаются предпринимательской деятельностью без государственной регистрации, осуществляющие производство, импорт или (и) сбыт контрафактного товара.

В процессе допроса обозначенных лиц должны ставиться вопросы, направленные на выяснение следующих обстоятельств:

- о характере их деятельности, ее сроках, местах и обстоятельствах производства, приобретения, хранения, транспортировки, реализации контрафактного товара;

- об объемах контрафактного товара, сумме полученного дохода. Органы предварительного расследования должно интересоваться и расходование денежных средств, полученных в качестве дохода.

В общем и целом при таких допросах подозреваемые склонны оправдывать себя, при этом стремясь минимизировать свою виновность и свести ее по возможности к административной ответственности.

¹ Гончаров А. Незаконное использование чужого товарного знака. Недостатки правоприменительной практики и методы совершенствования защиты от контрафакции // А. Гончаров, Т. Казачкова // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2008. № 5. С. 75.

Такие лица обстоятельно продумывают линию своего поведения и заранее готовы давать показания в том ключе, который был бы выгоден им.

Для сотрудников органов предварительного расследования, занимающихся расследованием такого рода преступлений, необходимо глубокое познание криминалистической характеристики данного вида преступлений и конкретных обстоятельств, подлежащих доказыванию. Следователь основательно готовится к допросу, анализируя весь комплекс полученных данных о совершенном преступлении. Он должен обладать достаточными знаниями в области использования товарного знака и иных средств индивидуализации товаров. Должен быть осуществлен подбор необходимых документов, которые доказывают незаконное использование товарного знака. Расположение их должно быть таким, чтобы при необходимости можно было предъявить допрашиваемому.

Нет необходимости объяснять, что зачастую у сотрудников, проводящих допрос подозреваемого, может не оказаться достаточного времени на подготовку, объем документов и информации о личности допрашиваемого тоже может быть минимальным. Но при этом должностные лица органа предварительного расследования, безусловно, должны иметь четкое представление, какие вопросы они должны задавать, в какой последовательности и что именно им предстоит узнать у лица, подозреваемого в совершении преступления, предусмотренного ст.180 УК РФ. Допрос подозреваемого, как правило, позволяет уточнить направления расследования, вскрыть отдельные обстоятельства, которые следователем (дознавателем, оперативным работником) вообще не исследовались.

У подозреваемого в ходе допроса необходимо выяснить, каким образом контрафактный товар оказался именно у него либо каким образом этот товар изготавливался, при помощи какого оборудования, и откуда были взяты средства, которые пошли на изготовление контрафакта; либо когда, где, при каких обстоятельствах, в какой обстановке он познакомился с производителем такого товара; кто явился инициатором данной деятельности; знал ли он, что занимался незаконной деятельностью и почему ею занимался.

Как правило, органы предварительного расследования, задавая эти вопросы, получают стандартные ответы: занимался данной незаконной деятельностью умышленно, однако не знал, что это влечет за собой не только гражданскую и административную, но и уголовную ответственность; умышленно занимался такой незаконной деятельностью из-за сложного финансового положения; не знал признаков контрафактного товара и потому не думал, что нарушаю закон. То есть все эти вопросы затрудняют доказывание субъективной стороны пре-

ступления. Также необходимо установить мотив и цель преступления. От подозреваемого должны быть получены подробные показания по всем фактам, нашедшим отражение в документах, имеющихся в распоряжении следствия (дознания). Эти документы, а также обозначения (знаки) товаров должны предъявляться на допросе, а протоколы их осмотра – оглашаться. Правильное использование оперативно-розыскной информации способствует изобличению подозреваемых, вынуждает их передавать допрашивающему большой объем информации, характеризующей всю преступную деятельность, роль каждого соучастника в совершении преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ. Допрос подозреваемого руководителя любой организации никогда не рекомендуется проводить в его служебном кабинете. Кабинет управляющего организации – это атрибут его власти, психологическая опора в избранной им негативной позиции – в отношении установления истины по делу. Вне своего кабинета он рядовой гражданин. Поэтому местом допроса должен быть кабинет следователя (дознателя).

Назначение экспертиз также входит в число следственных действий, проводимых на первоначальных этапах расследования. Но об этом следственном действии мы поговорим в следующем разделе.

При расследовании преступлений этой категории, как и всех экономических составов, органы предварительного следствия обязаны решать вопросы обеспечения гражданского иска. О гражданском иске мы говорим в этом разделе в связи с тем, что меры по его обеспечению должны применяться оперативно, чтобы не дать возможности преступнику каким-либо образом вмешаться в этот процесс. Для этого при наличии лиц, обвиняемых в совершении преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ, следователь должен рассмотреть вопросы применения иных мер принуждения, связанных с наложением ареста на имущество и возможной его конфискацией. Нельзя упускать случаи сокрытия имущества от правоохранительных органов, действовать следует оперативно и без промедлений.

В рамках этого раздела мы рассмотрели особенности возбуждения уголовных дел, связанных с раскрытием преступлений по ст. 180 УК РФ, а также типичные следственные ситуации. Их, конечно, может быть и больше. Ситуации могут складываться различным образом, что подталкивает сотрудников следственных подразделений действовать исходя из сложившейся обстановки, но при этом выполняя общий алгоритм и не забывая про основы расследования экономических составов.

Далее рассмотрим особенности производства следственных действий при расследовании преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ. А также действия следователя на завершающем этапе.

4. Особенности производства следственных действий на последующем этапе расследования преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ

Специфика производства следственных действий при расследовании преступлений экономической направленности, и в частности при расследовании преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ, предполагает некоторые особенности. Остановимся на них.

Когда проведены первоначальные следственные действия, осмотры мест происшествия, допросы подозреваемых, потерпевшего, необходимо переходить к последующим. К ним относятся осмотры зданий, помещений, сооружений, назначение экспертиз, как первоначальных, так и дополнительных, выемки, обыски, контроль и запись переговоров, получение соединений между абонентами и абонентскими устройствами. Каждое из названных действий имеет определяющее значение для формирования доказательственной базы, необходимой для направления дела в суд и получения положительного результата всего расследования.

Допрос свидетелей.

Свидетелем по уголовным делам, предусмотренным ст. 180 УК РФ, может быть любое лицо, которому в силу вынужденных обстоятельств стало что-либо известно о преступном деянии, связанном с нелегальным использованием средств индивидуализации товаров, услуг, работ. Перечислим тех, кто может входить в этот круг (перечень далеко не исчерпывающий):

- оперативные сотрудники, занимающиеся вопросами разработки лиц или организованных групп, совершающих преступления экономической направленности;

- сотрудники органов, контролирующей деятельность в сфере предпринимательства, здравоохранения, легкой промышленности. Этот список можно продолжать очень долго;

- должностные лица таможенных органов, которые в силу специфики своей деятельности могли выявить признаки данного преступления;

- лица, приобретающие контрафактную продукцию;

- лица, вовлеченные в преступную деятельность, но при этом не осведомленные и не посвященные в общий преступный замысел (обслуживающий персонал).

К каждой из указанных групп свидетелей необходимо иметь определенный подход.

Лица, производящие допрос, должны четко понимать, какие вопросы необходимо задавать и кому. В целях процессуальной экономии и во избежание затягивания процесса доказывания, необходимо четко придерживаться плана, разработанного для проведения допроса конкретного лица.

Допросы оперативных сотрудников, которые проводили оперативно-розыскные мероприятия, направленные на установление признаков состава преступления, предусмотренного ст. 180 УК РФ, проводятся, прежде всего, для легализации и введения в уголовный процесс процессуально значимой информации, добытой негласным путем.

Вторую и третью группу свидетелей допрашивают с аналогичной целью – опроцессуализации материалов, произведенных ими проверок. При допросе таких лиц прежде всего выясняется, все ли материалы проведенных ими проверок передавались в правоохранительные органы. Необходима ли им помощь в предоставлении недостающих документов.

Как показывает практика, обстоятельства одного оперативно-розыскного мероприятия (проверочной закупки), меры, связанной с приостановлением выпуска товаров с таможенной территории, выездной проверки накладываются в сознании у допрашиваемых оперативных работников, таможенников, работников контролирующих органов на обстоятельства других аналогичных мероприятий (проверок) (воспринятая информация с течением времени частично сглаживается и на ее место приходит другая), что нередко мешает установлению истины. В связи с этим свидетелей первых трех групп вызывают на допросы первыми. Как правило, это свидетели контактные, их цели в основном совпадают с целями органов предварительного расследования. Предоставленная ими информация может иметь большое доказательственное и вспомогательное значение как для всего хода расследования, так и для подготовки к допросам подозреваемых.

В качестве свидетелей допрашиваются лица, приобретавшие контрафактную продукцию. Обычно эти лица также допрашиваются в бесконфликтных условиях, так как, приобретая фальсифицированный товар, они были введены в заблуждение, их ожидания не были оправданы. В рамках их допросов выясняется: где, когда, при каких условиях был приобретен товар, откуда они узнали о наличии у конкретного продавца приобретенного товара, то есть каким способом была распространена реклама, кто мог знать о фактах продажи товара.

Важно иметь контакт с теми организациями, которые занимаются защитой прав потребителей, так как зачастую им первым становится известно о фактах сбыта контрафактной продукции с использованием чужих средств индивидуализации.

Свидетелями на начальном этапе расследования могут оказаться мелкооптовые покупатели (малый и средний бизнес), которые, купившись на хорошие скидки и выгодные предложения, оказались на складе контрафактного товара с целью его приобретения во время проведения оперативно-розыскных мероприятий. В таких ситуациях, в частности, устанавливается: как часто они использовали этого продавца в своей предпринимательской деятельности; знали ли они, что приобретают контрафактный товар; каким образом они наладили связь с поставщиком. Следует непременно производить допрос наемных работников правонарушителя, которые как могли быть посвящены в преступный умысел, так и могли оказаться заложниками ситуации, не владея достоверной информацией о качестве товара, о его контрафактных свойствах. Эти лица могут помочь установить интересующие правоохранительные органы обстоятельства по уголовному делу. Зачастую они часто говорят о том, что не были осведомлены о преступном характере действий организаторов, о периоде осуществления такой деятельности, о форме оплаты труда, о количестве работников, которые были заняты выпуском контрафактного товара. Что касается последнего, то чем больше работников было задействовано правонарушителем, тем крупнее масштаб преступной деятельности и ущерб от нее. Также должны быть получены сведения, подтверждающие, что совершенные субъектом преступления деяния были неоднократными. Для этого необходимо узнать, есть ли какая-либо документация, подтверждающая это (накладные, счета-фактуры, товарно-транспортные накладные), которые составлялись (выписывались) или принимались этими лицами. Если такие документы существуют, то необходимо провести обыск помещений, в которых они могут храниться, и изъять все необходимое.

Если поддельные знаки изготавливались с помощью полиграфического оборудования, то в обязательном порядке допросу подлежат руководители типографий, которые оказывали услугу подозреваемым (обвиняемым) по изготовлению таких знаков.

Если свидетель не желает говорить правду об известных ему действиях подозреваемого (обвиняемого), то следователь должен тщательно проверить личность свидетеля, выяснить, не является ли он соучастником, не скрывает ли совершенные преступления.

Допросу подвергаются арендодатели мест торговли, производства, хранения контрафактного товара. Они допрашиваются об обстоятельствах, связанных с заключением договора аренды, а также о личности обвиняемого, взаимоотношениях с ним.

Допросу подвергаются водители, перевозившие контрафактную продукцию. При необходимости в качестве свидетелей допрашивают служащих Федеральной службы по интеллектуальной собственности.

Могут быть допрошены представители общественных организаций – ассоциаций (корпораций) предпринимателей, прежде всего из региональной торгово-промышленной палаты, ее комитета по интеллектуальной собственности.

Возможно допросить в качестве свидетелей и конкурентов подозреваемого, то есть тех лиц, которые занимаются в том же районе предпринимательской деятельностью подобного плана. Иногда полученная от них информация может быть крайне полезна для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Следственные подразделения должны допросить родственников, друзей, знакомых подозреваемого (обвиняемого). Такие допросы бывают неинформативны, однако их показания помогут сформировать данные о личности подозреваемого (обвиняемого) и лучше подготовиться к его допросу. Предмет допроса связан здесь больше с изучением личности подозреваемого (обвиняемого) и потерпевшего, а также с их предпринимательской деятельностью. Необходимость и очередность допроса всех вышеназванных свидетелей определяется особенностями конкретного уголовного дела, в зависимости от складывающихся следственных ситуаций.

Осмотр.

Производство осмотра – важное следственное действие при расследовании преступлений, связанных с незаконным использованием товарного знака (ст. 180 УК РФ). Как показывает практика, чаще всего осмотру подвергаются территории и помещения организаций. Цель такого осмотра – выявление фактов незаконного использования товарных знаков, товаров (продукции), их упаковки, этикеток, на которых незаконно используется чужое средство индивидуализации товара.

Отдельным пунктом выделим осмотры документов, которые приобщаются к уголовному делу из дел об административных правонарушениях. Последние возбуждаются по признакам правонарушений, предусмотренных ст. 14.10 КоАП РФ, и рассматриваются судьями в отношении правонарушителей, ставших в нашем случае подозреваемыми. Лицо, несмотря на привлечение его к администра-

тивной ответственности, не прекратило свою противоправную деятельность и продолжило незаконно использовать чужой товарный знак. Административной преюдиции по данным фактам не предусмотрено. Поэтому материалы этих административных дел подлежат ксерокопированию и осмотру после выемки их из суда. Осмотру подлежат другие документы, связанные с выявлением контрафакта. Например, все документы и предметы, полученные в рамках производств оперативно-розыскных мероприятий.

Так, в результате оперативно-розыскных мероприятий при взаимодействии со специалистами Ростехнадзора по Ивановской области была выявлена преступная деятельность частного ивановского предприятия «Авградмаш», незаконно использовавшего известный товарный знак ивановской торгово-производительной компании «Углепром», которая выпускает пользующееся спросом оборудование для угледобывающих компаний. Преступники восстанавливали старое оборудование, придавали ему товарный вид и наносили товарный знак «Углепром». Для доказывания по возбужденному уголовному делу были осмотрены все документы, которые санкционируют производство горно-шахтного оборудования. Впоследствии было доказано, что они являлись поддельными.

Осмотру подвергаются также изолированные помещения и территории в виде площадок для открытого хранения поддельных товаров. Такие осмотры принято проводить с участием собственника имущества либо лиц, которые являются представителями (уполномоченными лицами). Если установить или разыскать таких лиц не представилось возможным, должны быть приглашены представители органов исполнительной власти или органов местного самоуправления.

Обыск.

Обыск – одно из центральных следственных действий, направленных на отыскание доказательств по всем уголовным делам без исключения. Целью обыска при расследовании преступлений, предусмотренных ст. 180 УК РФ, является обнаружение и изъятие контрафактного товара, на котором незаконно используются средства индивидуализации, не принадлежащие лицу, реализующему указанный товар. Могут быть обнаружены и изъяты: этикетки, бирки, ярлыки, упаковки товаров, на которых незаконно присутствует чужой товарный знак (наименование места происхождения товара) или сходное с ним до степени смешения обозначение. Также в ходе обыска, как правило, изымается оборудование, которое было использовано для производства товара, упаковки для контрафактного товара, этикеток и т. п. атрибутов, необходимых для успеш-

ной реализации товара; различная документация, в которой может содержаться информация, необходимая для доказывания объективной стороны преступления по делам о незаконном использовании средств индивидуализации, о цене товара, пунктах реализации, лицах, которым поставлялись эти товары как в пользование, так и для его распространения.

Основанием проведения обыска является наличие достаточных данных полагать, что в конкретном помещении может храниться или изготавливаться товар, на котором используется чужой товарный знак. Проверке подлежат производственные и подсобные помещения, кабинеты менеджеров организации (бухгалтерии, экономического отдела и т. п.), комнаты отдыха и приема пищи. Изъятию подлежат все видеозаписи с камер видеонаблюдения в таких помещениях и видеокамер, расположенных вблизи помещений, интересующих правоохранительные органы, система видеонаблюдения (в том числе и скрытое видеонаблюдение), технические средства защиты, средства оперативной связи, оружие. О тактике производства обыска писать в рамках этого научно-практического пособия не имеет смысла, так как это очевидные вещи, которые известны всем, проводящим подобного рода следственные действия.

Также обыски проводятся по месту проживания подозреваемых (обвиняемых), по месту жительства их наемных работников (бухгалтеров), так как документация может храниться и вне рабочего помещения. При планировании обысков необходимо привлекать большее количество сотрудников, организуя и направляя группы одновременно по нескольким адресам, в целях избежания уничтожения доказательно важной информации.

Если в ходе обыска были обнаружены остатки каких-либо документов, они также подвергаются детальному изучению, при возможности – восстановлению. Необходимо изымать все носители, на которых могут быть сделаны какие-либо записи и пометки. Самым внимательным образом изучается компьютерная техника, обнаруженная на местах производства обыска, все электронные почты, которые использовались на этих ПК, фотоснимки возможных соучастников, связь с которыми подозреваемым скрывалась, и пр. Путем обыска могут выявляться разыскиваемые лица (ч. 16 ст. 182 УПК РФ), деньги, ценности и иное имущество, на которое следует наложить арест согласно ст. 115 УПК РФ, или могут быть получены сведения о них.

Выемка.

Помимо обысков по делам, связанным с незаконным использованием средств индивидуализации товаров, проводятся выемки.

Посредством этого следственного действия получают документы и вещественные доказательства, которые будут иметь значение для доказывания по уголовному делу.

Если преступления были выявлены сотрудниками Федеральной таможенной службы возможно провести выемку у потерпевшего (правообладателя, его представителя). Сотрудников следственных подразделений должно интересовать: уведомление о приостановлении выпуска товаров, которые обладают признаками контрафактности, врученное таможенным органом; материалы описания осмотра этих товаров, их фотографирования и иной фиксации; дополнительные документы, которые представляются потерпевшему по его запросу (те документы, которые могут помочь ему при доказывании нарушения его прав).

Выемке в таможенном органе подлежат:

- документы, содержащие информацию, которая была получена в результате принятия решения о приостановлении выпуска товаров, обладающих признаками контрафактности;

- заявление правообладателя о принятии мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, на которых содержатся товарные знаки, наименования мест происхождения и в отношении которых имеются достаточные основания полагать, что их перемещение через таможенную границу или совершение с ними иных действий при их нахождении под таможенным контролем могли осуществляться с нарушением его исключительных прав правообладателя;

- рапорт о приостановлении выпуска товаров, на котором обязательно должна быть резолюция начальника таможенного органа;

- вся документация, которая была получена таможенным органом в отношении конкретного товара.

В ходе расследования преступлений о незаконном использовании средств индивидуализации выемке подлежат материалы, которые содержат сведения о рекламе контрафактного товара, буклеты, различные флаеры, документы о размещении наружной рекламы и т. п.

Дополним перечень вышеперечисленных документов теми, которые содержат коммерческую тайну. Производители товаров, стараясь повысить уровень защиты как самих товаров, так и средств их индивидуализации, применяют меры по их сохранности, а также меры по их конфиденциальности, устанавливая режим (секрет производства). Стоит отметить, что при необходимости изъятия такой документации сотрудники правоохранительных органов должны получить разрешение суда на производ-

ство выемки (ч. 3 ст. 183 УПК РФ и ч. 3 ст. 8 Федерального закона «О коммерческой тайне»¹).

Подлежат выемке документы в типографиях, на заводах по изготовлению тары, упаковки, которые сотрудничали с организацией или индивидуальным предпринимателем, изготовлявшим и реализовавшим контрафактный товар. В таких местах могут находиться фиктивные документы, предоставленные подозреваемым (обвиняемым) для заключения договора об оказании определенных услуг.

Следует сказать, что выемка предметов – это такое же изъятие, только у лица, являющегося законным правообладателем товаров и, естественно, средств индивидуализации. Эти образцы необходимы для назначения экспертиз и идентификации товаров.

Нередко предметами выемки могут выступать системные блоки, моноблоки, персональные компьютеры, которые находятся не только на рабочем месте, но и в местах проживания подозреваемых (обвиняемых).

Контроль и запись переговоров.

Суть самого следственного действия отражена в названии. Оно заключается в подготовке и назначении специальных технических мероприятий, поручаемых органам дознания по получению с использованием звукозаписи криминалистически значимой информации, которая передается подозреваемыми (обвиняемыми), проходящими по делам о преступлениях средней тяжести, тяжких и особо тяжких. Такая информация подлежит оценке и приобщению в качестве доказательства по уголовному делу. Это весьма эффективный способ получения доказательств. В рамках ст. 180 УК РФ это следственное действие может быть эффективным при выявлении действий организованной преступной группы. В рамках этого следственного действия можно получить значимую информацию об организаторах, всех соучастниках, пресечь новые незаконные действия.

Назначение и производство экспертизы.

Круг судебных экспертиз, проводимых по рассматриваемой категории уголовных дел, достаточно широк и зависит от подлежащих установлению конкретных обстоятельств, имеющих отношение к предмету доказывания.

Для установления фактов подделки (ее способов) товарных знаков, наименований мест происхождения товаров, предупреди-

¹ О коммерческой тайне [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

тельной маркировки на этикетках, ярлыках, упаковках, бланках документов и т. п. назначается технико-криминалистическая экспертиза документов. Кроме того, при расследовании преступлений по интересующей нас статье назначаются товароведческие, идентификационные экспертизы, которые также имеют определяющее значение.

Назначение каждой экспертизы требует определенных знаний от работников органов предварительного расследования. Если они таковыми не обладают, то необходимо рассмотреть возможность привлечения специалиста и оказания помощи при постановке вопросов перед экспертом. Правильно сформулированные вопросы помогут достичь наиболее значимых результатов. На примере одной из экспертиз продемонстрируем, насколько важно обладать специальными познаниями в конкретной области.

С целью установления сходности до степени смешения с другими обозначениями, фактов и обстоятельств, имеющих значение для доказывания по уголовным делам, также необходимо назначать исследования на основе специальных знаний в области языкознания и судебного речеведения произведений речи и элементов языка, которые проводятся в рамках лингвистической экспертизы.

При назначении такой экспертизы перед экспертами ставятся следующие вопросы:

1) имеется ли фонетическое (звуковое) сходство между товарным знаком и противопоставленным ему товарным знаком (обозначением)?

2) имеется ли графическое (визуальное) сходство между товарным знаком и противопоставленным ему товарным знаком (обозначением)?

3) имеется ли семантическое (смысловое) сходство в противопоставленных товарных знаках (обозначениях)?

4) каково смысловое значение словесных элементов, входящих (составляющих) в противопоставленные товарные знаки (обозначения)?

5) сходны ли между собой словесные элементы противопоставленных товарных знаков (товарного знака и обозначения), имея в виду фонетическое, смысловое, графическое (как в целом, так и по элементам слов, является ли шрифт обозначений стандартным или оригинальным, запоминающимся графическим решением), художественное сходство (сочетание цветов и тонов, симметрия, внешняя форма, вид и характер изображений)?

6) имеется ли в противопоставленных товарных знаках (знаках и обозначениях) наличие близких и совпадающих звуков и звуко-

сочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; каково место совпадающих звуко сочетаний в составе обозначений; какова близость состава гласных; близость состава согласных; каков характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение; общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (печатные, письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет, цветовое сочетание; подобие заложенных в обозначениях понятий, идей; в частности, совпадение значения обозначения в разных языках; совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначении понятий, идей?

7) является ли словесный элемент в противопоставленных товарных знаках сильным или слабым?

8) ассоциируется ли в целом словесный товарный знак с товарным знаком при обозначении однородных товаров 30 класса МКТУ?¹

Экспертиза сходности обозначения с чужим товарным знаком или наименованием места происхождения товара не является обязательной. Использование специальных знаний для выяснения данного вопроса не требуется. Следует признать необходимым ее назначение лишь в исключительных случаях, когда без использования в такой уголовно-процессуальной форме специальных знаний на вопрос о том, маркировал ли подозреваемый свой товар обозначением, сходным до степени смешения с товарным знаком потерпевшего, получают ответ неоднозначного характера, примерно равный (и да, и нет) по степени вероятности, либо когда стороны (одна из сторон) ходатайствуют о назначении и проведении такой экспертизы.

Вопрос о сходстве до степени смешения двух обозначений, применяемых на товарах подозреваемого и потерпевшего, может быть решен посредством допроса или следственного эксперимента с участием обычных граждан, то есть с позиции рядового потребителя.

При расследовании преступлений, возбужденных по ст. 180 УК РФ, возможно назначение компьютерно-технической экспертизы. Это необходимо в тех случаях, когда обозначение (знак) това-

¹ Дело № 10-4/2010. Приговор по ч. 1 ст. 180 УК РФ. URL: http://infocourt.ru/cag_zarechensky-pnz_penzenskobl_pfo/ug/527955/prigovor-po-st180-ch1-uk-rf.html (дата обращения: 11.12.2021).

ра, точнее его подделка, осуществлялось с помощью персонального компьютера.

При расследовании рассматриваемой категории уголовных дел, помимо вышеупомянутых, могут быть назначены в зависимости от обстоятельств дела трасологическое экспертное исследование, судебно-бухгалтерская экспертиза, криминалистическое исследование образцов и еще ряд иных. Перечень видов экспертиз достаточно широк, и зависеть он будет исключительно от того, какой товар изъят, каким способом изготавливались он, его упаковка, этикетка, бирка и т. д.

Другие следственные действия, проводимые при расследовании незаконного использования товарного знака (ст. 180 УК РФ), существенной специфики не имеют и потому нами не рассматриваются.

Заключение

В России начало складываться понимание роли и места интеллектуальной собственности в экономике. Наведение порядка в сфере интеллектуальной собственности является одним из существенных резервов для выполнения планов социально-экономического развития Российской Федерации, в том числе для решения задачи по удвоению ВВП, поставленной Президентом страны В. В. Путиным.

Защита интеллектуальной собственности является важной составляющей государственной безопасности. Выполнение этой государственной задачи следует рассматривать как одно из приоритетных направлений деятельности органов внутренних дел.

В настоящем научно-практическом пособии выявлены закономерности процесса раскрытия и расследования преступлений, касающихся незаконного использования средств индивидуализации товаров, работ и услуг в складывающихся определенных типичных следственных ситуациях. Система знаний этих закономерностей позволяет разработать на их основе тактические рекомендации по эффективному обнаружению, фиксации, изъятию и использованию вещественных доказательств, направленных на качественное расследование уголовных дел, предусмотренных ст. 180 УК РФ.

Список литературы

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 1 июля 2020 г.) [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 52. Ч. 1. Ст. 4921.

4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1. Ч. 1. Ст. 1.

5. Гражданской Кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52. Ч. 1. Ст. 5496.

6. О коммерческой тайне [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

7. О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 3 августа 2018 г. № 289-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

8. О средствах массовой информации: [Электронный ресурс]: закон Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. № 2124-1. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

9. Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам: постановление Правительства Российской Федерации от 16 июня 2004 г. № 299 // Рос. газ. 2004. № 132.

10. О Министерстве образования и науки Российской Федерации» (вместе с Положением о Министерстве образования и науки Российской Федерации): постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2010 г. № 337 // СЗ РФ. 2010. № 21. Ст. 2603.

11. О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 апреля 2007 г. № 14 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2007. № 7.

Научная и учебная литература

1. *Бондарев В.Н.* Уголовно-правовая охрана интеллектуальной собственности: дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2002.

2. *Борзенков Г.Н.* Курс уголовного права в пяти томах. Том 4. Особенная часть / под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комиссарова. Москва, 2002.

3. *Головизнина И.А.* Незаконное использование товарного знака: проблемы квалификации и правоприменения: дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2008.

4. *Гончаров А.* Незаконное использование чужого товарного знака. Недостатки правоприменительной практики и методы совершенствования защиты от контрафакции // А. Гончаров, Т. Казачкова // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2008. № 5.

5. *Кондрашина В.А.* Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака по законодательству России и зарубежных стран: дис. ... канд. юрид. наук. Казань, 2004.

6. *Латин Е.С.* Расследование преступлений, совершенных против интеллектуальной собственности: дис. ... д-ра юрид. наук. Москва, 2011.

7. *Лопашенко Н.А.* Преступления в сфере экономической деятельности: понятие, система, проблемы квалификации и наказания: дис. ... д-ра юрид. наук. Саратов, 1997.

8. *Мотылькова А.В.* Нарушение права на товарный знак // Черные дыры в Российском законодательстве. 2011. № 5.

9. *Петухов Б. В., Перелыгин К.Г.* Предмет преступления при незаконном использовании товарного знака // Юридический мир. 2006. № 2.

10. *Пинкевич Т.В.* Преступления в сфере экономической деятельности: уголовно-правовая характеристика, система, особенности квалификации. Ставрополь, 2000.

11. *Пинкевич Т.В.* Противодействие преступлениям, совершаемым в сфере конкуренции: постановка проблемы // Труды Академии управления МВД России. 2019. № 4 (52).

12. *Склярчук С.А.* Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака: дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 1999.

13. *Трейгер С.М.* Уголовная ответственность за незаконное использование товарного знака: дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2011.

14. *Трунцевский Ю.В., Козлов А.А.* Охрана и защита прав на средства индивидуализации товаров. Москва: Юрист, 2006.

15. Уголовное право России. Общая часть. Особенная часть: учебник / под общ. ред. Н. Г. Кадникова. Москва: Юриспруденция, 2015.

16. Уголовное право России. Особенная часть: учебник / под ред. В. П. Ревина. Москва: Юстицинформ, 2010.

17. Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / под ред. Л. В. Иногамовой-Хегай, А. И. Рарога, А. И. Чучаева. Москва: Контракт, Инфра-М, 2008.

18. Уголовное право. Общая и Особенная части / под ред. Н. Г. Кадникова. Москва: Городец, 2006.

19. Уголовное право. Особенная часть / отв. ред. И. Я. Козаченко, Г. П. Новоселов. Москва, 2008.

Для заметок

Учебное издание

Салеева Юлия Евгеньевна
Пронина Мария Петровна

**АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ РАССЛЕДОВАНИЯ
УГОЛОВНЫХ ДЕЛ, СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ
ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ
ТОВАРОВ (РАБОТ, УСЛУГ)**

Научно-практическое пособие

Редактор *Я. В. Артемьева*
Верстка *А. А. Мельникова*

Подписано в печать 17.02.2022. Формат 60 × 84¹/₁₆.
Усл. печ. л. 3,02. Уч.-изд. л. 2,59. Тираж 55 экз. Заказ № 03у.

Отделение полиграфической и оперативной печати РИО
Академии управления МВД России
125171, Москва, ул. Зои и Александра Космодемьянских, д. 8

ISBN 978-5-907530-14-0



9 785907 530140