

# 销售假冒注册商标的商品罪的辩护

产品名称	销售假冒注册商标的商品罪的辩护
公司名称	深圳泰好赔科技有限公司
价格	.00/个
规格参数	
公司地址	深圳宝安区松岗艺展四路盈硕商务大厦303室
联系电话	18820953171 13823288593

## 产品详情

随着国家对知识产权的重视，不断发文要加大对知识产权犯罪的处罚

### 一、法律及相关司法解释

《中华人民共和国刑法》第二百一十四条规定“销售明知是假冒注册商标的商品，销售金额数额较大的，处三年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处罚金；销售金额数额巨大的，处三年以上七年以下有期徒刑，并处罚金。”

从量刑来看不算重罪，因为最高刑期是七年。

### 二、罪与非罪

根据法条可以捋出几个关键词：注册商标、商品、销售假冒、明知、金额较大

注册商标：本罪要求侵犯的是注册商标，侵犯假冒的普通商标不构成本罪，因为本罪旨要保护国家对注册商标的管理秩序，办理该类案件首先要通过中国商标网查询涉案商标是否为注册商标，搜索到商标后一定要点击进去查看商标注册状态，可能是等待实质审查、驳回复审中、初审公告等状态，只有属于以下状态才属于注册商标。

商品：我们要注意一点，在注册商标时都需要选择类别，以《商标注册用商品和服务国际分类》（尼斯分类）为标准，某些品牌商在注册商标时会特别注意保护在大多类别上都会注册商标，而有些品牌商只是在特定类别上注册商标。本罪要求的是在相同商品上假冒使用注册商标才构成犯罪。比如某品牌仅仅在饮料类别上注册了商标，那么假如犯罪嫌疑人销售的产品是使用了该商标的服装，那么同样不构成犯罪。但是要注意的是在判定是否属于相同商品时，不完全以尼斯分类为准，比如尼斯分类中32类主要是指不含酒精的饮料，而33类主要是指含酒精的饮料，也可以解释为相同商品。

销售假冒：本罪针对的是纯粹的销售行为，如果是自己制造的假冒商品然后去销售或者自己去买假标贴上然后销售，那么会认定为假冒注册商标罪。在这里还要说明的是假冒在法律上不要求不完全一致，法律也只是兜底的说了以是否容易引起销售者混淆为标准，当然简单的将大写英文字母构成的商标改为小

写是很容易被认定为假冒的行为，不过只要不是使用完全相同的商标，律师都存在辩护空间，这就取决于律师的解释能力。

明知：本罪是故意犯罪，主观上要求明知销售的是假冒的注册商标商品，司法实践中如何判断呢？主要以售卖者是否有品牌方或其代理商处进货凭证或发票来判断，以客观强势推定主观。当然如果能够证明犯罪嫌疑人有足够理由相信自己售卖的是正品，那么也可以争取无罪，比如上家拿出过代理商凭证（即使是上家伪造），进货价格如正品无异常等，都可以反向推定嫌疑人主观不明知。

金额较大：本罪要求销售的产品金额超过5万元才构成犯罪，如果尚未销售产品价值超过15万元也构成犯罪。

### 三、量刑辩护

本罪有三个特别要注意的金额，5万（既遂的入罪金额）、15万（未遂的入罪金额）、25万（情节严重），本案的量刑最重要的是金额。检察院通常以银行流水和电商平台销售记录作为认定金额的依据。

刷单：电商平台基本都存在刷单行为，对于这一点，公安在侦查时基本不会主动去获取证据，那么这个工作就需要律师和家属去做，一般而言，公安不会查封网上店铺，可以通过卖家平台查看相关销售流水然后比对（侦查阶段），刷单记录可以通过微信聊天记录和转账记录来证明，大多案件中嫌疑人手机本扣押，那么律师只能通过向检察院或公安提出相关事实，申请调取。

所卖非所标：部分商家在销售时可能标明了某商标，但实际上所售卖的是定制产品，并非侵权商标产品，那么这部分金额也可以通过以上途径来证明扣除。

持续销售过程中对方品牌方注册了商标：比如嫌疑人自2015年一直在销售AA品牌的服装，而该品牌方之前仅仅在饮料类别上注册了商标，而在2019年在服装上也注册了该商标，那么在品牌方在服装类别未注册该商标前的金额可以扣减。当然，此种情况还涉及到有罪无罪的问题，如果说该品牌方虽然在服装类别上注册了保护商标，但从未销售过该品牌的服装，那么有争取无罪的空间。

罚金问题：对此问题我仅列一下司法解释：对于侵犯知识产权犯罪的，人民法院应当综合考虑犯罪的违法所得、非法经营数额、给权利人造成的损失、社会危害性等情节，依法判处罚金。罚金数额一般在违法所得的一倍以上五倍以下，或者按照非法经营数额的50%以上一倍以下确定。

### 四、缓刑辩护

本罪名属于经济犯罪，最高刑期为七年，争取缓刑首先要争取的是刑期判处三年以内，除了普通罪名的累犯等不可缓刑情节外，还要排除以下情形的缓刑情况：

- （一）因侵犯知识产权被刑事处罚或者行政处罚后，再次侵犯知识产权构成犯罪的；
- （二）不具有悔罪表现的；
- （三）拒不交出违法所得的；
- （四）其他不宜适用缓刑的情形。

不成文规定：涉及食品、消费者安全等缓刑也比较困难。

争取缓刑的方式步骤：

一、如果金额清晰或者嫌疑人家庭经济条件好，在拘留不久即可联系商家退赃获得谅解，然后争取取保，取保其实是缓刑最大的保障。

二、如果嫌疑人被逮捕，那么在检察院阶段和法院阶段通过提供证据或排除公安证据争取将涉案金额降到最低。

三、在25万以内的案件缓刑难度不是特别大，如果金额超过25万，那么就要考虑通过退赃或者预缴罚金等来获取缓刑。