

Консультативный комитет по защите прав

Двенадцатая сессия
Женева, 4–6 сентября 2017 г.

ЭКОЛОГИЧЕСКИ БЕЗОПАСНАЯ УТИЛИЗАЦИЯ И УНИЧТОЖЕНИЕ ТОВАРОВ, НАРУШАЮЩИХ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ: РЕЗЮМЕ*

*Документ подготовил д-р Мартин Гард, независимый консультант-эколог, Женева, Швейцария***

АННОТАЦИЯ

Настоящий доклад знакомит с основными вопросами, связанными с экологически безопасной утилизацией и уничтожением товаров, нарушающих интеллектуальную собственность (ИС). В нем вкратце описаны существующие правовые основы и основы практики с точки зрения ИС и охраны окружающей среды, и обобщены некоторые основные экологические вопросы, связанные с утилизацией и уничтожением наиболее распространенных видов товаров, нарушающих ИС. В этом докладе, в котором проанализированы проблемы и возможности для совершенствования, обсуждаются преимущества и недостатки общепринятых и альтернативных методов утилизации и уничтожения товаров, а также инициативы в отношении их утилизации и повторного использования. Особое внимание уделено практическим соображениям, таким как ограниченность физических и финансовых ресурсов, особенно в развивающихся странах. Подчеркивая важную роль информационно-разъяснительных и образовательных кампаний, а также альтернативных вариантов утилизации и переработки отходов, доклад

* Полный текст доклада «The Environmentally Safe Disposal and Destruction of Intellectual Property Infringing Goods» (на английском языке) см. на следующей странице: http://www.wipo.int/meetings/en/doc_details.jsp?doc_id=375396. Настоящий доклад дополнен ценными материалами и комментариями, полученными от Регионального отделения для Азиатско-Тихоокеанского региона Программы Организации Объединенных Наций по окружающей среде.

** В настоящем документе изложено мнение автора, которое может не совпадать с мнениями Секретариата или государств-членов ВОИС.

призывает к сотрудничеству в процессе наращивания потенциала ключевых участников процесса путем реализации инициатив в отношении обучения и разработки учебных материалов с учетом конкретных задач и потребностей.

I. ВВЕДЕНИЕ

1. Торговля контрафактными и пиратскими товарами¹ становится все более острой международной проблемой, имеющей серьезные экономические и этические последствия для правообладателей, государства и экономики; кроме того, эта проблема может причинить вред окружающей среде и представляет угрозу для здоровья населения. По оценкам Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), в 2013 г. оборот товаров, нарушающих интеллектуальную собственность (ИС), составил приблизительно 2,5% общемирового объема торговли, или 461 млрд долл. США, что на 1,9% больше приблизительно рассчитанного объема торговли такими товарами в 2008 г.² Хотя абсолютное большинство нарушающих права ИС товаров производится в странах Азии, торгуют ими по всему миру, а странами происхождения контрафактных и пиратских товаров могут быть практически любые страны любых регионов.

2. Подделываются практически все виды товаров, охраняемых правами ИС; это могут быть контрафактные высокосекционные товары, являющиеся предметами роскоши, электронные товары, серийные механизмы и оборудование, агрохимикаты и промышленная продукция, фармацевтическая продукция, холодильные агенты, автозапчасти, сигареты, алкоголь, продукты питания, а также такие пиратские товары, как CD/DVD и компьютерное программное обеспечение. Производство нарушающих права ИС товаров является прибыльным, поскольку не приходится нести затраты, связанные с НИОКР и маркетингом, а стандарты производства и трудовые нормативы не соблюдаются. В результате качество товаров, нарушающих права ИС, часто бывает низким, а их состав – неустановленным. Некоторые из них, например, контрафактные пестициды, токсичны по своей природе и, наряду с товарами, опасными для здоровья (такими как контрафактные медицинские препараты, косметика, загрязненные холодильные агенты для кондиционеров, электроника и бракованные продукты питания), могут представлять серьезную угрозу для здоровья населения и окружающей среды.

3. Экологически безопасное хранение и уничтожение товаров, нарушающих права ИС, во многих случаях оказывается трудной и сложной задачей, особенно в развитых странах. Надлежащее хранение и уничтожение часто затрудняется отсутствием соответствующей правовой основы, технических навыков и опыта, недостаточной осведомленностью об экологических проблемах, отсутствием приемлемой инфраструктуры для утилизации или переработки или нехваткой финансовых ресурсов.

4. Хранение требует значительных затрат и может быть ограничивающим фактором, особенно в контексте операций по конфискации товаров, когда правоприменительные органы могут оказаться не в состоянии справиться со значительным объемом конфискуемой продукции. Необходимо надлежащим образом отсортировать и хранить

¹ Используемые в настоящем докладе определения терминов «контрафактные товары» и «пиратские товары» содержатся в Соглашении ТРИПС (статья 51, сноска 14): «Для целей настоящего Соглашения: (а) выражение «товары с неправомерно используемым товарным знаком» означает любые товары, включая их упаковку, маркированные без разрешения товарным знаком, который идентичен товарному знаку, законно зарегистрированному для таких товаров, или который по существенным признакам нельзя отличить от подобного товарного знака и который в силу этого нарушает права владельца данного товарного знака в соответствии с законодательством импортирующей страны; (б) выражение «товары, произведенные с нарушением авторских прав» означает любые товары, которые являются копиями, созданными без согласия правообладателя или лица, должным образом им уполномоченного, в стране производства товаров, и которые прямо или косвенно произведены из какого-либо изделия, в случае, если создание упомянутой копии явилось нарушением авторского права или смежного права в соответствии с законодательством импортирующей страны».

² ОЭСР и Ведомство интеллектуальной собственности Европейского союза (ВИСЕС) (2016), «Trade in Counterfeit and Pirated Goods: Mapping the Economic Impact», см. на следующей странице: <http://dx.doi.org/10.1787/9789264252653-en>.

опасные товары во избежание пожаров, утечки, взрывов или несчастных случаев и иметь тщательно продуманные планы действий в чрезвычайных ситуациях и соответствующее оборудование.

5. Самым нецелесообразным методом утилизации нарушающих права ИС товаров является их сжигание, которое может иметь катастрофические и долгосрочные последствия как для окружающей среды, так и для здоровья людей. Несмотря на это, такой метод используется снова и снова, в основном в рамках показательных мероприятий по уничтожению контрафактной продукции, призванных привлечь внимание общественности к проблеме контрафакции³. При сжигании нарушающих права ИС товаров вместе с пластиковыми упаковочными материалами могут происходить выбросы в атмосферу большого объема токсичного дыма, содержащего стойкие органические загрязнители (СОЗ) – органические соединения, в течение длительного времени остающиеся в окружающей среде, не подвергаясь разложению, – которые представляют опасность для здоровья рабочих и уборщиков мусора, вдыхающих токсичный дым, а продукты выщелачивания могут загрязнять почву и грунтовые воды.

6. Утилизация путем вывоза на санитарно-технические полигоны и открытые свалки может быть столь же вредной как для окружающей среды, так и для многих питающихся отходами животных.

7. Кроме того, если товар, нарушающий права ИС, не уничтожен надлежащим образом, он может быть восстановлен и вновь оказаться в продаже, либо в той же самой, либо в какой-то другой форме.

8. Учитывая значительные объемы конфискуемых товаров, нарушающих права ИС, затраты на такого рода операции оказываются довольно обременительными для правоохранительных органов. Несмотря на то что прилагаются все возможные усилия к тому, чтобы средства для покрытия этих расходов взыскивались с нарушителей, чаще всего платить за все это приходится правообладателям или государству.

II. ВОПРОСЫ ИС: ПРАВОВАЯ БАЗА И ОСНОВЫ ПОЛИТИКИ В ОБЛАСТИ ЭКОЛОГИЧЕСКИ БЕЗОПАСНОГО ХРАНЕНИЯ, УТИЛИЗАЦИИ И УНИЧТОЖЕНИЯ ТОВАРОВ, НАРУШАЮЩИХ ПРАВА ИС

9. Хотя Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС)⁴ и национальные правила и нормативы содержат положения, предусматривающие уничтожение или утилизацию конфискованных товаров, нарушающих права ИС, очевидно отсутствие согласованности между государствами в том, что касается применения этих положений в контексте уголовных, гражданских, административных и таможенных процедур.

10. Разные страны по-разному решают вопросы о том, кто должен платить за хранение и уничтожение контрафактных товаров и какими должны быть сроки решения процедурных вопросов; это также зависит от того, какие средства правовой защиты используются.

³ В обзоре новостей об уничтожении контрафактной фармацевтической продукции были отмечены более 15 мероприятий по показательному сжиганию контрафактных товаров, и на фотографиях видно, что в большинстве случаев лекарственные препараты сжигались вместе со всей упаковкой, в том числе пластиковой (в результате чего выделяются токсичные продукты сгорания, а после сгорания остаются вредные вещества).

⁴ Статьи 46, 59 и 61.

11. Как Повестка дня ВОИС в области развития, так и Цели устойчивого развития (ЦУР) Организации Объединенных Наций логически обосновывают и оправдывают действия, направленные на повышение эффективности экологически безопасного уничтожения товаров, нарушающих права ИС. Тем не менее, для того чтобы улучшилась ситуация по всем аспектам этого важного процесса, и чтобы произошли позитивные изменения, все стороны – будь то судебные и правоохранительные органы, экологические ведомства или правообладатели – должны разделять принципы устойчивого развития и осознавать свою роль в этом процессе.

III. ВОПРОСЫ ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ: ПРАВОВЫЕ НОРМЫ В ОБЛАСТИ ЭКОЛОГИЧЕСКИ БЕЗОПАСНОГО ХРАНЕНИЯ, УНИЧТОЖЕНИЯ И УТИЛИЗАЦИИ ТОВАРОВ, НАРУШАЮЩИХ ИС

12. Существуют целый ряд многосторонних соглашений, которые становятся актуальными для утилизации нарушающих права ИС товаров, в зависимости от характера этих товаров (например, опасные⁵, содержащие токсичные или озоноразрушающие вещества или ртуть) и от того, может ли потребоваться их транспортировка через границу для их надлежащего уничтожения. Вероятно, наиболее важным из таких соглашений является Базельская конвенция о контроле за трансграничной перевозкой опасных отходов и их удалением⁶, обязывающая подписавшие ее стороны обеспечивать утилизацию опасных и других отходов в соответствии с принципом экологически обоснованного использования (ЭОИ).

13. В целом общепризнано, что следующие четыре принципа имеют решающее значение для эффективной и контролируемой утилизации отходов⁷:

- Принцип «загрязнитель платит» подразумевает, что те, кто производит отходы, несут юридическую и финансовую ответственность за экологически безопасную утилизацию производимых ими отходов. Этим же принципом руководствуются, возлагая ответственность на сторону, причинившую ущерб.
- Согласно «принципу предосторожности», если существует угроза причинения серьезного и непоправимого вреда окружающей среде, отсутствие полной научно обоснованной экспертизы не может служить причиной задержек в принятии эффективных в плане затрат мер по предотвращению нанесения такого вреда.
- «Принцип исключительной ответственности» гласит, что любое лицо, обращающееся с вредными или опасными веществами, отходами или соответствующим оборудованием, морально обязано действовать с максимальной осторожностью.

⁵ Для того чтобы нарушающий права ИС товар был отнесен к категории опасных, он должен представлять значительную или потенциальную угрозу для здоровья людей или окружающей среды и обладать одной или несколькими из перечисленных ниже опасных свойств: легковоспламеняющийся, взрывоопасный, химически активный, коррозионно активный или токсичный.

⁶ Принята 22 марта 1989 г. и вступила в силу 5 мая 1992 г. (1673 UNTS 57). См. на странице: <https://treaties.un.org/doc/publication/UNTS/Volume%201673/v1673.pdf>.

⁷ См. также Руководство по разработке Технических руководящих принципов экологически обоснованного регулирования отходов в соответствии с Базельской конвенцией на следующей странице: <http://www.basel.int/Portals/4/Basel%20Convention/docs/meetings/sbc/workdoc/framework.doc>.

- В соответствии с «принципом близости» рекомендуется, чтобы удаление и утилизация опасных отходов производились максимально близко к источнику этих отходов, с тем чтобы свести к минимуму риски, связанные с их транспортировкой. Аналогично, каждый населенный пункт или район следует стимулировать к тому, чтобы производимые в этом населенном пункте или районе отходы утилизировались или удалялись в пределах его территории, за исключением тех случаев, когда это небезопасно.

14. В соответствии с Базельской конвенцией был также разработан целый набор технических инструкций по обращению с опасными отходами, в том числе разработанные в рамках Партнерства в области вычислительного оборудования (PACE) и Партнерской инициативы в области мобильной телефонии (MPPI) инструкции относительно ЭОИ и утилизации информационно-коммуникационного оборудования.

15. Одним из ключевых условий, обеспечивающих экологически обоснованное использование и надлежащее уничтожение нарушающих права ИС товаров является эффективность законодательной основы и проводимой в стране экологической политики. Там, где это обеспечено в достаточной степени, утилизация отходов контролируется более эффективно. Вместе с тем, там, где юридическая система менее стабильна, или другие экономические задачи отодвигают на второй план охрану окружающей среды, экологически безопасное уничтожение нарушающих права ИС товаров является более сложной задачей, и результатом может быть использование менее приемлемых методов утилизации. Что касается вредных товаров, нарушающих права ИС, в зависимости от размера конфискованной партии и разновидности содержащихся опасных веществ, может быть более целесообразным организовать вывоз таких товаров в место их происхождения или третью страну, имеющие объекты для их экологически безопасной утилизации. Трансграничное перемещение опасных и других отходов регламентируется процедурой предварительного обоснованного согласия, предусмотренной Базельской конвенцией⁸. Однако высокие расходы, связанные с применением этой процедуры, могут сделать невозможным использование такого варианта, если отсутствует дополнительная финансовая поддержка.

IV. УГРОЗЫ ДЛЯ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ И ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С ХРАНЕНИЕМ, УНИЧТОЖЕНИЕМ И УТИЛИЗАЦИЕЙ ТОВАРОВ, НАРУШАЮЩИХ ПРАВА ИС

16. Выбор метода утилизации нарушающих права ИС товаров зависит от вида товаров (например, от того, являются они вредными или нет), имеющейся технологии, а также от уровня квалификации и затрат. Опасные или представляющие угрозу для здоровья⁹ товары часто требуют утилизации или переработки особыми методами.

17. Контрафактные органические пестициды в большинстве случаев должны сжигаться при высокой температуре (>1 100 градусов по Цельсию), поскольку они часто содержат токсичные компоненты, существенно отличающиеся от того, что входит в состав оригинального продукта. Перед утилизацией контрафактных пестицидов их необходимо

⁸ Эта процедура предусматривает следующие действия: уведомление (импортером компетентного органа страны-экспортера); согласие на экспорт и выписка транспортной накладной; перевозка товаров через границу; и получение подтверждения о том, что отходы утилизированы, как и планировалось, экологически обоснованным методом.

⁹ Товары, представляющие опасность для здоровья, считаются вредными, поскольку они содержат не отвечающие требованиям или неправильные фармацевтические ингредиенты, небезопасные дополнительные ингредиенты, либо являются терапевтически бесполезными, что подвергает еще большей угрозе здоровье пациента.

также подвергать химическому и физическому анализу в аккредитованной, надлежащим образом оборудованной лаборатории контроля качества, укомплектованной аттестованными кадрами. Помещений и оборудования, способных обеспечить это, может быть недостаточно. Когда пестициды уничтожены, емкости, в которых они содержались, необходимо тщательно промыть и уничтожить, так как их нельзя повторно использовать, поскольку на стенках могут сохраниться остатки химикатов.

18. Угрозу представляют также контрафактные фармацевтические препараты, поскольку они не подпадают под действие установленных систем регулирования и часто производятся в антисанитарных условиях. Контрафактные косметические средства могут быть опасными из-за высокого содержания токсичных металлов; в них обнаруживали даже растворитель для удаления краски, жидкость для удаления лака для ногтей или мочу. Такие опасные для здоровья товары необходимо либо сжигать, либо, как минимум, инкапсулировать. Эта относительно недорогая процедура заключается в том, что нарушающие права ИС товары заливаются бетоном/цементом, после чего бетонные блоки можно перевозить на место захоронения отходов, где эти отходы невозможно будет извлечь из бетона, а опасные вещества не просочатся в окружающую среду. Контрафактные фармацевтические товары и косметические средства нельзя сжигать открытым способом при низкой температуре горения, поскольку возможно попадание токсичных загрязняющих веществ в атмосферу.

19. Контрафактные электронные товары также могут представлять серьезную угрозу для потребителей из-за таких серьезных дефектов, как неисправные аккумуляторы или перегрев. Вместе с тем, они содержат ценные материалы, такие как золото, серебро и медь, которые при официально задокументированной утилизации могут принести существенную финансовую выгоду¹⁰. В процессе утилизации необходимо прежде всего сделать товары непригодными для использования, руководствуясь при этом принципами экологически обоснованного использования. Во многих развитых странах используются лицензированные приспособления для утилизации, позволяющие безопасным способом извлекать материалы, пригодные для повторного использования. Однако в менее развитых странах утилизация «электронных отходов» часто не регулируется, и обычно это делается неофициально, а иногда и нелегально людьми, которые практически не используют средства индивидуальной защиты или надлежащие технологии и не осознают потенциальный риск для здоровья¹¹.

20. Что касается контрафактных одежды и обуви, степень отрицательного воздействия на окружающую среду и расходы можно снизить, если эти товары утилизируются путем их безвозмездной передачи в порядке благотворительности либо используются новаторски, но в то же время социально ответственно. Однако перед тем как предпринимать такие действия, необходимо полностью согласовать их с правообладателями. Сейчас многие правообладатели не поддерживают безвозмездную передачу своих товаров, зная о том, что потенциально могут возникнуть проблемы в связи с ответственностью за качество, и может пострадать имидж бренда. Это особенно актуально, когда материалы, используемые для изготовления контрафактных товаров, являются небезопасными и могут причинить вред пользователю (например, если использовались токсичные красители или если товары являются легковоспламеняющимися). Кроме того, существует опасность того, что переданные безвозмездно товары могут вновь незаконно оказаться на рынке.

¹⁰ Типичный мобильный телефон содержит приблизительно 15 грамм меди, 0,034 грамм серебра, 0,034 грамм золота и 0,015 грамм палладия, то есть каждый миллион утилизируемых телефонов содержит 15 тонн меди, 34 кг серебра, 34 кг золота и 15 кг палладия; см. материалы на следующей странице: <http://www.bbc.com/future/story/20161017-your-old-phone-is-full-of-precious-metals>

¹¹ См. Devin N. Perkins and others (2014), «E-Waste: A Global Hazard, 80 Annals of Global Health», стр. 286-295).

V. ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ, СВЯЗАННЫЕ С ЭКОЛОГИЧЕСКИ БЕЗОПАСНЫМ ХРАНЕНИЕМ, УНИЧТОЖЕНИЕМ И УТИЛИЗАЦИЕЙ ТОВАРОВ, НАРУШАЮЩИХ ПРАВА ИС

21. В процессе экологически безопасного хранения и уничтожения или утилизации нарушающих права ИС товаров приходится сталкиваться со множеством проблем. Несоответствие уничтожения и утилизации нарушающих права ИС товаров установленным требованиям часто объясняется недостаточными техническими возможностями или низкой экологической осведомленностью, отсутствием необходимой инфраструктуры для уничтожения или утилизации товаров, слабостью законодательной базы или нехваткой финансовых ресурсов.

22. Хранение и уничтожение или утилизация товаров, нарушающих права ИС, – это процесс, который санкционируется, осуществляется и контролируется многими сторонами (в том числе ведомствами, защищающими права ИС, природоохранными ведомствами, правообладателями и частными подрядчиками). Это затрудняет координацию и сотрудничество, вследствие чего весь процесс может быть неорганизованным и недостаточно упорядоченным.

23. Кроме того, технические знания и квалификация, а также экологическая осведомленность участников процесса могут быть на недостаточно высоком уровне. Организации, такие как Международная организация криминальной полиции (ИНТЕРПОЛ), Всемирная таможенная организация (ВТаО) и ВОИС используют учебные материалы, разработанные специально для ведомств, отвечающих за защиту прав ИС, с учетом их потребностей. Однако пока еще довольно мало достаточно эффективных правил и инструкций в отношении экологически безопасного хранения и уничтожения/утилизации опасных или потенциально опасных товаров, нарушающих права ИС. Хотя для решения этих проблем совместно с правоохранительными органами и другими заинтересованными сторонами организуются некоторые конкретные инициативы и практические семинары (например, практикумы организуемые ВОИС совместно с Программой Организации Объединенных Наций по окружающей среде для стран Азиатско-Тихоокеанского региона, Инициатива «Зеленая таможня» Программы ООН по окружающей среде), необходимо продолжать работать в этом направлении для обогащения знаний и повышения осведомленности.

24. Еще одним сдерживающим фактором является отсутствие мониторинга и статистических данных по уничтожению/утилизации товаров, нарушающих права ИС, вследствие чего невозможно оценить эффективность методов, результаты и социально-экономические последствия и, соответственно, систематизировать накопленный опыт и делиться им.

25. Одной из главных проблем, беспокоящих правообладателей и государственные органы, являются высокие затраты на хранение и уничтожение нарушающих права ИС товаров, особенно если для утилизации вредных материалов необходимо использовать специальные методы или вывозить их в другие страны. Кроме того, из-за длительных судебных разбирательств, которые могут продолжаться годами, пока не будет вынесено окончательное решение, расходы на хранение могут заметно вырасти, а основное бремя этих расходов, как правило, ложится на правообладателей. В конечном итоге такие ситуации приводят к тому, что некоторые правообладатели просят таможню не конфисковывать товары, нарушающие их права ИС, по крайней мере до тех пор, пока не будет превышена определенная пороговая величина объема таких товаров. Это является одной из проблем, решением которых необходимо заняться.

VI. ВАРИАНТЫ УСОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ЭКОЛОГИЧЕСКИ БЕЗОПАСНОГО ХРАНЕНИЯ, УНИЧТОЖЕНИЯ И УТИЛИЗАЦИИ ТОВАРОВ, НАРУШАЮЩИХ ИС

26. Можно выделить несколько вариантов решения существующих проблем и усовершенствования экологически безопасного хранения, уничтожения и утилизации товаров, нарушающих права ИС.

A. ОБУЧЕНИЕ И НАРАЩИВАНИЕ ПОТЕНЦИАЛА

27. Необходимо срочно расширить технические возможности и повысить экологическую осведомленность тех, кто отвечает за хранение, повторное использование, уничтожение/утилизацию товаров, нарушающих права ИС. Это может быть обеспечено совместными усилиями международных организаций, участвующих в организации обучения в области защиты прав ИС (например, ВОИС, ИНТЕРПОЛ, ВТаО), организаций, занимающихся экологическими вопросами и утилизацией отходов (например, Программы ООН по окружающей среде), и соответствующих специализированных организаций (например, Продовольственной и сельскохозяйственной организации, Всемирной организации здравоохранения (ВОЗ) в том, что касается обращения с агрохимикатами и охраны здоровья). Кроме того, свой вклад могут принести партнеры, представляющие частный сектор, обладающие знаниями и опытом в области утилизации отходов.

28. В зависимости от целевой аудитории и того, насколько она знакома с этой темой, учебные материалы могут содержать следующую информацию:

- определение и виды опасных товаров, нарушающих права ИС;
- определение и виды опасных для здоровья товаров, нарушающих права ИС;
- надлежащие методы хранения и сортировки опасных товаров, нарушающих права ИС;
- лабораторный анализ опасных товаров, нарушающих права ИС;
- описание используемых вариантов повторного использования, уничтожения/утилизации товаров, нарушающих права ИС;
- порядок уничтожения/утилизации товаров, нарушающих права ИС;
- методы утилизации в ходе показательных мероприятий;
- альтернативные варианты утилизации и методы повторного использования товаров, нарушающих права ИС;
- стандартные процедуры уничтожения/утилизации товаров, нарушающих права ИС;
- мониторинг и представление отчетности по хранению и уничтожению/утилизации товаров, нарушающих права ИС; и
- координация на национальном и местном уровне, направленная на обеспечение экологически безопасного хранения и утилизации товаров, нарушающих права ИС.

B. ИНФОРМАЦИОННО-РАЗЪЯСНИТЕЛЬНЫЕ МЕРОПРИЯТИЯ

29. Необходимо также повышать осведомленность населения по вопросам уничтожения и утилизации нарушающих права ИС товаров. Если государство проводит соответствующие показательные мероприятия, следует использовать оптимальные методы уничтожения/утилизации. Это может быть, например, открытое сжигание с определенными ограничениями, когда сжигается только картонная упаковка

конфискованных товаров. Однако идеальным может быть вариант, при котором во время показательных мероприятий демонстрируются такие методы, как измельчение с последующей инкапсуляцией отходов во избежание их отрицательного воздействия на окружающую среду и здоровье людей. Более того, если общий посыл заключается в том, что избранный метод уничтожения сводит к минимуму экологический вред, положительный эффект таких мероприятий может быть сильнее. Наряду с хорошо подготовленными материалами в средствах массовой информации эти мероприятия могут быть весьма наглядными и действенными в плане формирования общественного мнения о потенциальных угрозах, связанных с нарушающими права ИС товарами, и отрицательном воздействии таких товаров.

С. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ВАРИАНТОВ ХРАНЕНИЯ, ПОВТОРНОГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ И УНИЧТОЖЕНИЯ С УЧЕТОМ СПЕЦИФИКИ ВЕЩЕСТВ

30. Необходимо выяснить потенциальные возможности альтернативных методов утилизации товаров, нарушающих ИС, применительно к каждой точке и распространять соответствующую информацию. Результаты нескольких исследований продемонстрировали, что сжигание в печах для обжига цемента, используемых также во многих развивающихся странах, могут быть подходящей альтернативой высокотемпературному сжиганию в специальных инсинераторах таких опасных товаров, как органические контрафактные пестициды, или озоноразрушающих веществ, например контрафактных холодильных агентов, для экологически безопасной утилизации которых требуется именно этот вид специальной высокотемпературной обработки¹². Если такие нарушающие права ИС товары уничтожаются в печах для обжига цемента, единственной существенной статьей расходов являются расходы на разработку механизма загрузки подлежащих уничтожению товаров в топку печи, причем это обходится дешевле, чем вывоз материалов и отходов в другие страны. Что касается опасных для здоровья контрафактных товаров, идеальным и недорогостоящим вариантом является инкапсуляция, которая, тем не менее, пока используется недостаточно широко, и этот метод следует пропагандировать и внедрять более активно. Что касается других товаров, нарушающих права ИС, целесообразно провести обзор используемых на местах методов хранения и утилизации применительно к каждой разновидности товаров с целью определения наиболее приемлемого варианта.

31. В то же время, правообладателям необходимо активнее поддерживать концепцию утилизации нарушающих ИС товаров, и эта практика должна основываться на принципах экологически обоснованного использования (ЭОИ) с учетом пороговых величин степени допустимого риска и регулируемых механизмов надлежащей защиты работников. В странах, которые пока не способны незамедлительно обеспечить соответствие этим требованиям, ситуацию, тем не менее можно улучшить постепенно, если будут прилагаться целенаправленные усилия, поддерживаемые международными организациями, правительствами стран и правообладателями. В этом отношении, совершенствуя методы утилизации и распространяя информацию о них, следует руководствоваться соответствующими принципами, сформулированными в Базельской конвенции, и руководящими принципами в области утилизации отходов Программы ООН по окружающей среде. Правообладателям следует передавать участникам этого

¹² См. Yeging Li and others (2012), *Disposal of Obsolete Pesticides Including DDT in a Chinese Cement Plant as Blueprint for Future Environmentally Sound Co-processing of Hazardous Waste Including POPS in the Cement Industry*, 16 *Procedia Environmental Sciences*, стр. 624-627); Kåre Helge Karstensen and others (2006), *Environmentally Sound Destruction of Obsolete Pesticides in Developing Countries Using Cement Kilns*, 9 *Environmental Science & Policy*, стр. 577-586; Food and Agriculture Organization (1997), *Prevention and Disposal of Obsolete and Unwanted Pesticides Stocks in Africa and the Near East*, FAO Pesticide Disposal Series 5.

процесса те знания об эффективных и инновационных методах утилизации, которые они, как ответственные производители, получили при выполнении предъявляемых к ним расширенных требований.

D. БЕЗВОЗМЕЗДНАЯ ПЕРЕДАЧА ТОВАРОВ В ГУМАНИТАРНЫХ ЦЕЛЯХ

32. Для многих правообладателей, опрошенных в ходе работы над этим докладом, безвозмездная передача товаров в порядке благотворительности была довольно неоднозначным вопросом, и большинство из них отметили, что в настоящее время не поддерживают подобные инициативы. Очевидно, что их обеспокоенность не лишена оснований, однако столь же очевидна польза таких действий для общества. Поэтому следует стремиться к обеспечению баланса между общественными интересами и интересами правообладателей, с тем чтобы последние более охотно соглашались на безвозмездную передачу товаров. Необходимо создать эффективные механизмы, гарантирующие, что безвозмездная передача товаров не повредит тем, кому они передаются. Кроме того, такие механизмы должны снижать риск, которому подвергаются правообладатели.

33. Вероятно, можно рассмотреть возможность внедрения усовершенствованного стандарта изменения маркировки и ребрендинга в сочетании с обязательным тестированием контрафактных материалов во избежание причинения вреда тем, кто их получает. Следующим шагом может быть заключение специальных соглашений, в которых должно быть оговорено, в чем заключаются обязанности сторон и на что эти стороны могут рассчитывать. В рамках подобных инициативы необходимо четко сформулировать механизмы и правила подотчетности, предотвращающие попадание любых безвозмездно переданных товаров обратно в сферу торговли.

E. ФИЗИЧЕСКИЕ И ФИНАНСОВЫЕ РЕСУРСЫ

34. Есть различные варианты сокращения продолжительности судебных разбирательств, связанных с нарушающими права ИС товарами, и соответствующих затрат. В Соединенных Штатах Америки все расходы, связанные с хранением и уничтожением товаров, нарушающих права ИС, оплачиваются из Конфискационного фонда Министерства финансов, в который перечисляются средства, вырученные от реализации активов, полученных преступным путем¹³. Этот механизм избавляет правообладателей от бремени расходов, связанных с хранением и уничтожением нарушающих права ИС товаров и обеспечивает использование полученных преступным путем активов для покрытия этих расходов при любой возможности. Есть возможности для разработки аналогичного законодательного механизма, в рамках которого доходы от преступной деятельности, связанной с контрафактными товарами, можно было бы использовать для финансирования проводимых правоохранительными органами страны операций в отношении товаров, нарушающих права ИС. Такой механизм не только ослабил бы нагрузку на государство и правообладателей в виде затрат на хранение и уничтожение товаров, но также четко дал бы понять преступникам, что если будет доказано их участие в преступной деятельности, будут конфискованы все их активы.

¹³ См. Peter Fowler (2013), *Storage and Disposal of Forfeited Infringing Goods: The U.S. Experience*, WIPO-UN ESCAP-UNEP Regional Workshop on the Environmentally Safe Disposal of Intellectual Property Infringing Goods, Bangkok, Thailand, November 21 and 22, 2013), опубликовано на следующей странице: http://www.unescap.org/sites/default/files/infringing-goods-peter_0.pdf

35. Кроме того, представляется целесообразным вновь рассмотреть предложение установить такой порядок, при котором предполагаемый нарушитель будет обязан на самой ранней стадии судебного разбирательства внести финансовый залог на основании доказательств *prima facie* нарушения для покрытия расходов на хранение и уничтожение товаров¹⁴.

36. В ранее опубликованном докладе были предложены некоторые меры, призванные сократить сроки судебного разбирательства, а значит и расходы на хранение товаров¹⁵.

F. МОНИТОРИНГ И СБОР ДАННЫХ

37. Можно было бы также усовершенствовать процесс экологически безопасного уничтожения и утилизации нарушающих права ИС товаров, разработав платформу для мониторинга и получения информации, либо в качестве автономного механизма, либо, что еще лучше, в виде системы, интегрированной с инициативами в отношении получения данных об объемах и видах нарушающих права ИС товаров, конфискуемых по всему миру, реализуемыми ВТаО, Ведомством интеллектуальной собственности Европейского союза (ВИСЕС) и правительствами стран. Такая система должна использоваться для сбора следующей информации: характер нарушающих права ИС товаров (вредные, опасные для здоровья или нет), методы их хранения, уничтожения или утилизации, кто отвечает за выполнение этих функций (например, правоохранительные органы, правообладатели), уровень расходов на хранение и уничтожение, а также административные, социальные или экологические проблемы, с которыми пришлось столкнуться в этом процессе, если таковые возникали. Эта платформа должна также обеспечивать обмен информацией, поддержку и обратную связь в том, что касается целесообразных вариантов уничтожения или утилизации товаров, нарушающих права ИС, любых существенных технических или инновационных достижений, любых усвоенных уроков или обучения, призванного повысить уровень технической квалификации и осведомленности об экологических проблемах, в то же время сводя к минимуму воздействие на окружающую среду и здоровье людей и связанные с этим риски.

VII. ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Необходимо отдавать себе отчет в том, что нарушающие права ИС товары, конфискуемые и подлежащие уничтожению или утилизации, не только превращаются в большое количество отходов, с которыми приходится иметь дело, но также создают дополнительные проблемы по сравнению с обычными отходами в силу их низкого качества и/или сомнительного/неустановленного состава. При всем при этом такие товары еще и необходимо раз и навсегда изъять из оборота. Более того, поскольку нарушающие права ИС товары производятся и продаются незаконно, часто наблюдается вполне понятное нежелание как государственных ведомств, так и правообладателей брать на себя ответственность за эти товары, учитывая значительное финансовое бремя, которое такие товары представляют как для государственных ведомств (финансируемых налогоплательщиками), так и для правообладателей, поскольку обе стороны могут фактически считать себя пострадавшими от такой незаконной торговли. Тем не менее,

¹⁴ См. European Observatory on Counterfeiting and Piracy Legal Issues Working Group (2010), «Corrective Measures in Intellectual Property Rights», стр. 3, опубликовано на следующей странице: : http://ec.europa.eu/internal_market/iprenforcement/docs/corrective_measures_en.pdf

¹⁵ См. David Blakemore (2010), *Study Relating to Existing Methods of Disposal and Destruction of Counterfeit Goods Within the Asia Pacific Region* (WIPO/ACE/6/8), para 98), опубликовано на следующей странице: http://www.wipo.int/meetings/en/doc_details.jsp?doc_id=143352.

для того чтобы обеспечить экологически безопасное хранение, уничтожение и утилизацию таких товаров, необходимо срочно уделить больше внимания наращиванию потенциала, как административного, так и технического, а также усовершенствованию соответствующих процедур, мониторингу и содействию этой работе, особенно в развивающихся странах. Это может произойти только при условии более тесного и целенаправленного сотрудничества между всеми сторонами, чьи интересы страдают от этой незаконной деятельности.

[Конец документа]