

Консультативный комитет по защите прав

Девятая сессия

Женева, 3-5 марта 2014 г.

ПРОФИЛАКТИЧЕСКИЕ МЕРЫ, РАЗРАБАТЫВАЕМЫЕ ЕВРОПЕЙСКОЙ КОМИССИЕЙ В ДОПОЛНЕНИЕ К УЖЕ ОСУЩЕСТВЛЯЕМЫМ МЕРАМ ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ С ЦЕЛЬЮ СОКРАЩЕНИЯ РЫНКА ПИРАТСКИХ ИЛИ КОНТРАФАКТНЫХ ТОВАРОВ

*подготовлено Ж. Бергевинном, руководителем Отдела борьбы с контрафакцией и пиратством Директората D Генерального директората по вопросам внутреннего рынка и услуг Европейской комиссии**

I. ВВЕДЕНИЕ

1. При разработке политики в области интеллектуальной собственности (ИС) главной целью Европейской комиссии (Комиссии) является оптимизация стимулов к инновационной деятельности, за счет чего произойдет увеличение темпов экономического роста и создание рабочих мест. Что касается политики в области защиты прав ИС, достижение этой цели обеспечивается путем применения подхода, который можно охарактеризовать как «ищи, кому выгодно». Комиссия стремится сосредоточить внимание на проблеме деятельности, связанной с нарушением прав ИС в коммерческих масштабах, и мерах по пресечению этой деятельности, которая препятствует получению доходов от инвестиций и налоговых поступлений, поскольку ведется в теневом секторе экономики, часто с использованием форм социальной эксплуатации, и оказывает душающее воздействие на экономический рост и создание рабочих мест.

* В настоящем документе высказано мнение автора, которое не обязательно совпадает с мнением Секретариата или государств – членов ВОИС.

2. Учитывая это, используемый Комиссией с 2011 г. подход к вопросу защиты прав на внутреннем рынке может быть кратко охарактеризован с помощью следующих пяти направлений:

- во-первых, обеспечение максимальной эффективности и четкой направленности политики в области защиты прав ИС путем составления баз данных и разработка экономических моделей и процедур более эффективного отслеживания и оценки издержек для общества, которые несут в себе нарушения прав ИС;
- во-вторых, деятельность Комиссии и государств-членов призвана обеспечить всеобщую информированность о масштабе проблемы с целью пробудить у всех заинтересованных сторон стремление внести вклад в сокращение издержек для общества;
- в-третьих, Комиссия стремится обеспечить успешное функционирование эффективной системы возмещения ущерба для общества на условиях соразмерности и добросовестности;
- в-четвертых, Комиссия стремится активизировать разработку добровольных соглашений между заинтересованными сторонами, которые будут носить инициативный и всеобъемлющий характер и способствовать профилактике развития и распространения в коммерческих масштабах деятельности, связанной с нарушением прав ИС. Эти соглашения разрабатываются на основе выявленных Комиссией примеров использования передовой практики как на внутреннем, так и на зарубежном рынке;
- в-пятых, Комиссия стремится оказывать национальным правоохранительным органам содействие в обмене передовой практикой, используемой в разных регионах внутреннего рынка.

3. Выполнение этих задач поручено Европейскому комитету по наблюдению за нарушениями прав интеллектуальной собственности (Комитету), созданному на базе Ведомства по гармонизации на внутреннем рынке (товарные знаки и образцы) (OHIM). Два года назад Комиссия официально учредила Комитет¹, призванный предоставлять ей объективные данные и техническую поддержку для разработки политики.

4. Нынешняя сессия Консультативного комитета ВОИС по защите прав (ККЗП) предоставляет возможность дать более подробные пояснения в отношении действующих и планируемых инициатив Комиссии в рамках указанного выше третьего направления. Однако следует в первую очередь подчеркнуть, что все эти пять направлений находятся во взаимозависимости и не могут рассматриваться как замещающие или дополняющие друг друга. Для достижения целей Комитета в области защиты прав ИС необходимо осуществлять деятельность по всем пяти направлениям одновременно. Использование описанных ниже «добровольных» механизмов было бы необоснованным в условиях отсутствия гармонизированной системы возмещения ущерба для общества, которая предполагает реализацию мер должной осмотрительности всеми посредниками, задействованными в соответствующей цепочке создания добавленной стоимости ИС. Аналогичным образом, заинтересованные стороны не будут участвовать в реализации разрабатываемых нами профилактических мер, если у них не будет информации о реальных издержках для общества вследствие нарушений прав ИС. Наконец, что не менее важно, нам необходимо располагать объективными данными, которые позволят определить реальный размер этих издержек для общества, что представляет собой

¹

http://ec.europa.eu/internal_market/iprenforcement/docs/observatory/20120419-ohim-regulation_en.pdf

нелегкую задачу в условиях, когда предприятия не торопятся представить соответствующие данные, опасаясь последствий для их оценки на фондовом рынке.

5. Кроме того, следует отметить, что мы не предполагаем использование этой политики только в Европе, в изоляции от остального мира. Интернет позволяет преодолеть все границы, а благодаря распространению ИКТ многие, если не все, цепочки поставок продуктов в сфере ИС выходят за пределы Европы. Следовательно, если мы хотим, чтобы наша политика в области защиты прав ИС позволила успешно добиться поставленных целей, мы должны привлечь наших торговых партнеров к сотрудничеству в ее разработке и применении. Поэтому мы хотели бы поблагодарить ВОИС за предложение представить нашу политику в этой области.

II. ИНИЦИАТИВЫ ПО РЕАЛИЗАЦИИ МЕР ДОЛЖНОЙ ОСМОТРИТЕЛЬНОСТИ НА НАЧАЛЬНОМ И КОНЕЧНОМ ЭТАПАХ

6. Что касается четвертого направления, которое будет в центре внимания этой сессии, этот комплекс «соглашений о сотрудничестве» можно разделить на две категории.

7. Соглашения, входящие в первую категорию, направлены на предотвращение появления на рынке контрафактной продукции и требуют участия всех сторон на начальном, производственном, этапе цепочки создания добавленной стоимости продукта ИС. В качестве таких сторон могут выступать поставщики и владельцы брендов, артисты и авторы песен и звукозаписывающие компании, изобретатели и компании, занятые коммерциализацией их изобретений, независимые журналисты и информационные агентства.

8. Вторая категория соглашений призвана лишить нарушителей возможности извлечения прибыли на конечном, сбытовом, этапе цепочки создания добавленной стоимости продукта ИС путем сокращения уровня прибыли, которая может быть получена за счет продажи контрафактной продукции и/или извлечения дохода из распространения этой продукции посредством рекламы.

9. Каждая из этих двух категорий добровольных инициатив зависит от готовности всех участников, включая самих правообладателей, осуществлять меры должной осмотрительности при заключении контрактов и коммерческих соглашений на соответствующих этапах цепочки создания добавленной стоимости. Кроме того, успех реализации этой схемы в сокращении объемов поставок и распространения контрафактной продукции в значительной степени зависит от степени вовлеченности в этот процесс рядовых потребителей/граждан. Маловероятно, что эти добровольные подходы, реализация которых требует дополнительных затрат, получат распространение и будут иметь успех, если для потребителей не очевидно, какую ценность для общества представляет продукт, созданный на основе прав ИС, по сравнению с его аналогом, который был произведен с нарушением прав ИС.

III. КОНЕЧНЫЙ ЭТАП: КОМПЛЕКСНАЯ ПРОВЕРКА ЦЕПОЧКИ ПОСТАВЩИКОВ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ СИСТЕМ ОТСЛЕЖИВАНИЯ И КОНТРОЛЯ ДЛЯ СОКРАЩЕНИЯ ОБЪЕМОВ ПОСТАВОК КОНТРАФАКТНОЙ ПРОДУКЦИИ

10. В текущем году Комиссия намерена провести два семинара-практикума по вопросам использования систем отслеживания и контроля, а также систем проверки цепочек поставок с целью выявления наиболее успешных примеров практического применения этих систем для предотвращения появления на рынке контрафактной продукции. Цель

состоит не в том, чтобы правообладатели и их поставщики, сотрудники или подрядчики стали в обязательном порядке внедрять эти системы в свои бизнес-модели, а в том, чтобы пробудить у них стремление к использованию систем путем демонстрации экономических преимуществ такого использования. Мы намерены в первую очередь обратиться к группам гражданского общества и НПО с предложением принять участие в этом процессе.

11. Цель состоит в том, чтобы правообладатели, обращаясь к поставщику, артисту, журналисту и т.д. по вопросу разработки продуктов на основе их ИС, применяли принципы «знай своего поставщика/обеспечь справедливые договорные условия». Более того, мы хотели бы поощрять применение таких мер должной осмотрительности на всей протяженности производственно-сбытовой цепи, с охватом так называемых поставщиков второго, третьего или четвертого уровня.

12. Для лиц, ответственных за разработку политики, логично предполагать, что любой правообладатель, выступающий за укрепление имиджа «качества» в странах Европейского союза, должен вместе со своими поставщиками и сотрудниками обеспечить, чтобы это «качество» проявлялось во всех аспектах его предпринимательской деятельности. Такой подход к ведению бизнеса весьма разумен. На практике он определяет, какие стратегии охраны брендов выберет предприятие, вкладывающее средства в укрепление своего имиджа «качества».

13. Кроме того, мы предполагаем (и намереваемся проверить наше предположение с помощью результатов работы Комитета в сфере восприятия ИС²), что граждане Европейского союза положительно отнесутся к такой проверке цепи поставок. Столь оптимистичное предположение основано на стабильном и растущем успехе, которым на нашем внутреннем рынке пользуются проверенные потребительские товары с отметкой «справедливая торговля». Положительный отклик потребителей на эти товары повседневного спроса, прошедшие проверку на предмет соответствия принципам справедливой торговли, свидетельствует о том, что в случае, если проверка будет распространяться на все «ценные» фирменные изделия и, соответственно, все продукты, произведенные на основе ИС, потребители отнесутся к этому с пониманием.

14. Очевидно, что эта деятельность сопряжена с затратами, и немалыми, однако расширение рынка для таких услуг с тем, чтобы все правообладатели, будь то крупные компании или малые фирмы, смогли внедрить эту практику, станет возможным посредством (i) выявления передовой практики в области пропорционального распределения расходов среди участников цепочки поставок; (ii) обеспечения передовой практики за счет изначальной проверки на предмет соответствия социальным и этическим нормам; и (iii) информирования правообладателей и инвесторов обо всех возможностях. Кроме того, мы считаем, что всестороннее информирование потребителей, граждан и представителей гражданского общества об источнике, качестве и ценности для общества того или иного продукта, который они могут получить или приобрести, приведет к сокращению спроса на контрафактные продукты на теневом, «сером» или черном рынке.

15. Важно подчеркнуть, что цель деятельности заключается не столько в обеспечении охраны, сколько в обеспечении всестороннего охвата. Например, мы считаем, что продукты, созданные на основе ИС и продаваемые на рынке ЕС, не должны

² Недавно Комитет опубликовал документ, в котором изложены результаты общеевропейского обследования по этому вопросу: https://oami.europa.eu/tunnel-web/secure/webdav/guest/document_library/observatory/documents/IPContributionStudy/25-11-2013/european_public_opinion_study_web.pdf

ассоциироваться с социальной эксплуатацией, практикуемой на предприятиях «серого» или черного рынка в странах ЕС и за рубежом (когда заработная плата работников находится ниже установленного государством или признанного прожиточного минимума). Аналогичным образом, несправедливые договорные условия, навязанные поставщику в Европе или за рубежом, содействуют росту рынка контрафактных продуктов. Или, например, доверие к правообладателям и представителям сообщества ИС будет подорвано, если их наделенные правами сотрудники или привлеченные на договорных условиях артисты подадут жалобу в связи с нарушением их ПИС или несправедливыми условиями выплаты вознаграждения.

16. Очевидно, что внедрение систематической проверки цепочек поставщиков, их отслеживания и контроля во избежание попадания туда контрафактных продуктов представляет собой масштабный проект, который может быть реализован лишь путем сотрудничества на международном уровне. Поэтому Европейская комиссия стремится привлечь к своей деятельности и другие страны, заинтересованные в этом проекте. Комиссия предлагает этим странам сообщить ей о своей заинтересованности, чтобы она могла рассмотреть возможности совместного развития таких программ.

IV. НАЧАЛЬНЫЙ ЭТАП: МЕМОРАНДУМ О ВЗАИМОПОНИМАНИИ МЕЖДУ ПРАВООБЛАДАТЕЛЯМИ, ПРЕДПРИЯТИЯМИ, ПРЕДОСТАВЛЯЮЩИМИ УСЛУГИ ПО СБЫТУ, И ОПЕРАТОРАМИ ПЛАТЕЖНЫХ СИСТЕМ С ЦЕЛЬЮ СОКРАЩЕНИЯ ДОХОДА НАРУШИТЕЛЕЙ ПРАВ ИС, ДЕЙСТВУЮЩИХ В КОММЕРЧЕСКИХ МАСШТАБАХ

17. После того, как контрафактные продукты были произведены и подготовлены для продвижения или продажи на рынке в качестве конкурентов аутентичных, качественных и инновационных товаров и услуг, созданных на основе ИС, необходимо, чтобы представители законного бизнеса объединили усилия в ограничении объемов продажи и распространения этих контрафактных продуктов.

18. Как и в случае с проверкой цепочки поставщиков, для реализации этой инициативы необходимы совместные усилия заинтересованных сторон. В случае успешного сотрудничества правообладатели извлекут выгоду за счет сокращения масштабов недобросовестной конкуренции, а поставщики услуг смогут укрепить свою репутацию как защитников интересов потребителей. В конечном итоге это приведет к тому, что свою клиентуру утратят как предприятия онлайн- и обычной торговли, занятые поставками контрафактных продуктов, так и операторы платежных систем, которые позволяют осуществить платеж без проверки аутентичности сторон.

19. Деятельность Комиссии направлена на создание условий для составления меморандумов о взаимопонимании с четко обозначенными принципами, на основе которых стороны смогут реализовать стратегии борьбы с нарушением прав ИС. Первое такое соглашение было подписано при посредничестве Комиссии в мае 2011 г. Целый ряд представителей интернет-платформ, владельцев брендов и торговых ассоциаций подписали Меморандум о взаимопонимании в области продажи контрафактных товаров посредством Интернета. Этот документ стал сводом норм и правил деятельности по борьбе с продажей контрафактных товаров по Интернету и позволил активизировать сотрудничество между его участниками, в качестве которых выступили действующие на мировом и региональном уровне ведущие платформы электронной торговли и крупнейшие владельцы брендов в области товаров повседневного спроса, бытовой техники, моды, предметов роскоши, спортивных товаров, кинопродукции, программного обеспечения, игр и детских игрушек.

20. Подписание меморандума о взаимопонимании содействует укреплению доверия среди участников электронного рынка путем детальной разработки мер по борьбе с

продажей контрафактных товаров в Интернете, а также мер по защите прав потребителей, которые неумышленно приобрели поддельный товар. К сожалению, по-прежнему откладывается его подписание ассоциациями потребителей, что свидетельствует о скептическом отношении групп потребителей и ряда организаций гражданского общества к вопросу о ценности продуктов, созданных на основе ИС, по сравнению с контрафактными аналогами³.

21. Меморандум о взаимопонимании охватывает: (i) процедуры уведомления и изъятия предлагаемых товаров, которые с большой вероятностью могут оказаться контрафактом; (ii) превентивные и профилактические меры, реализуемые интернет-платформами с целью изъятия предложений явного контрафакта до их публикации; (iii) и обязательства по обмену информацией с целью противодействия повторным нарушениям.

22. Восемнадцатого апреля 2013 г. Комиссия приняла Отчет о деятельности по выполнению положений Меморандума о взаимопонимании в области продажи контрафактных товаров посредством Интернета (COM (2013) 209 final), из которого следует, что эта деятельность проходит успешно. В настоящее время ведется работа по привлечению органов по защите прав потребителей к участию в Меморандуме, а также по разработке четких ключевых показателей результативности, которые позволят осуществлять более тщательный контроль над тем, какое воздействие оказывает Меморандум на тенденции в онлайн-торговле контрафактной продукцией.

23. Стремясь к дальнейшему развитию этой первой экспериментальной инициативы, Комиссия начала переговоры с заинтересованными сторонами в области онлайн-рекламы с целью определить, возможно ли разработать аналогичный меморандум о взаимопонимании между этими посредническими организациями в сфере рекламы, правообладателями и онлайн-поставщиками медиа-услуг. Цель такого документа будет заключаться в сокращении объемов рекламы на тех сайтах, которые признаны как участвующие в распространении услуг, основанных на нарушении прав ИС, в коммерческом масштабе. Учитывая, что онлайн-реклама все чаще приобретает «вслепую», т.е. посредством поиска портрета потребителя, а не данных о присутствии в информационном поле, эта задача будет сопряжена с большими трудностями.

24. Тем не менее, поскольку главными рекламодателями выступают сами правообладатели, именно от них главным образом зависит успех или неудача этого проекта. Любой владелец бренда хочет знать, на что тратятся его средства, выделенные на рекламу, и будет вполне логично, если крупные бренды откажутся участвовать в финансировании сайтов, созданных для извлечения прибыли за счет распространения контрафактной продукции. Откровенно говоря, имеющиеся на данный момент фактические данные свидетельствуют о том, что владельцы брендов, допуская такие ошибки в размещении рекламы, действуют себе во вред.

25. Кроме того, Комиссия предполагает приступить к диалогу с операторами платежных систем по вопросу о содействии в недопущении совершения платежей в пользу нарушителей прав ИС, которые управляют такими сайтами.

26. В настоящее время Комиссия в своей деятельности уделяет основное внимание вопросу онлайн-рынков, однако в будущем мы планируем расширить сферу охвата этих обсуждений с полноценным участием всех участников рынка, будь то занятых в сфере электронной или традиционной торговли.

³ Недавний отчет, касающийся значения для экономики ЕС секторов, активно использующих ИС, представляет собой первый шаг на пути предоставления объективных данных соответствующим представительским органам.

27. Что касается меморандумов о взаимопонимании в онлайн-сфере, их эффективность требует расширения сферы охвата на международном уровне, поскольку доступ к сайтам не зависит от границ, и нарушители прав в коммерческих масштабах чувствуют себя вольготнее в таких условиях полной свободы. Учитывая это, Комиссия заинтересована в обсуждении такого рода инициатив с нашими торговыми партнерами с целью рассмотрения возможностей расширения их сферы охвата для включения третьих стран.

V. ЗАКЛЮЧЕНИЕ

28. Европейская комиссия стремится к разработке сбалансированной и эффективной политики в области защиты прав ИС, которая позволит использовать цепочку создания добавленной стоимости ИС с максимальной пользой для общества. Цель ее деятельности заключается в разработке всестороннего подхода к вопросу защиты прав ИС. Этот подход предполагает участие всех заинтересованных сторон и реализацию ими мер должной осмотрительности, направленных против нарушений прав ИС в коммерческих масштабах.

29. Ожидается, что такой всесторонний подход в конечном итоге обеспечит сбалансированный характер политики в области защиты прав ИС, которая станет залогом создания ценностей для общества и всех заинтересованных сторон. Кроме того, этот подход может применяться и на международном уровне. Учитывая, насколько все взаимосвязано в современном мире, для успешной реализации такой подход и должен быть международно-ориентированным.

30. Комиссия заинтересована в обсуждении этих вопросов с нашими торговыми партнерами как в рамках форума ККЗП, так и в двустороннем порядке.

[Конец документа]