**ИМПЛЕМЕНТАЦИЈА НА РЕГУЛАТИВАТА НА СОВЕТОТ НА ЕВРОПСКАТА УНИЈА БР. 1383/2003 ВО РЕПУБЛИКА МАКЕДОНИЈА**

**Доц. д-р Данијела Милошоска**

Кеј Маршал Тито бр. 95, Факултет за туризам и угостителство-Охрид, dancesmilevska@yahoo.com

**Апстракт**

За да се постигне максимална заштита на правата од интелектуална сопственост како што се трговската марка, индустрискиот дизајн и правата од патент, неопходно е превземање на определни царински мерки за заштита на истите. За таа цел, земјите членки на Европската унија превземаат иницијативи за примена на опредлени правила за заштита на правата од интелектуална сопственост како што е на пример задржување на стока за која постои сомневање дека врши повреда на правата. На 1-ви Јули 2004 година настапи таканаречениот “нов режим” со донесувањето на Регулативата на Советот на Европската унија број 1383/2003 од 22-ри Јули 2003 година која се однесува на царинските мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост.

Во областа на заштитата на правата од интелектуална сопственост-борба против фалсификување и пиратерија на стоки, во Република Македонија во мај 2005 година, од страна на Собранието беше усвоен Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост. Со Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектулна сопственост се постигна потполно усогласување на македонското законодавство со законодавството на Европската унија и ТРИПС Договорот. Донесувањето на овој закон е новина во однос на постоечките царински прописи и воведува нов квалитет во работењето на царинските органи. При изработката како модел се користеше Регулативата на Советот на ЕЕЗ 1383/2003. Надлежностите на Царинската управа кои произлегуваат од овој закон се однесуваат на постапувањето на царинските служби во случаите кога се врши повреда на некое право од интелектуална сопственост со увоз, извоз, повторен извоз, привремен увоз или транзит на одредена стока. Во законот се утвредени мерките кои се превземаат против стоките за кои ќе се утврди дека повредуваат такви права.

 Клучни зборови: царина, права од интелектуална сопственост, регулатива

**Abstract**

To achieve maximum protection of intellectual property such as trademark, industrial design and patent rights it is necessary to take certain customs measures to protect them. Member States of the European Union undertake initiatives to implement certain rules on the protection of intellectual property such as detention of goods suspected to infringe the rights. On 1 July 2004 started “new regime" with the adoption of Council Regulation of the EU 1383/2003 since 22 July 2003 concerning customs measures for protection of intellectual property.

In the field of protection of intellectual property-combating counterfeiting and piracy of goods in the Republic of Macedonia in May 2005, the Parliament adopted the Law on Customs Measures for Protection of Intellectual Property. The Law on Customs Measures for Protection of of Intellectual Property achieves full harmonization of the Macedonian legislation with the European Union and the TRIPS Agreement. The adoption of this law is a novelty compared to existing customs regulations and introduces a new quality in the work of customs authorities. The Council Regulation EEC 1383/2003 was used as model. The powers of the Customs Administration arising from this Law shall apply to the actions of customs authorities in cases of injury done to some of the intellectual property rights while import, export, re-export, temporary import or transit of certain goods. The law determines measures taken against goods which are found to violate such rights.

Key words: customs, intellectual property rights, regulation

ВОВЕД

Преку Регулативата на Советот на Европската Економска Заедница број 3842/86 од 1-ви Декември 1986 година, која се однесува на мерките за забрана на пуштање во слободна циркулација на фалсификувана стока[[1]](#footnote-2), Европската унија имплементира заеднички одредби за заштита на правата од интелектуална сопственост на целата нејзина територија. Оваа Регулатива, која стапи во сила на 1-ви Јануари 1988 година, на царинските власти им даде централна улога во борбата против фаслификуваните стоки кои влегуваа во Европската унија. Имателите на права од интелектуална сопственост имаа обврска за пријавување на секоја пратка за која се сомневаа дека содржи фалсификувана стока за да може царинските власти да интервенираат и да го одложат увозот на стока. Но, после извесен перид од примената на оваа Регулатива се појавија определени проблеми со оглед на тоа што определени земји членки применуваа и додатни правила, така што дојде до замена на истата со нова Регулатива на почетокот на 1995 година.

Регулативата на Советот на Европската унија број 3295/94 од 22 Декември 1994 година, која се однесува на мерките за забрана на пуштање во слободна циркулација, извоз, повторен извоз или увоз на фалсификувана стока, претставува замена на старата Регулатива. Оваа Регулатива мораше да ги опфати сите барања поставени со ТРИПС Спогодбата донесена истата година. Регулативата 3295/94 беше проширена верзија на Регулативата 3842/86 и ги вклучуваше и мерките против пиратска стока како што е на пример повредата на авторското право. Новата Регулатива која се однесуваше на заштита на правата од интелектуална сопственост беше усогласена со ТРИПС Спогодбата со што се надминаа предходните проблеми во однос на интерпретација на истата.

Низ годините оваа Регулатива претрпи определени измени. Една од промените се однесуваше на проширување на поимот права од интелектуална сопственост кој ги опфати и правата од патент. Тоа беше направено преку донесување на Регулативата на Советот на Европската унија број 241/1999 која претставуваше надоплонување на Регулативата 3295/94.[[2]](#footnote-3)

На 1-ви Јули 2004 година настапи таканаречениот “нов режим” со донесувањето на Регулативата на Советот на Европската унија број 1383/2003 од 22-ри Јули 2003 година која се однесува на царинските мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост. Таа ја замени Регулативата 3295/94 и 241/1999 и од тој ден директно беше применлива во сите земјите членки на Европската унија.

ЗАКОН ЗА ЦАРИНСКИ МЕРКИ ЗА ЗАШТИТА НА ПРАВАТА ОД ИНТЕЛЕКТУАЛНА СОПСТВЕНОСТ

Со цел зголемување на ефикасноста на системот на царинска контрола за фалсификувана и пиратска стока во Република Македонија и усогласување на царинските мерки при оваа контрола со законодавството на Европската унија како и создавање услови за целосна имплементација на одредбите од ТРИПС Спогодбата во 2005 година беше донесен Закон за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост[[3]](#footnote-4). Законот беше изготвен со техничка помош од канцеларијата за царинска и фискална помош на Европската унија (ЕУ-КАФАО МАК) и истиот е усогласен со регулативата на Советот (ЕЕЗ) бр.1383/2003 од 22.07.2003 година.

 Со овој закон се определуваат мерките на заштита на правата од интелектуална сопственост кои ги превземаат царинските органи кога со одредена стока се повредува правото од интелектуална сопственост, се уредува и постапувањето по службена должност од страна на царинските органи како и по поднесено барање за превземање на царински дејствија, постапката на поднесување и обработка на барањата за превземање на царински дејствија, прифаќање на барање за превземени дејствија, постапувањето со стоката за која е утврдено дека го повредува правото од интелектуална сопственост, како и одговорноста на царинските органи и на носителот на правото во оваа постапка.

 Со член 1 од Законот за царинските мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост се регулира постапката за преземање дејствија од царинските органи кога постојат оправдани причини за сомневање дека со стоката се повредува право од интелектуална сопственост во случаите кога таа стока:

- е декларирана за пуштање во слободен промет, извоз или повторен извоз во согласност со царинските прописи;

- е откриена при контрола на стока која се внесува во или се изнесува од царинското подрачје на Република Македонија, која е ставена во постапка на транзит, царинско складирање, увоз за облагородување, преработка под царинска контрола или привремен увоз, или која е ставена во слободна зона или слободен склад во согласност со царинските прописи.

 Од ваквата определба на законодавецот во Република Македонија јасна е намерата под контрола да се стави не само увозот туку сите царински постапки, каде може да се открие стока со која се повредуваат правата од интелектуална сопственост. Меѓутоа, надвор од царинска контрола останува стоката која е пуштена во слободен промет (после спроведена увозна царинска постапка, стоката добива третман на национална стока), а за која доплнително се добиени информации дека станува збор за стока со која се повредуваат права од интелектуална сопственост. Царинската управа на Република Македонија врз основа на вака поставената правна рамка може да делува на граничните премини или во внатрешните царински испостави, но не и во продавниците во внатрешноста на земјата во кои се продаваат стоки со кои се повредуваат правата од интелектуална сопственост. Во вакви случаи не постои можност Царинската управа директно да делува, бидејќи нема овластување да изврши конфискација на стоки во продавниците. За стока која е пуштена во слободен промет на домашен пазар надлежни се други органи: Државниот пазарен инспекторат, Министерството за внатрешни работи, Министерството за култура и други, поради што мора да постои тесна соработка помеѓу сите инволвирани институции за превземање заедничка акција. Царинската управа во нејзиното практично работење се соочува со ваквото ограничување на нејзините надлежности, предвидени со членот 2 од Законот за царинските мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост. Поради тоа како нужност се наметнува потреба да се размислува за поинакво решение од она утврдено со правната рамка на Република Македонија. Токму тоа може да биде и првата “измена и дополнување” на Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост, со цел во своето работење Царинската управа да не зависи од соработката со другите институции, туку работењето да го заснова исклучиво на сопствени капацитети. Се разбира, при тoa нивната соработка не треба да се сведе на минимум, туку напротив и во иднина да се работи на понатамошно подигнување на нивото на нивна меѓусебна соработка, но со создавање пошироко поле на делување на царинските органи, како органи кои секојдневно се соочуваат со проблемите на фалсификувана и пиратска стока.

 Анализа на одредбите содржани во Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектулана сопственост во Република Мекедонија во однос на одредбите содржани во регулативата на Советот на ЕУ 1383/2003, упатува на усогласеност на истите, особено во делот кој се однесува на т.н паралелен увоз.

 Имено, законодавецот на Република Македонија, исто како и создавачите на регулативата на Советот на ЕУ 1383/2003 не верува дека паралелниот увоз треба да биде правно нормиран во овие правни акти. Паралелниот увоз не претставува повреда на правата од интелектуална сопственост, па поради тоа отсуствува потребата од ваков вид на заштита. Меѓутоа, порастот на штетите предизвикани од ненормирањето на паралелниот увоз во оваа смисла, отвора ново прашање за размислување и дискусија-дали во иднина треба да се промени постојното правно решение? Како потврда на ваквото мислење e примерот со законодавството во Германија. Во регулативата на оваа земја се оди понатаму од она што е предвидено во регулативата на Советот 1383/2003 и во националното законодавство е опфатен паралелниот увоз, бранејќи ја ваквата одлука со фактот за постоењето на огромни штети кои се предизвикуваат со паралелниот увоз.

 Уште едно дискутабилно прашање е одредбата со која се предвидува дека Законот за царинските мерки за заштита на правата од интелектулана сопственост во Република Мекеоднија не се применува за стока која е изработена под услови спротивни на договорените со носителот на правото. За таа цел носителите на права треба да ги направат достапни сите детални информации кои се однесуваат на стоката, но и некои податоци од склучените договори кои може да претставуваат деловна тајна. Откривањето на тајните клаузули на договорите може да се смета како недостаток на ваквото правно решение. За да може тоа правно решение беспрекорно да се имплементира во практика, треба да се обезбеди максимална сигурност на базата на податоци со која работи Царинската управа на Република Македонија.

 Во однос на неопфаќањето со овој закон на стоката од некомерцијална природа која се наоѓа во личниот багаж на патниците, може да заклучиме дека претставува решение кое е усогласено со регулативата на Советот на ЕУ. Меѓутоа, ако знаеме дека големи количини на фалсификувана стока е детектирана на овој начин кај патниците, тогаш може да заклучиме дека и овој вид на повреда на правата од интелектуална сопственост треба да биде опфатен со Законот за царинските мерки за заштита на правата од интелектулана сопственост во Република Мекедонија. Во прилог на ваквата констатација ќе го истакнам податокот дека иако поединечната вредност на стоките со кои се врши повреда на правата од интелектуална сопственост кои претставуваат дел од личниот багаж е релативно мала и незначителна на прв поглед, доколку се земе во предвид нивната вкупна вредност, тогаш со сигурност ќе заклучиме дека претставуваат сериозна закана по економиите на земјите, безбедноста и здравјето на луѓето.

 Стока со која се повредува право од интелектуална сопственост е дефинира со овој закон[[4]](#footnote-5) и тоа како фалсификувана стока, пиратска стока, стока со која се повредува правото на патент, индустриски дизајн, ознака на потекло или географска ознака. Стока со која се повредува право од интелектуална сопственост е и секој калап или матрицапосебно дизајнирани или прилагодени за изработка на таков вид на стока, доколку со употребата на таквите калапи или матрици се повредуваат правата на носителот во Република Македонија, средства, производи, компоненти или делови за избегнување или изигрување на заштита (смарт картички, декодери, компјутерски програми, системи за преметнување или друг вид на промена и слично) или на контрола на копирање.

 Во однос на дефинирањето на поимот “фалсификувана” стока со одредбата од Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост во Република Македонија може да се заклучи дека постои усогласеност на истата со одредбите од регулативата на Советот на ЕУ 1383/2003. Имено, на сличен начин е извршено дефинирање на овој поим и со Регулативата на Европската унија 1383/2003 и истиот ги опфаќа трговските марки заштитени со прописите на Европската унија и трговските марки заштитени со националните законодавства на земјите членки. Меѓутоа, она по што решението во македонското законодавство се разликува од европското е неговата полиберална определба во однос на дефинирањето дали трговската марка која стои на фалсификувана стока без согласност на носителот на правото треба да биде идентична со важечката трговска марка регистрирана за ист вид на стока или пак доволно е само да не може да се разликува во суштинските обележја од важечката трговска марка и со тоа да ги повредува правата на носителот на трговската марка. Со одредбите пропишани со регулативата на Советот на ЕУ 1383/2003 за фалсификувана стока која ги повредува правата на носителот на правото станува збор само тогаш кога е исполнет условот на идентичност на трговските марки, а додека со одредбата од Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост во Република Македонија за повреди од ваков тип станува збор и кога постои сличност помеѓу трговските марки, а не само кога тие се идентични. Значи нормите пропишани во националното законодавство отвараат можност за полиберално делување на царинските органи. Меѓутоа, проблем е што ваквото широко дефинирање од друга страна отвора можност за злоупотреби од страна на имателите на права од интелектуална сопственост секогаш кога ќе се почувствуваат загрозени од конкуренцијата на пазарот.

 Како носител на правото на интелектуална сопственост, согласно Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост во Република Македонија[[5]](#footnote-6), може да биде:

 1. секое домашно и странско, правно и физичко лице кое согласно закон, е носител на правото од патент, индустриски дизајн, трговска марка, ознака на потекло, географска ознака, авторско право или сродно право или

 2. секое друго домашно и странско, правно и физичко лице кое има право да користи некое од правата од интелектуална сопственост;

 3. застапник на носителот на правото или на лицето кое има право да користи некое од правата од интелектуална сопственост.

 Лицето мора на царинскиот орган да му достави доказ за стекнатиот статус на носител на правото. На овој начин се обезбедува имплементација на националната одредба на идентичен начин со импементацијата на одредбата на регулативата на Советот на ЕУ 1383/2003 која се однесува на определувањето на статусот на носител на право.

 Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост[[6]](#footnote-7) пропишува два начини на дејствување на царинскиот орган во однос на заштитата на правата од интелектуална сопственост-врз основа на поднесено барање за превземање на царински дејствија и по службена должност.

 Целта на законодавецот од пропишувањето на дејствување на царинскиот орган по службена должност е да помогне во заштитата на правата од интелектуална сопственост дури и на најмалите субјекти иматели на правата. Но сепак, и покрај таквата намера, може да се јават проблеми за економски најслабите иматели на права (без оглед на нивната големина), бидејќи пополнувањето на барањето за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост претставува дополнителен трошок за истите. Уште еден дополнителен проблем за финансиски слабите субјекти е задолжителното доставување на изјава во која субјектот се обврзува дека ќе ја надомести можната штета. Тоа честопати претставува причина која ги одвраќа субјектите од поднесување на барање за превземање царински мерки.

 Со главата 7 од Законот за царински мерки за заштита на права од интелектуална сопственост предвидени се казнени одредби.Со предвидените казнени одредби надвор од нивниот досег остануваат превозникот, увозникот и извозникот при повреда на правата од интелектулна сопственост. Поради тоа во блиска иднина неопходно ќе биде со измена и дополнување на Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост да се воведи царински прекршок и да се определат казни за прекршок на овие субјекти. Исто така, со цел зајакнување на превентивната функција од правното нормирање на оваа материја, доколу дојде до заострување на веќе пропишаните санкции може да се очекуваат позитивни резултати.

 После анализата на одредбите од Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост може да одговориме на пршањето дали вака поставената правна рамка претставува ефикасен инструмент за превенција на домашниот пазар од стоки со кои се повредуваат правата од интелектуална сопственост и какви ефекти овој закон остварува врз владеењето на правото, кој дел особено се однесува на увозниците на оригинална стока?

 Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост претставува обид да им се помогне на имателите на права од интелектуална сопственост да ги остваруваат правата на полесен, поефтин и поефикасен начин. Меѓутоа, овозможувајќи го тоа од една страна, од друга страна се поставува прашањето дали тоа претставува фер однесување спрема увозниците на оригинална стока, односно како сето тоа влијае на владеењето на правото. Од гледна точка на увозниците одредбите од Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост резултираат во постојано задржување на нивните стоки под царински надзор. Со тоа се доведуваат во прашање правилата на пазарната економија особено во делот на слободната конкуренција. На тој начин се создава можност имателите на правата од интелектуална сопственост да го контролираат увозот на стоки на домашниот пазар и да вршат злоупотреби на одредбите од законот.

ЗАКЛУЧОК

 Истражувањата на царинските мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост ја потврдуваат тезата за актуелноста на проблематиката врзана со различните форми и облици на повреда на правата од интелектуална сопственост. Порастот на транснационалните криминални организации на глобално ниво кои се тесно инволвирани во овие противправни активности, безбедносните проблеми во регионот, проследени со ембарга, напоредно со внатрешните транзициони проблеми, беа факторите кои сериозно влијаеа врз појавата и развојот на повредата на права од интелектуална сопственост. Иако штетноста на повредата на правата од интелектуална сопственост на краток рок е суптилна, на долг рок има потенцијал да ги поткопа базичните принципи врз основа на кој се изградува царинскиот систем на една земја. Царинските системи кои се карактеризирааат со недостаток на правна регулатива во борбата против повреда на правата од интелектуална сопственост, се многу поподложни на истите.

 Со цел зголемување на ефикасноста на системот на царинска контрола за фалсификувана и пиратска стока во Република Македонија и усогласување на царинските мерки при оваа контрола со законодавството на Европската унија како и создавање услови за целосна имплементација на одредбите од ТРИПС Спогодбата во 2005 година беше донесен Закон за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост. Законот беше изготвен со техничка помош од канцеларијата за царинска и фискална помош на Европската унија (ЕУ-КАФАО МАК) и истиот е усогласен со регулативата на Советот (ЕЕЗ) бр.1383/2003 од 22.07.2003 година. Поради тоа како заклучок може да констатираме дека Регулативата на Советот на ЕЕЗ 1383/2003 целосно се имплементира во Република Македонија. Надлежностите на Царинската управа кои произлегуваат од овој закон се однесуваат на постапувањето на царинските служби во случаите кога се врши повреда на некое право од интелектуална сопственост со увоз, извоз, повторен извоз, привремен увоз или транзит на одредена стока. Во законот се утвредени мерките кои се превземаат против стоките за кои ќе се утврди дека повредуваат такви права.

ЛИТЕРАТУРА

1. Council Regulation (EC) No 1383/2003 of 22 July concerning customs action against goods suspected of infringing certain intellectual property rights and the measures to be taken against goods found to have infringed such rights, [OJ L 196, 02/08/2003].
2. Закон за царински мерки за заштита на правата од интелектуална сопственост, Службен весник на Република Македонија бр. бр.38/2005 г.
3. Царински закон, Службен весник на Република Македонија бр. 39/2005 г.
4. Закон за Царинската управа, Службен весник на Република Македонија бр. 46/2004 г.;
1. OJ L 357/1, 18.12.1986, (Regulation 3842/86). [↑](#footnote-ref-2)
2. OJ L 27, 2.2.1999, (Regulation 241/1999). [↑](#footnote-ref-3)
3. Службен весник на Република Македонија бр. 38/2005 г.

 [↑](#footnote-ref-4)
4. член 3 од Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектулна сопственост. [↑](#footnote-ref-5)
5. член 3 од Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектулна сопственост. [↑](#footnote-ref-6)
6. член 5 и член 6 од Законот за царински мерки за заштита на правата од интелектулна сопственост. [↑](#footnote-ref-7)