

ЭКСПЕРТНОЕ МНЕНИЕ

РИСКИ И ПЕРСПЕКТИВЫ ПАРАЛЛЕЛЬНОГО ИМПОРТА

Котелевская И.В.¹⁹

Так называемый «параллельный импорт» был признан законодательно в качестве вынужденной меры, призванной адаптировать экономические отношения в текущих условиях внешних ограничений. Этот режим связан с прекращением, при определенных условиях, исключительного права обладателя товарного знака на произведенный им товар. Международный принцип исчерпания прав означает, что, если первая продажа товаров с согласия правообладателя произошла хотя бы в одной стране, дальнейший оборот осуществляется свободно, без необходимости повторного получения его согласия.

В России долгое время действовал национальный принцип, когда перепродавать можно было только товар, ввезенный официальным поставщиком с разрешения производителя - владельца товарного знака. Это обеспечивало крупным международным компаниям практически монопольное присутствие в России, создавало устойчивую базу для

вложений, однако вредило конкуренции. Неоднократно выдвигались предложения о внесении изменений в Гражданский кодекс РФ в части отмены национального принципа исчерпания исключительного права, в том числе, со стороны ФАС России, однако такие предложения отклонялись, в том числе, по экономическим основаниям. Считалось, что запрет на параллельный импорт развивает инвестиционную привлекательность России, заставляет иностранные компании организовывать производство товаров на территории России.

Принимая решение о допущении параллельного импорта, Правительство осторожно подошло к проблеме и разрешило дилемму между привлечением и защитой иностранных инвестиций любой ценой в пользу нормального насыщения рынка. Такое решение было принято с учетом интересов компаний, которые не ушли с российского рынка. Федеральным законом № 46-ФЗ Правительству РФ делегированы

¹⁹ Котелевская Ирина Васильевна – к.ю.н., заслуженный юрист РФ, заместитель председателя Комитета по развитию конкуренции, исполнительный директор Центра развития корпоративных отношений РСПП, доцент Кафедры теории и практики взаимодействия бизнеса и власти

полномочия определять товары, в отношении которых не применяются положения ст. 1359 и ст. 1487 ГК РФ и положения о защите ИС (ст. 1229) при условии введения в оборот товаров правообладателями за пределами РФ. Эти полномочия были реализованы в Постановлении Правительства РФ от 29.03.2022 г. № 506 о неприменении норм об ограничении ИС в части исчерпания прав оригинальные товары, патенты и товарные знаки. Был издан Приказ Минпромторга № 1532 с регулярно меняющиеся перечнем товаров и «брендов».

Текущий перечень включает преимущественно товары с длинной цепочкой добавленной стоимости: автомобилестроение, микроэлектроника, компьютерное оборудование, ИТ, товары текстильной промышленности (одежда, обувь, домашний текстиль), товары медицинского назначения и т.д. Это связано с намерением сохранить объем поступления товаров иностранного производства на рынок, а также возможность содержания и обслуживания уже приобретенных иностранных товаров.

Вместе с тем, для участников внешнеэкономической деятельности сохранялась известная неопределенность, поскольку продолжали действовать законодательные нормы об ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности. В итоге несколько месяцев спустя в закон были внесены существенные уточнения, и наложено ограничение на применение гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности для импортеров за разрешенный параллельный импорт в отношении определенных товаров. Принятые законодательные акты не отменяют ответственность за контрафакт (подделку товаров, незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности при производстве товаров). Вместе с тем такая угроза оценивается как

реальная, и должны приниматься серьезные меры для ее устранения.

В целом принятые «частичные» решения положительно сказались на обеспечении товарных рынков необходимой продукцией. Теперь важно оценить ситуацию и определиться с дальнейшей перспективой. Например, следование международному принципу исчерпания исключительного права обязывает создавать более проработанные правовые модели защиты от контрафактной продукции, как самим правообладателям, так и законодателем. При частичном допуске товаров по параллельному импорту нужен мониторинг обоснованности цен на ввозимую продукцию, оценка маржи импортеров, а также степени насыщения рынка. Нужны прозрачные правила и критерии для отнесения продукции в списки, что прогнозировать их изменение, нужны методические разъяснения ФАС по оценке «параллельных рынков», необходима дополнительная регламентация обязательств по гарантийному ремонту и других управленческих действий. Требуются доработка и внимательное управление процессами.

Вызывает вопросы и ситуация с ценовой политикой. Считалось, что национальный принцип исчерпания права, защищая интересы правообладателей, позволяет им пользоваться своей монополией, увеличивая стоимость товаров для конечных потребителей. Однако нельзя утверждать, что параллельный импорт приведет к более справедливому ценообразованию. В настоящее время возникают риски не усреднения или снижения, а необоснованного роста цен, в том числе, за счет плохого гарантийного и пост гарантийного обслуживания, стоимость которого тоже будет заложена в цену товара.

Сегодня нужны решения с оборотом объектов интеллектуальной собственности (ИС), не вошедших в перечни

Минпромторга. Это программные продукты, базы данных, конструкторские проекты, дизайн изделий, объекты кино-, видео-, телепродукции, музыкальные произведения и другие объекты, охраняемые авторским правом. С этим связаны проблемы оспаривания охраны объектов ИС у недружественных правообладателей, обращения за принудительным лицензированием недоступных в России прав на ИС.

Не все однозначно и в применении отраслевого регулирования, которое содержит ограничения, особые требования и контрольные процедуры. В отношении ряда товаров из перечня параллельного импорта (фармацевтика, косметика) отменен национальный, но не введен международный принцип. Значит, продолжают действовать отраслевые нормы о контроле, маркировке, порядке введения в оборот, включая получение специальных разрешений и пр.

Действующие решения сегодня позволяют Правительству РФ оперативно

решать назревшие и актуальные вопросы, в том числе, в сфере действия прав на объекты интеллектуальной собственности. Если принятые законы покажут свою привлекательность и эффективность не только с правовой, но и с экономической точки зрения, то не исключено, что принятые законодательные акты найдут отражение в 4-й части Гражданского кодекса на постоянной основе. Возможно, легализация параллельного импорта станет началом перехода Российской Федерации к международному принципу исчерпания исключительного права на разные объекты. Для этого потребуется комплексное решение вопросов защиты объектов интеллектуальной собственности и защиты правообладателя, но также закрепление особенностей регулирования отдельных товарных рынков и новых обязательств по обслуживанию определенных товаров. При этом особое внимание должно уделяться сохранению условий для развития конкуренции.