

**Методические рекомендации
для сотрудников таможенных органов
по сбору доказательств, квалификации деяния,
предусмотренного ст. 14.10 КоАП РФ и проведению
административного расследования по факту незаконного
использования Товарных знаков,
содержащих символику АНО «Исполнительная дирекция
«Универсиада-2023»**

Все права защищены. Никакая часть данных Методических рекомендаций не может быть воспроизведена в любой форме или любыми средствами, электронными или механическими, включая фотографирование, магнитную запись или иные средства копирования или сохранения информации без письменного разрешения АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023» за исключением копирования для служебного пользования сотрудниками органов внутренних дел.

Содержание

1. Общие положения.
2. Используемые термины и сокращения.
3. Сведения о правообладателях и товарных знаках, содержащих символику «Универсиада-2023», зарегистрированных на территории РФ.
4. Законные представители правообладателя товарных знаков, содержащих символику «Универсиада-2023» на территории РФ.
5. Выявление административного правонарушения по ст. 14.10 КоАП РФ при таможенном оформлении товаров.
6. Выявление административного правонарушения при осуществлении таможенного контроля после выпуска товаров. Примерная методика проведения таможенного контроля у лиц, осуществляющих оптовую или розничную торговлю ввезенными товарами, содержащими символику «Универсиада-2023».
7. Возбуждение дела об административном правонарушении. Административное расследование.
8. Окончание административного расследования. Составление протокола об АП. Направление дела в суд.
9. Приложение № 1 Образцы документов, подготавливаемых в рамках таможенного контроля после выпуска товаров.
11. Приложение № 2 Образцы документов, подготавливаемых в ходе административного расследования.

1. Общие положения

Настоящие Методические рекомендации разработаны с целью обобщения правоприменительной практики по выявлению и пресечению незаконного использования третьими лицами Товарных знаков, содержащих символику «Универсиада-2023», а также применению предусмотренных законодательством мер защиты исключительных прав на Товарные знаки, содержащие символику «Универсиада-2023».

Правовой основой настоящих Методических рекомендаций являются общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, Конституция Российской Федерации, Федеральные законы, нормативные правовые акты Президента Российской Федерации, нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации, иные нормативные правовые акты, в том числе Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ), Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), Таможенный кодекс Евразийского экономического союза (ред. от 29.05.2019) (приложение № 1 к Договору о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза) (далее – ТК ЕАЭС), Федеральный закон от 03.08.2018 № 289-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «О таможенном регулировании в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – ФЗ «О таможенном регулировании»), Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «О защите конкуренции» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2021), Приказ ФТС России от 07.12.2018 № 1998 «Об утверждении формы предписания на проведение таможенного осмотра помещений и территорий», Приказ ФТС России от 14.02.2019 № 258 (ред. от 01.09.2021) «Об утверждении форм документов, составляемых таможенными органами при проведении таможенных проверок, порядков их заполнения и порядка внесения изменений в решение о проведении выездной таможенной проверки», Решение Комиссии Таможенного союза от 20.05.2010 № 260 (ред. от 13.09.2021) «О формах таможенных документов», а также иные нормативно-правовые документы.

2. Используемые термины и сокращения.

Товарный знак – обозначение, содержащее символику «Универсиада-2023», служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, на которое в соответствии со свидетельством на Товарный знак или Международным свидетельством на Товарный знак установлено исключительное право Правообладателя;

Правообладатель – лицо, обладающее исключительным правом на Товарный знак;

Международная федерация университетского спорта (FISU) – организатор международных спортивных соревнований среди студентов;

АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023» – некоммерческая организация, созданная для подготовки и организации проведения Универсиады в Екатеринбурге в 2023 году;

Свидетельство на Товарный знак – документ, удостоверяющий приоритет (дату начала срока правовой охраны) Товарного знака и исключительное право на Товарный знак в отношении товаров и/или услуг, указанных в свидетельстве. Свидетельство на Товарный знак выдает Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент);

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) - федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, осуществляющий в частности, государственную регистрацию Товарных знаков в Государственном реестре Товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр Товарных знаков);

Международное свидетельство на Товарный знак – международный документ, подтверждающий регистрацию Товарного знака в международном бюро ВОИС, удостоверяющий приоритет (дату начала срока правовой охраны) Товарного знака и

исключительное право на Товарный знак в отношении товаров и/или услуг, указанных в международном свидетельстве;

Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности (ВОИС) – специализированное учреждение Организации Объединенных Наций, осуществляющее в соответствии с международной процедурой регистрации регистрацию исключительных прав на товарные знаки Правообладателей, происходящих из стран, являющихся участниками международных договоров о регистрации Товарных знаков.

Использование Товарного знака - использование в гражданском обороте на территории Российской Федерации Товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых Товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение Товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения:

- 1) на товарах, на 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;
- 4) в предложениях к продаже товаров;
- 5) в сети «Интернет», в частности, в доменном имени и при других способах адресации.

Незаконное использование Товарного знака – использование (размещение) Товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения указанными выше способами без разрешения правообладателя в отношении товаров, для индивидуализации которых Товарный знак зарегистрирован.

3. Сведения о правообладателях и товарных знаках, зарегистрированных на территории Российской Федерации.

Правообладателем Товарных знаков, содержащих символику игр FISU и Универсиада-2023, зарегистрированных в установленном законом порядке на территории РФ, является Международная федерация университетского спорта (FISU).

Товарные знаки FISU зарегистрированы на территории Российской Федерации в соответствии с процедурой международной регистрации:


	Международный сертификат № 1529552
	Международный сертификат № 1563498
	Международный сертификат № 1563022
	Международный сертификат № 936257

	Международный сертификат № 936256
	Международный сертификат № 604146

Правообладателем Товарных знаков, содержащих символику Универсиада-2023, зарегистрированных в установленном законом порядке на территории РФ, является АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023».

Товарные знаки АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023» зарегистрированы на территории Российской Федерации в соответствии с национальной процедурой регистрации:

	Свидетельство № 805077
	Свидетельство № 805078
	Свидетельство № 810055
	Свидетельство № 810056

 <p style="text-align: center;">Cedry / Кедрь</p>	Свидетельство № 810064
ЕКАТ 2023	Свидетельство № 812201
ЕКАТЕРИНБУРГ 2023	Свидетельство № 812200

4. Законные представители АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023».

В случае обнаружения в гражданском обороте на территории РФ признаков незаконного использования Товарных знаков необходимо обращаться:

ООО «Агентство интеллектуальной собственности»;

Адрес для получения/отправки корреспонденции: 117638, г. Москва, Одесская ул., д. 2, корпус С, БЦ «ЛОТОС», п/я 58;

Фактический адрес: 117638, г. Москва, Одесская ул., д. 2, корпус С, БЦ «ЛОТОС»;

Гревцова Анна Александровна, e-mail: a.grevtsova@ais-agency.ru, моб. +7 (926) 270-67-95;

Садовская Елизавета Валерьевна, e-mail: e.sadovskaya@ais-agency.ru, тел. +7 (495) 649-61-51.

5. Выявление административного правонарушения по ст. 14.10 КоАП РФ при таможенном оформлении товаров.

Действия таможенных органов в случае выявления незаконного использования Товарного знака при таможенном оформлении товаров регламентированы положениями гл. 52 ТК ЕАЭС, гл. 57 ФЗ «О таможенном регулировании».

5.1. Таможенные органы вправе приостанавливать выпуск товаров, предположительно содержащих незаконное использование товарных знаков на 7 рабочих дней (срок установлен для товарных знаков, не включенных в ТРОИС РФ). По запросу правообладателя этот срок может быть продлен таможенным органом, но не более чем еще на 10 рабочих дней.

Решение о приостановлении выпуска товаров принимаются в письменной форме руководителем таможенного органа или уполномоченным им лицом. Таможенный орган на позднее 1 (одного) рабочего дня, следующего за принятием решения о приостановлении выпуска товаров, уведомляет об этом правообладателя (его представителя) и декларанта.

5.2. Правообладатель (его представитель) имеет право на взятие проб и образцов товара, в отношении которых принято решение о приостановлении их выпуска, проводить их исследование, а также осматривать, фотографировать или иным образом фиксировать данные товары. Указанные действия осуществляются исключительно под таможенным контролем.

5.3. По результатам проведенного правообладателем исследования, а в случаях не вызывающих сомнений, руководствуясь сведениями представленными таможенным органом, правообладатель составляет и направляет в таможенный орган заявление о возбуждении административного дела и проведении расследования по ст. 14.10 КоАП РФ.

5.4. Отмена решения о приостановлении выпуска товара может быть осуществлена, если от правообладателя поступило заявление об отмене такого решения, исключения товарного знака из ТРОИС.

6. Выявление административного правонарушения при осуществлении таможенного контроля после выпуска товаров. Примерная методика проведения таможенного контроля у лиц, осуществляющих оптовую или розничную торговлю ввезенными товарами

6.1. Представитель правообладателя Товарного знака составляет и направляет **Заявление** на имя руководителя таможенного органа об имеющейся у него информации о фактах незаконного использования Товарного знака (предложение к продаже, продажа, хранение товаров, маркированных Товарными знаками с признаками контрафактности, далее – товаров).

6.2. Как правило, таможенный контроль лиц, в отношении которых имеются основания для проведения таможенного контроля, **начинается с таможенного осмотра помещений и территорий**. Порядок проведения таможенного осмотра помещений и территории регламентирован ст. 330 ТК ЕАЭС, ст. 227 ФЗ «О таможенном регулировании».

Таможенный орган рассматривает заявление правообладателя и принимает решение о проведении таможенного контроля у проверяемого лица в форме осмотра помещений и территорий.

Таможенный осмотр помещений и территорий проводится при предъявлении **предписания на проведение таможенного осмотра помещений и территорий** и служебного удостоверения должностного лица таможенного органа (далее – Предписание). Предписание на проведение осмотра выносит начальник таможенного органа либо лицо, его замещающее.

На основании указанного предписания таможенный орган проводит осмотр помещений и территорий у проверяемого лица, в ходе которого устанавливает, что проверяемое лицо осуществляет хранение, демонстрацию и предлагает к продаже импортные товары, маркированные товарным знаком с признаками контрафактности (если факты, содержащиеся в заявлении правообладателя, не устанавливаются, то таможенный контроль у проверяемого лица прекращается). В ходе таможенного осмотра помещений и территорий осуществляется фотосъемка.

После окончания осмотра, таможенный орган составляет **Акт таможенного осмотра помещений и территорий**. Фотографии, сделанные в ходе осмотра помещений и территорий, прилагаются к акту таможенного осмотра помещений и территорий. Форма акта таможенного осмотра помещений и территорий утверждена Решением Комиссии Таможенного союза от 20.05.2010 № 260 (ред. от 13.09.2021) «О формах таможенных документов». Акт таможенного осмотра помещений и территорий составляется в ходе осмотра или непосредственно после его окончания и подписывается всеми его участниками. Акт таможенного осмотра помещений и территорий подлежит вручению (направлению) лицу, чьи помещения или территории осматривались.

6.3. Учитывая то, что в качестве доказательной базы по делу об административном правонарушении по ст. 14.10 КоАП РФ, необходимо наличие предмета административного правонарушения, а также иных документов и сведений, полученных от проверяемого лица, таможенный орган заблаговременно принимает решение о целесообразности проведения таможенного контроля в форме **выездной таможенной проверки**.

Согласно п. 9 ст. 333 ТК ЕАЭС выездная таможенная проверка может назначаться по результатам применения иных форм таможенного контроля. Материалы осмотра помещений и территорий приобщаются к материалам выездной таможенной проверки.

Порядок проведения выездной таможенной проверки регламентирован ст. 333 ТК ЕАЭС, ст. 229 ФЗ «О таможенном регулировании».

Решение о проведении выездной таможенной проверки принимает начальник таможенного органа или его заместитель. Формы документов, составляемые при таможенных проверках, утверждены Приказом ФТС России от 14.02.2019 № 258 (ред. от 01.09.2021) «Об утверждении форм документов, составляемых таможенными органами при проведении таможенных проверок, порядков их заполнения и порядка внесения изменений в решение о проведении выездной таможенной проверки» (далее - Приказ ФТС России от 14.02.2019 № 258).

Выездная таможенная проверка, проводимая в целях подтверждения факта помещения по таможенную процедуру товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, носит характер внеплановой. В решении о проведении выездной таможенной проверки в обязательном порядке должен содержаться перечень вопросов, подлежащих проверке и проверяемый период.

Права и обязанности должностных лиц таможенного органа при проведении таможенной проверки регламентированы ст. 335 ТК ЕАЭС, ст. 231 ФЗ «О таможенном регулировании».

В ходе проведения выездной таможенной проверки, таможенный орган, в том числе, осуществляет следующие действия:

- запрашивает товары, документы и сведения, необходимые для проведения таможенного контроля, устанавливает срок их предоставления, о чем выносит **Требование о предъявлении товаров при выездной таможенной проверке** (п. 20 Приказа ФТС России от 14.02.2019 № 258);

- берет **Объяснение** у лица, в отношении которого осуществляется выездная таможенная проверка (ст. 323 ТК ЕАЭС)

- при обнаружении товаров с признаками контрафактности - выносит мотивированное **Постановление об изъятии товаров** и (или) Постановление об изъятии документов (или наложении ареста на товары) (п. 5, 6 Приказа ФТС России от 14.02.2019 № 258), на основании которого данные товары изымаются (арестовываются), о чем составляется **Акт изъятия товаров** (о наложении ареста на товары) (п. 8, 9 Приказа ФТС России от 14.02.2019 № 258).

Фотографии изъятых (арестованных) товаров, сделанные в ходе осмотра помещений и территорий вместе запросом о получении дополнительных сведений направляются представителю Правообладателя. Представитель правообладателя готовит и направляет в таможенный орган ответ о наличии или отсутствии признаков контрафактности и законности использования Товарного знака на товарах.

После завершения выездной таможенной проверки, таможенным органом составляется **Акт выездной таможенной проверки** (ст. 237 «О таможенном регулировании», п. 3 Приказа ФТС России от 14.02.2019 № 258).

Если в ходе выездной таможенной проверки подтвердились: факт помещения товаров под таможенную процедуру, факт таможенного декларирования товаров и (или) выпуска товаров, а также установлен и подтвержден документально факт перемещения товаров через таможенную границу Евразийского экономического союза, то дело об административном правонарушении по ст. 14.10 КоАП РФ в отношении проверяемого лица возбуждается таможенным органом.

В соответствии с п. 12 ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ должностные лица таможенных органов уполномочены составлять протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.10 КоАП РФ.

При рассмотрении вопроса о компетенции таможенного органа на возбуждение дела по ст. 14.10 КоАП РФ, необходимо учитывать позицию Высшего Арбитражного суда РФ, изложенную в Постановлении Пленума ВАС РФ № 11 от 17.02.2011 года, которая определяет, что *«согласно п. 9 ч. 1 ст. 6 ТК ТС одной из задач таможенных органов является обеспечение в пределах своей компетенции защиты интеллектуальных прав. В компетенцию таможенных органов по защите интеллектуальных прав входит проверка лишь товаров, находящихся или находившихся под таможенным контролем».*

*Согласно позиции, изложенной в Пленуме ВАС, Суду при рассмотрении дела о привлечении лица к административной ответственности по ст. 14.10 КоАП РФ, необходимо установить, что должностным лицом таможенного органа составлен протокол об административном правонарушении, предметом которого является товар, в отношении которого представлены доказательства что он **находится (находился или должен был находиться) под таможенным контролем**».*

Если в ходе выездной таможенной проверки факт выпуска товаров на таможенной территории РФ установить не представляется возможным, то материалы проверки с признаками административного правонарушения по ст. 14.10 КоАП РФ направляются по подведомственности в органы внутренних дел для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении проверяемого лица административного производства (п. 21 Приказа ФТС РФ от 25.08.2009 № 1560 (с изм. от 15.11.2018) «Об утверждении Порядка проведения проверки документов и сведений после выпуска товаров и (или) транспортных средств»).

7. Возбуждение дела об административном правонарушении. Административное расследование.

Ст. 14.10 КоАП РФ предусматривает ответственность за незаконное использование Товарного знака, которое, в соответствии со ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), выражается, в том числе **в производстве, продаже, предложении к продаже, хранении продукции**, содержащей незаконно нанесенные Товарные знаки, **а также ввозе этой продукции на территорию РФ**.

7.1. Правонарушение по ст. 14.10 КоАП РФ может быть выявлено таможенным органом:

- на стадии таможенного оформления и таможенного контроля;
- в ходе таможенного контроля после выпуска товаров (при проведении выездной таможенной проверки);
- по результатам совместных рейдов с сотрудниками полиции в местах предложения к продаже, продажи и хранения товаров;
- при административном расследовании дел, возбужденных по другим составам (например, по ст.ст. 16.1, 16.2, 16.3 КоАП РФ).

В соответствии со ст. 223 ФЗ «О таможенном регулировании» результаты проведения таможенного контроля могут быть допущены в качестве доказательств по делам об административных правонарушениях.

7.2. Административное производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.10 КоАП РФ, осуществляется посредством проведения процессуальных действий, требующих значительных временных затрат (экспертизы, направление запросов, определений об истребовании сведений и др.). В связи с этим сотрудником таможенного органа выносится **Определение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования по признакам состава правонарушения, предусмотренного ст. 14.10 КоАП РФ**, в соответствии с ч. 31. ст. 28.7 КоАП РФ. Копия данного определения в течение суток вручается под расписку либо высылается физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых оно вынесено, а также потерпевшему. Потерпевшим лицом по данной категории дел является Правообладатель.

7.3. В целях обеспечения доказательств по делу об административном правонарушении (за исключением случаев, когда дело об АП возбуждается при проведении выездной таможенной проверки и товар уже изъят (арестован) в рамках таможенного контроля) товары, с незаконно нанесенными товарными знаками и имеющиеся документы, в соответствии со ст. ст. 27.10, 27.14 КоАП РФ изымаются или в отношении указанных товаров и документов принимается решение о наложении ареста. При этом составляется Протокол изъятия вещей и документов (далее – Протокол изъятия) или протокол ареста товаров, в которых обязательно следует подробно описать, каким образом продукция упакована.

Изъятие (арест) проводится в присутствии двух понятых, которые оставляют свои подписи в Протоколах изъятия (ареста), а также в местах опечатывания изъятых (арестованной) продукции и документации.

Вышеназванные протоколы обязательно должны быть подписаны лицом-собственником товара, декларантом или законными представителями указанных лиц. При этом, представителем индивидуального предпринимателя или юридического лица в данном случае может являться продавец товара в силу ч. 1 ст. 182 ГК РФ.

В случае изъятия документов с них изготавливаются копии, которые заверяются должностным лицом, изъявшим документы, и передаются лицу, у которого изымаются документы, о чем делается запись в Протоколе изъятия. В случае, если невозможно изготовить копии или передать их одновременно с изъятием документов, указанное должностное лицо передает заверенные копии документов лицу, у которого были изъяты документы, в течение пяти дней после изъятия, о чем делается запись в Протоколе изъятия или высылает их по почте по адресу места нахождения юридического лица или адресу места жительства физического лица, указанного в Протоколе изъятия. В последнем случае в Протоколе изъятия делается запись с указанием номера почтового отправления.

Копии всех Протоколов вручается лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении или его представителю, присутствовавшему при их составлении.

Административное расследование

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.10 КоАП РФ, являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией охраняемых государством исключительных прав на Товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение.

Объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.10 КоАП РФ, состоит в незаконном использовании чужого Товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

Предметом административного правонарушения выступают товары, содержащие незаконное воспроизведение Товарного знака. Такие товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно использованы Товарный знак или обозначение, сходное с ним до степени смешения, являются контрафактными.

Следует учитывать, что в соответствии со ст. 1487 ГК РФ Правообладатель не имеет права запретить использование Товарного знака другим лицам в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории РФ непосредственно Правообладателем или с его согласия. Данные действия не подлежат квалификации по ст. 14.10 КоАП РФ.

Субъективная сторона административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.10 КоАП РФ, характеризуется не только умышленной формой вины, но и неосторожностью.

Субъектом административного правонарушения являются индивидуальные предприниматели и юридические лица, должностные лица и физические лица. При этом за нарушение, заключающееся в продаже товаров, содержащих незаконное воспроизведение Товарного знака, к административной ответственности по ст. 14.10 КоАП РФ может быть привлечено любое лицо, занимающееся продажей, а не только первый продавец соответствующего товара.

Выяснение необходимых обстоятельств по делу об административном правонарушении.

В ходе проведения административного расследования правонарушения, предусмотренного ст. 14.10 КоАП РФ, помимо обстоятельств, указанных в ст. 26.1 КоАП РФ, подлежит выяснению следующая информация:

- 1) объем правовой охраны Товарного знака, размещенного на товаре, являющемся предметом административного правонарушения;
- 2) предоставлялось (передавалось) ли Правообладателем право (заключался ли договор, соглашение или выдавалось ли согласие) на использование Товарного знака лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении;
- 3) являются ли обозначения, размещенные на изъятой продукции тождественными либо сходными до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком;
- 4) является ли товар однородным с теми, в отношении которых зарегистрирован Товарный знак; нанесенный на продукцию,
- 5) обладает ли продукция признаками контрафактности;
- 6) образуют ли действия лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении состав правонарушения, предусмотренного ст.14.10 КоАП РФ;
- 7) каков размер ущерба, нанесенного Правообладателю в результате незаконного использования принадлежащих ему товарных знаков.

Для установления этих обстоятельств по делу необходимо:

В соответствии со ст. 26.10 КоАП РФ направить в адрес Правообладателя (его представителя) **Определение об истребовании сведений, необходимых для разрешения дела**, содержащее следующую информацию:

- а) информация о нарушителе: его наименование, адрес и т.д.;
- б) какие товарные знаки использованы на товаре, дать подробное описание;
- в) описание ситуации, в чем выразилось использование Товарных знаков, при каких обстоятельствах;
- с) количество обнаруженной продукции, маркированной товарным знаком Правообладателя или сходным до степени смешения обозначением, для расчета Правообладателем ущерба, причиненного в связи с незаконным использованием третьими лицами его товарных знаков.

К определению необходимо приложить фотографии изъятой продукции (общий вид, ярлыки (бумажные и тканевые), обозначения (товарные знаки), нанесенные на продукцию). Обязательными реквизитами Определения об истребовании сведений являются:

- 1) кому: представителю АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023»;
- 2) дата исходящего письма;
- 3) номер исходящего письма (достаточно крупно, разборчиво);
- 4) подпись должностного лица;
- 5) ФИО исполнителя письма с контактным телефоном;
- 6) e-mail, по которому необходимо выслать ответ (указывать даже в том случае, если на бланке отправителя содержится e-mail);

Вопросы, которые следует поставить в определении об истребовании сведений:

1. Заключался ли договор на предоставление права использования вышеуказанных товарных знаков между правообладателем и (ФИО нарушителя, наименование организации).
2. Выражал ли правообладатель каким-либо образом свое согласие на использование вышеуказанных товарных знаков (ФИО нарушителя, наименование организации).

3. Нарушил ли (ФИО нарушителя, наименование организации) по мнению правообладателя своими действиями исключительные права на вышеуказанные товарные знаки? Если да, то каков размер ущерба?

От правообладателя (его представителя) необходимо истребовать заверенную в установленном порядке копию свидетельства (сертификата) на Товарный знак, в случае если данные документы не были представлены Правообладателем на стадии возбуждения административного дела.

Доказательства контрафактности продукции.

Получение заключения правообладателя.

В ряде случаев достаточным доказательством контрафактности изъятой (арестованной) продукции является заключение правообладателя. Несмотря на то, что заключение Правообладателя не является заключением эксперта в смысле статьи 26.4 КоАП РФ, такое заключение является доказательством, которое оценивается судом наряду с другими доказательствами по делу.

Для получения заключения правообладателя необходимо в Определении об истребовании сведений, составленном в соответствии со ст. 26.10 КоАП РФ, наряду с указанными выше вопросами поставить следующий вопрос:

- обладает ли, по Вашему мнению, данная продукция признаками контрафактности, если да, то какими?

А также запросить у правообладателя информацию о размере причиненного ему ущерба, поставив вопрос:

- Причинен ли действиями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, ущерб правообладателю и в каком размере?

Назначение проведения независимой экспертизы.

В ряде случаев для получения допустимого доказательства события правонарушения по делу, возбужденному по ст. 14.10 КоАП РФ, необходимо проведение независимой экспертизы продукции в соответствии со ст. 26.4 КоАП РФ.

Определение о назначении экспертизы должно быть вынесено и направлено лицу/организации, обладающему специальными познаниями для проведения экспертизы и дачи экспертного заключения, и не заинтересованному в исходе дела.

Экспертиза, проведенная представителем правообладателя Товарных знаков, может быть признана судом недопустимым доказательством, как проведенная заинтересованным в исходе дела лицом.

В определении должны содержаться сведения о разъяснении эксперту его прав и обязанностей и о предупреждении его об административной ответственности за дачу заведомо ложного заключения в соответствии со ст. 17.9 КоАП РФ.

Кроме того, в определении о назначении экспертизы необходимо подробно описать:

- какая продукция предоставляется для проведения экспертизы (ее наименование, объем, количество должно соответствовать аналогичным характеристикам, указанным в протоколах осмотра, изъятия (ареста). В противном случае не представляется возможным идентифицировать продукцию, в отношении которой проводилась экспертиза по делу, с продукцией, являющейся предметом административного правонарушения, изъятой в месте его совершения;

- каким образом упакована изъятая продукция, предоставляемая для проведения экспертизы. В случае, если для проведения экспертизы не осуществлялся отбор проб и образцов изъятого товара, такая запись должна полностью совпадать с описанием упаковки, содержащимся в Протоколе изъятия.

В случае, если на экспертизу предоставляется не вся изъятая продукция, а только несколько образцов, в материалах дела должен содержаться **Протокол о взятии проб и образцов, оформленный в соответствии со ст. 27.10 КоАП РФ.**

В соответствии с ч. 4 ст. 26.4 КоАП РФ до направления определения о назначении экспертизы эксперту, необходимо ознакомить с определением лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, и потерпевшего, разъяснить ему его права, в том числе заявлять отвод эксперту, право просить о привлечении в качестве эксперта указанных ими лиц, право ставить вопросы для дачи на них ответов в заключении эксперта.

Не является нарушением порядка назначения и проведения экспертизы неисполнение обязанностей, изложенных в части 4 статьи 26.4 КоАП РФ, если лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, было надлежащим образом сообщено о времени и месте ознакомления с определением о назначении экспертизы, но оно в назначенный срок не явилось и не уведомило о причинах неявки, либо если названные лицом причины неявки были признаны неуважительными.

АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023» либо его представитель осуществляет организацию и юридическое сопровождение независимой экспертизы. Для организации проведения экспертизы просьба обращаться по телефонам, указанным в данных методических рекомендациях.

Установление лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

При производстве по делу об административном правонарушении для решения вопроса о подведомственности дела об АП необходимо определить кто является субъектом административного правонарушения. В случае если субъектом является индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, дело об АП, возбужденное по ст. 14.10 КоАП РФ направляется для принятия решения в Арбитражный суд в соответствии с ч. 3 ст. 23.1 КоАП РФ.

При возбуждении дела по ст. 14.10 КоАП РФ в отношении физического лица, оно передается на рассмотрение в суд общей юрисдикции.

Субъектный состав правонарушения может быть подтвержден выпиской из единого реестра юридических лиц или единого реестра индивидуальных предпринимателей соответственно, а также иными документами, например, свидетельством о государственной регистрации юридического лица или свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя. Указанные документы приобщаются к материалам административного расследования.

Объяснение лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Необходимо опросить лицо, в отношении которого ведется производство по делу (его законного представителя), установив его личность, полномочия, разъяснив ему права его права и обязанности.

Необходимо учитывать, что нарушением, влекущим невозможность использования в качестве доказательства протокола опроса лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, может быть признано получение объяснений у указанного лица, если ему не были предварительно разъяснены его права и обязанности, предусмотренные частью 1 статьи 25.1, частью 2 статьи 25.2, частью 3 статьи 25.6 КоАП РФ, статьей 51 Конституции Российской Федерации.

В объяснении лица, у которого была обнаружена продукция с незаконно нанесенными Товарными знаками (или который осуществил ввоз продукции, с незаконно нанесенными Товарными знаками), **обязательно должны содержаться следующие сведения:**

- об источнике получения (поставки) контрафактной продукции (когда, где у кого, при каких обстоятельствах, на каких условиях, по какой цене была приобретена);
- на основании каких документов была приобретена продукция (накладные, счета-фактуры, договоры, сертификаты соответствия);

- во исполнение какого внешнеторгового договора контрафактные товары, перемещены через таможенную границу РФ;
- с какой целью были ввезены товары;
- имеются ли у опрашиваемого еще товары, аналогичные тем, которые были изъяты (арестованы) в рамках настоящего дела;
- какие меры принимались для проверки правомерности использования Товарного знака, размещенного на товаре;
- знало ли лицо о том, что предлагает к продаже, продает, хранит (осуществляет производство) контрафактные товары;
- обращалось ли лицо в Роспатент на предмет установления Правообладателя Товарного знака;
- обращалось ли лицо к Правообладателю с целью получения разрешения на использование Товарного знака и имеются ли у лица лицензионные и иные договорные отношения с Правообладателем Товарного знака (его лицензиатом);
- признает ли лицо вину в совершении АП (в случае непризнания вины, в протоколе опроса должны быть подробно изложены возражения опрашиваемого лица);
- на основании полученных ответов необходимо задать дополнительные (уточняющие) вопросы.

Опрос лица, в отношении которого осуществляется производство по делу, является одним из важных доказательств по делу, в том числе влияющим на квалификацию деяния.

Необходимо учитывать, что помимо ст. 14.10 в КоАП РФ имеется ч. 2 ст. 14.33, которая устанавливает ответственность за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием Товарного знака. При этом ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ установлена ответственность за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся только **во введении в оборот товара** с незаконным использованием Товарного знака, а не за любое иное незаконное использование Товарного знака. Таким образом, **субъектом административной ответственности по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ может быть лишь лицо, которым первым ввело в гражданский оборот на территории РФ товар, с незаконным использованием Товарного знака.**

Согласно данным Российской юридической энциклопедии под ред. А.Я. Сухарева. М., 1999. С. 628, **гражданский оборот** – это совокупность сделок, заключаемых субъектами гражданского права, и возникающих на этой основе обязательственных отношений.

Таким образом, для правильной квалификации деяния по ст. 14.10 КоАП РФ, выявленного при осуществлении таможенного контроля после выпуска товаров, материалами административного дела следует установить, что лицо, в отношении которого осуществляется производство по делу, не является лицом, введшим данный товар в гражданский оборот на территории Российской Федерации. Это факт может быть подтвержден объяснениями лица, данными в ходе опроса по делу. Например, согласно объяснениям гражданина Х товар, являющийся предметом административного разбирательства, был приобретен им в городе Москве на территории торгового комплекса «Х» с целью последующей перепродажи.

При квалификации деяния по ст. 14.10 КоАП РФ, выявленного при осуществлении таможенного оформления, необходимо принять во внимание следующее. Исходя из смысла положений пп. 1 п. 2 ст. 1484 ГК РФ, к действиям, посредством которых осуществляется ввод товара в гражданский оборот, относятся его производство, а равно предложение к продаже, непосредственно продажа, демонстрация на выставках и ярмарках и т.д. Хранение, перевозка и ввоз товара на территорию Российской Федерации не относятся к действиям, посредством которых этот товар вводится в гражданский оборот. **Ввоз товара иностранного производства на территорию Российской Федерации является действием, направленным на ввод в гражданский оборот**

посредством последующей продажи, но сам по себе введением в оборот не является.

Согласно п. 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ №11 от 17.02.2011 года при решении вопроса о том, с какого момента считается оконченным административное правонарушение, выразившееся в незаконном использовании Товарного знака или сходных с ними обозначений путем ввоза товара, содержащего незаконное воспроизведение этого средства индивидуализации, на таможенную территорию Российской Федерации (кроме случаев помещения товара под таможенные процедуры, условия которых исключают возможность введения товара в оборот на территории Российской Федерации), надлежит исходить из следующего. Под ввозом товаров на таможенную территорию Российской Федерации понимаются совершение действий, связанных с фактическим пересечением товарами таможенной границы, и все последующие действия с этими товарами до их выпуска таможенными органами.

С учетом изложенного, указанное административное правонарушение является оконченным с момента перемещения товаров, содержащих незаконное воспроизведение Товарного знака или сходных с ними обозначений, через таможенную границу Российской Федерации и подачи таможенному органу таможенной декларации и (или) документов, необходимых для помещения товаров под таможенную процедуру, условия которой предполагают **возможность введения этих товаров в оборот** на территории Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, действия лица по ввозу на территорию Российской Федерации (Евразийского экономического союза) товаров, содержащих незаконное использование Товарного знака, должно квалифицироваться по ст. 14.10 КоАП РФ.

Опрос свидетелей, получение дополнительных доказательств по делу.

В случае необходимости, лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении может подготовить и направить в рамках ст. 26.9 КоАП РФ запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) о предоставлении письменной справки, подтверждающей право Правообладателя на Товарный знак, объем правовой охраны Товарного знака, перечень товаров и услуг, зарегистрированных в свидетельстве на Товарный знак, наличие лицензиатов и сублицензиатов и тд.

Для получения необходимых доказательств по делу, в целях проведения полного, всестороннего и объективного расследования также возможно:

- в случае наличия в материалах дела счетов-фактур, накладных, платежных поручений, спецификаций, договоров и проч., оформленных третьими лицами на имя лица, привлекаемого к административной ответственности, с целью подтверждения их достоверности, а также при необходимости выяснения дополнительной информации о поставках контрафактной продукции, направить в адрес данных лиц определения об истребовании сведений в порядке ст. 26.10 КоАП РФ;

- опросить в качестве свидетелей должностных лиц и иных работников привлекаемого к ответственности юридического лица, индивидуального предпринимателя, а также иных лиц, владеющих информацией об обстоятельствах дела, разъяснив им их права, предусмотренные ст. 25.6 КоАП РФ.

Сведения, которые могут быть получены при ответе на вопросы, задаваемые в рамках описываемых выше процессуальных действий:

1. Вид, род деятельности организации, индивидуального предпринимателя;
2. Во исполнение какого договора (условия доставки, оплаты) была осуществлена поставка товара, обладающего признаками контрафактности;
3. В каком ассортименте была осуществлена поставка;
4. Сведения о производителе товара, обладающего признаками контрафактности;
5. С какой целью была осуществлена поставка товара;

6. Принимались ли меры для проверки законности использования Товарного знака Правообладателя;

7. Имеет ли лицо, которое ввело товар в гражданский оборот на территории РФ, заключенные с Правообладателем лицензионные договоры, предоставляющие право использования Товарного знака.

Статус правообладателя в деле об АП, возбужденном по ст. 14.10 КоАП РФ.

Поскольку АНО «Исполнительная дирекция «Универсиада-2023» является лицом, которому в результате незаконного использования Товарных знаков был причинен материальный ущерб, данные организации должна быть признана потерпевшими по делу об АП со всеми правами и обязанностями, предусмотренными ст. 25.2 КоАП РФ.

Уведомление лица, привлекаемого к административной ответственности и потерпевшего о совершении процессуальных действий.

КоАП РФ устанавливает обязательность надлежащего извещения лица, привлекаемого к административной ответственности, и потерпевшего о совершении различных процессуальных действий (назначение экспертизы, взятие проб и образцов, составление Протокола об административном правонарушении и т.д.).

Следует учитывать, что КоАП РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно.

Исходя из сложившейся практики, рекомендуется направлять уведомления телеграммой или заказным письмом с уведомлением о вручении, в срок, который бы позволил лицу, привлекаемому к административной ответственности, своевременно прибыть на место осуществления процессуальных действий.

Лицо считается извещенным надлежащим образом, если уведомление об осуществлении процессуальных действий вручено ему лично или совершеннолетнему лицу, проживающему совместно с этим лицом, под расписку на уведомлении о вручении, подлежащем возврату лицу, отправившему почтовое отправление, либо ином документе с указанием даты и времени вручения, а также источника информации.

Кроме того, можно использовать иные способы уведомления, как то: телефонограмма, отправка сообщения по факсу или электронной почте, либо с использованием иных средств связи и способов доставки корреспонденции. В таком случае на копии переданного текста, остающейся в полиции, указываются фамилия лица, передавшего этот текст, дата и время его передачи, а также фамилия лица, его принявшего.

По общему правилу граждане и юридические лица также считаются извещенными надлежащим образом, если:

1) адресат отказался от получения уведомления и этот отказ зафиксирован организацией почтовой связи или отделением полиции;

2) несмотря на почтовое извещение, адресат не явился за получением уведомления, о чем организация почтовой связи уведомила отделение полиции;

3) документ не вручен в связи с отсутствием адресата по указанному адресу, о чем организация почтовой связи уведомила отделение полиции с указанием источника данной информации;

4) извещение вручено уполномоченному лицу филиала или представительства юридического лица;

5) извещение вручено представителю лица, участвующего в деле, лично под роспись;

В случае, если место нахождения или место жительства ответчика неизвестно, надлежащим извещением считается направление извещения по имеющему в материалах дела адресу нахождения или месту жительства ответчика.

8. Окончание административного расследования. Составление протокола об АП. Направление материалов дела в суд.

8.1. Срок для проведения административного расследования по ст. 14.10 КоАП РФ установлен ч. 5 ст. 28.7 КоАП РФ и не должен превышать 1 месяца.

8.2. По окончании административного расследования составляется протокол об административном правонарушении.

В протоколе об административном правонарушении указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, его виновности в совершении административного правонарушения, со ссылками на доказательства, полученные в ходе административного расследования, фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, а также способ совершения административного правонарушения по ст. 14.10 КоАП РФ, обстоятельство его обнаружения (например, в ходе осмотра помещений и территорий, поводом к проведению которого послужило заявление Правообладателя было установлено ...), нормы закона, которые были нарушены (требования ст. 1484 ГК РФ), оценка имеющихся в деле доказательств, правовое обоснование привлечения лица к административной ответственности по ст. 14.10 КоАП РФ, причины и условия совершения административного правонарушения.

При составлении протокола об административном правонарушении физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также иным участникам производства по делу разъясняются их права и обязанности, предусмотренные настоящим Кодексом, о чем делается запись в протоколе.

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

В случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении. В случае отказа указанных лиц от подписания протокола, а также в случае, их неявки, в нем делается соответствующая запись.

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также потерпевшему копия протокола об административном правонарушении может быть вручена под расписку.

8.3. После составления протокола об административном правонарушении в соответствии со ст. 23.1, 28.8 КоАП РФ он в течение трех суток вместе с материалами дела об административном правонарушении,

- возбужденном в отношении граждан и должностных лиц направляется для рассмотрения в суды общей юрисдикции;

- возбужденном в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в арбитражный суд.

Вместе с протоколом и материалами административного дела в суд направляется заявление о привлечении лица к административной ответственности.

По общему правилу заявление о привлечении к административной ответственности подается в суд по месту совершения административного правонарушения.

Заявление в арбитражный суд подается в соответствии с правилами, предусмотренными ст.ст. 125-126 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ).

При направлении заявления, протокола об административном правонарушении, а также материалов дела в арбитражный суд, в обязательном порядке необходимо приложить документы, подтверждающие регистрацию лица, привлекаемого к административной ответственности в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Кроме того, к заявлению в арбитражный суд прикладывается документ, подтверждающий направление копии заявления лицу, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, и потерпевшему.

В случае отсутствия вышеназванных документов заявление будет оставлено без движения в соответствии со ст. 128 АПК РФ.

Обращаем Ваше внимание на то, что в случае невозможности обеспечить участие представителя органа в судебном заседании по делу, возбужденному по заявлению об административном правонарушении, необходимо направить в суд **ходатайство о рассмотрении дела и принятии решения в отсутствие заявителя.**

В случае отсутствия подобного ходатайства и повторной неявки в суд заявление может быть оставлено без рассмотрения на основании п. 9 ч. 1 ст. 148 АПК РФ.