

Понятие «незаконного использования» товарного знака в Уголовном кодексе РФ

Варакина Анастасия Ильинична

Студент (бакалавр)

Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики», Факультет права, Москва, Россия

E-mail: anastasija_varakina@rambler.ru

Понятие «незаконное использования чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров» не закреплено в Уголовном кодексе РФ (далее - УК РФ), ч. 1 ст. 180 которого предусматривает уголовную ответственность за соответствующее деяние, ввиду чего на практике правоохранительные органы в ряде случаев не возбуждают уголовное дело.

К примеру, под указанный состав не подпадают такие деяния, как размещение чужого ТЗ на «фишинговых» интернет-сайтах (сайтах-двойниках)[1] или в доменном имени, в спам-рассылках[2]. В то же время, объекту уголовно-правовой охраны ч. 1 ст. 180 УК РФ - установленному порядку использования товарного знака (далее - ТЗ) - фактически причиняется ущерб (например, деловой репутации правообладателя). Примечательно, что указанные выше деяния не подпадают под состав ч. 1 ст. 180 УК РФ и ч. 1 ст. 14.10 Кодекса об административных правонарушениях РФ ввиду отсутствия объективной стороны, следовательно, и состава преступления (правонарушения). Указанный «пробел» в уголовно-правовом регулировании свидетельствует об актуальности проблемы закрепления легального толкования «незаконного использования» ТЗ и других средств индивидуализации в уголовном праве.

Из систематического толкования законодательства и судебной практики следует, что «незаконное использование» как обязательный элемент объективной стороны состава ч. 1 ст. 180 УК РФ определено ограничительно, т.к. понятие «использование», закрепленное в п. 2 ст. 1484 Гражданского кодекса РФ и перенесенное в п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.04.2007 № 14, содержит закрытый перечень способов осуществления исключительного права на ТЗ правообладателем.

Иными словами, понимание «незаконного использования» необоснованно сводится к нарушению *исключительного права на ТЗ*. Представляется, что «незаконное использование» следует толковать шире, чем «нарушение исключительного права», т.к. применение чужого ТЗ наносит ущерб правообладателю не только при извлечении дохода, когда ТЗ используется *для индивидуализации* товара («положительное» использование чужого ТЗ), но и в случае причинения ущерба деловой репутации или ущерба в иных формах («отрицательное» использование чужого ТЗ). В связи с этим констатируем необходимость уточнения законодательного толкования понятия «незаконного использования» ТЗ и иных способов индивидуализации применительно к уголовному праву с учетом предварительной криминологической оценки.

В случае положительного экспертного заключения, предлагаем внести изменения в ч. 1 ст. 180 УК РФ путем включения примечания, в котором будет дано понятие «незаконного использования» ТЗ в следующей редакции: «*Под незаконным использованием ТЗ в ч. 1 ст. 180 УК РФ понимается осуществление исключительного права на чужой ТЗ или сходное с ним до степени смешения обозначение без разрешения правообладателя и иное применение ТЗ с целью причинить ущерб правообладателю*». При этом п. 18 Поста-

новления Пленума Верховного Суда РФ от 26.04.2007 № 14 считать утратившим силу.

[1] См., напр.: Мошенники нанесли киберудар по Наилю Маганову // Деловая электронная газета Бизнес Online, URL: <http://www.business-gazeta.ru/text/147223/>;

Правовые аспекты борьбы с «фишингом» // Право.ру, URL: <http://blog.pravo.ru/blog/internet/> (дата обращения: 11.12.2015).

[2] См., напр.: URL: <http://russcollector.ru/bkb-russkollektor-trebuets-presecheniya-nezakonnogo-ispolzovaniya-svoego-logotipa-v-spam-rassyilkah/> (дата обращения: 11.12.2015).

Источники и литература

- 1) Мошенники нанесли киберудар по Наилю Маганову // Деловая электронная газета Бизнес Online, URL: <http://www.business-gazeta.ru/text/147223/>;
Правовые аспекты борьбы с «фишингом» // Право.ру, URL: http://blog.pravo.ru/blog/internet_and_law/5805.html (дата обращения: 11.12.2015).