

УДК 343.98  
ББК 67.539

Р.А. Орлов

**АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ НАЗНАЧЕНИЯ  
СУДЕБНЫХ ЭКСПЕРТИЗ ПРИ РАССЛЕДОВАНИИ  
НЕЗАКОННОГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ТОВАРНОГО ЗНАКА**

Посвящена наиболее актуальным вопросам, возникающим при назначении судебных экспертиз при расследовании уголовных дел, связанных с незаконным использованием чужого товарного знака и представляет собой рекомендации, которые позволят определиться с необходимыми экспертизами при расследовании незаконного использования товарного знака, а также с их возможностями, что будет способствовать повышению эффективности следственной деятельности. Отражены виды необходимых экспертиз и приведены вопросы, которые необходимо поставить перед экспертом.

*Ключевые слова:* экспертиза, товарный знак, вопросы эксперту, незаконное использование чужого товарного знака.

R.A. Orlov

**CURRENT ISSUES OF INFLICTION OF FORENSIC EXAMINATION  
WHEN INVESTIGATING ILLEGAL USE OF TRADE MARK**

The article deals with the current problems that arise when inflicting forensic examinations for investigations of cases concerned with illegal use of trade mark, and contains recommendations to help determine the necessary examinations and their potential that will add to increasing the investigation's efficiency. The author describes types of necessary examinations, and lists questions that an expert will have to think about.

*Keywords:* forensic examination, trade mark, questions for expert, illegal use of trade mark.

При расследовании преступлений, связанных с незаконным использованием чужого товарного знака, могут проводиться, как правило, технико-криминалистические, товароведческие экспертизы, экспертизы товарного знака и иные виды экспертиз в зависимости от обстоятельств конкретного дела или вида оказываемых услуг. Однако при всех условиях судебная экспертиза — это самостоятельное исследование, процессуальная форма получения новых и проверка имеющихся доказательств.

Актуальность вопросов производства судебных экспертиз обуславливается следующим обстоятельством: при выяснении, известно ли практическим работникам, участвовавшим в проведении социологического опроса, какие виды экспертиз могут способствовать эффективному осуществлению расследования преступлений, связанных с незаконным использованием товарного знака было установлено, что только каждый десятый смог уверенно ответить, что ему известны все виды подобных экспертиз<sup>1</sup>. Каждый четвертый отметил, что ему известно большинство таких экспертиз. Абсолютное большинство (65%) указали, что им извест-

<sup>1</sup> Исследование было проведено посредством метода анкетирования дознавателей ОВД Иркутской области, Забайкальского, Красноярского края, Республики Бурятия с января по апрель 2009 г. Выборочная совокупность единиц исследования составила 70 чел. Выборка случайная.

ны лишь некоторые виды. Это указывает на необходимость приведения в частной методике расследования преступлений, связанных с незаконным использованием товарных знаков, положений о характерных видах экспертиз, проводимых по данной категории дел, и их возможностях.

Среди мер, которые могли бы способствовать эффективному назначению судебных экспертиз при расследовании преступлений, связанных с незаконным использованием товарных знаков, были отмечены следующие:

- информирование по возможностям различных видов экспертиз — 20%;
- формирование перечня конкретных вопросов, постановка которых возможна перед экспертом, — 25%;
- информирование по процессуальным особенностям назначения экспертиз — 10%;
- предоставление сведений об экспертных учреждениях, осуществляющих конкретные виды экспертных исследований — 40%.

Особенностью судебных экспертиз при расследовании преступлений, связанных с незаконным использованием товарного знака, являются, на наш взгляд два обстоятельства:

- во-первых, возможность производства различных экспертиз предусмотрено уголовно-процессуальным законодательством;
- во-вторых, гражданским и гражданско-процессуальными кодексами Российской Федерации предусмотрена экспертиза заявки на товарный знак (ст. 1497 ГК), формальная экспертиза заявки на товарный знак (ст. 1498 ГК РФ), экспертиза обозначения, заявленного в качестве товарного знака (ст. 1499 ГК).

При расследовании преступлений, связанных с использованием чужого товарного знака объектами могут быть как товарные знаки, так и документы, изготовленная и реализуемая продукция, полиграфические материалы, медикаменты, сырье для изготовления продукции и другие объекты. К объектам экспертизы так же относятся события, факты, явления и другие объекты нематериального происхождения, необходимость изучения которых в процессе расследования требует использования специальных познаний и проведения экспертного исследования. Изучение этих событий, фактов производится путем исследования носителей этой информации. Объекты судебной экспертизы делятся: на родовые (предметные), специальные (материальные носители информации определенной природы) и конкретные (индивидуально-определенные объекты по конкретному делу). Помощь экспертов и других специалистов расследованию носит многосторонний характер. Так, заключение эксперта могут оказать содействие следователю, например, при: выдвижении версий о местонахождении предприятий торговли и иных организаций, реализующих продукцию, выпущенную под чужим товарным знаком; составлении плана расследования и определения мест нахождения документов, подлежащих выемке и изучению; определении круга свидетелей, подозреваемых и обвиняемых и определении признаков контрафактной продукции.

При расследовании рассматриваемой нами категории преступлений наиболее распространенным видом экспертизы является — экспертиза по технико-криминалистическому исследованию документов, товароведческих, технологических, физико-химических, бухгалтерских и иные виды экспертиз и среди них такая нетрадиционная, как экспертиза товарного знака.

Вопросы, разрешаемые при технико-криминалистическом или почерковедческом исследовании документов достаточно подробно рассмотрены в специальной литературе, поэтому, на наш взгляд, нет необходимости более подробно останавливаться на их перечне.

Поскольку продукция, которая выпускается, изготавливается и реализуется под чужим товарным знаком, представляют интерес вопросы, связанные назначением и производством товароведческой экспертизы, хотя она и не характерна при расследовании данного преступления. Необходимость в товароведческой экспертизе обусловлена важностью исследования товаров (продовольственных, промышленных и иных изделий), которые были выпущены под чужим товарным знаком. Основными задачами товароведческой экспертизы следует установить качественные и количественные характеристики определенных изделий (товаров), выпущенных под чужим товарным знаком.

В распоряжение эксперта кроме необходимых документов направляются и образцы продукции (товаров), изданных (выпускаемых) под чужим товарным знаком, а также образцы продукции (товаров) фирмы, которая имеет законное право на определенный товарный знак и зарегистрирована в установленном порядке. При расследовании рассматриваемого преступления может проводиться экспертиза и самого товарного знака. Несмотря на возможность этой экспертизы, особенности ее назначения и производства не рассматриваются в криминалистической литературе и других специальных источниках, например, справочниках следователей. Это, безусловно, осложняет работу следователей при расследовании преступлений, связанных с использованием чужого товарного знака, поэтому на этих особенностях следует заострить внимание.

Проведенное исследование показало, что при назначении экспертизы товарного знака, на ее разрешение ставятся следующие вопросы:

1. Какой фирме (предприятию, организации) принадлежит данный товарный знак?
2. Соответствует ли товарный знак условиям его изготовления?
3. Кем и когда был изготовлен товарный знак?
4. Каким способом был изготовлен данный товарный знак?
5. Являются ли идентичными товарные знаки, обозначенные на различных видах товаров (продукции)?
6. Когда был изготовлен товарный знак на конкретных видах продукции?
7. Отличаются товарные знаки на различных образцах, представленной продукции, и т.п.?

При расследовании преступления, связанного с использованием чужого товарного знака может возникнуть необходимость назначения экспертизы сходности обозначения с чужим товарным знаком или наименованием места происхождения товара. Такую экспертизу осуществляют эксперты Федерального института промышленной собственности (ФИПС) Роспатента, то есть ими устанавливается факт тождественности или сходности до степени смешения (похожести) данного обозначения с чужим товарным знаком или наименованием места происхождения товара для однородных товаров.

При вынесении постановления о назначении экспертизы по исследуемому преступлению важно правильно сформулировать вопросы, подлежащие экспертному разрешению. Так, если возникают спорные ситуации, связанные с определением степени смешения товарных знаков, то на разрешение эксперта может быть поставлен вопрос в такой редакции:

«Может ли у потерпевшего ассоциироваться данное обозначение в целом с каким-либо товарным знаком (наименование места происхождения товара)?», или в такой формулировке: «Каков риск смешения товаров, имеющие представленные обозначения у потребителя?». Однако нельзя поставить перед экспертом вопрос правового характера, например, «можно ли считать сходным до степени смешения, представленное на исследование обозначение с таким-то товарным знаком (наименование места происхождения товара)?».

При расследовании данного вида преступления следователю важно знать не только возможности экспертного исследования, правильную формулировку вопросов, но и методику исследования объектов (товарных знаков), представленных на исследование. От этого зависит объективная оценка заключения эксперта, как доказательства по делу. Если, по мнению следователя, эксперт исследовал не все возможности (методы исследования), то следователь вправе назначить дополнительную или повторную экспертизу. Чтобы заключение имело доказательственное значение, оно должно содержать однозначный вывод о том, например, что «...представленное на исследование обозначение может у потребителя ассоциироваться в целом с таким-то товарным знаком, несмотря на отдельные различия...» или «...риск смешения исследованных обозначений товаров Российскими потребителями при одновременном наличии товаров с этими обозначениями в витринах (на прилавках) очень велик и практически неизбежен».

Кроме рассматриваемых нами традиционных экспертиз при расследовании преступлений, связанных с незаконным использованием чужого товарного знака, могут назначаться и проводиться нетрадиционные для данного вида преступления экспертизы, такие как компьютерно-техническая, если подделка обозначения (знака) товара осуществлялась с использованием специальных компьютерных программ и устройств. Компьютерно-техническая экспертиза может назначаться и проводиться тогда, когда необходимо выявить факт незаконного использования места происхождения товара.

При расследовании преступления, связанного с незаконным использованием чужого товарного знака возможно назначение судебно-бухгалтерской экспертизы при обнаружении признаков действий субъектов преступления, связанных с вуалированием в учетных данных хозяйственно-финансовых операций с контрафактным товаром.

Приведенные рекомендации позволяют определиться с необходимыми экспертизами при расследовании незаконного использования товарного знака, а также с их возможностями, что будет способствовать повышению эффективности следственной деятельности.

#### Информация об авторе

*Орлов Руслан Алексеевич* — мировой судья 118 судебного участка Октябрьского округа г. Иркутска, e-mail: rusirk@mail.ru.

#### Author

*Orlov Ruslan Alekseevich* — justice of peace, judicial district 118, Oktyabrskiy District, Irkutsk, e-mail: rusirk@mail.ru.