

## СТАТЬЯ

Свяжитесь с нами:

- **ТОО «Болотов и Партнеры»**  
Казахстан, г. Алматы 050008  
ул. Ауэзова 60, БЦ «Almaty Residence», 6 этаж  
+7 (727) 357 23 80  
info@BolotovIP.com  
www.BolotovIP.com

Февраль 2017

### Краткий обзор законодательства Республики Кыргызстан в области охраны товарных знаков



Наурузова  
Гульжихан

Консультант,  
Патентный  
поверенный РК

Кыргызская Республика является нашим соседом и партнером по Евразийскому экономическому союзу. Кыргызстан стал первой страной СНГ, вступившей в ВТО, а также в числе первых ратифицировал основные международные соглашения в сфере интеллектуальной собственности.

Наши страны объединяет много общего в различных сферах общественной жизни: восточный менталитет, единообразие национальных традиций, а также богатое культурно-историческое наследие бывшего союза являются залогом стабильности и долгосрочности соседских отношений.

После распада Советского Союза республики, получившие политическую и экономическую самостоятельность, должны были в сжатые сроки создать правовую основу для цивилизованного существования государства.

Отсутствие специалистов и практических навыков привело поначалу к созданию единообразных документов, за основу которых были взяты нормы советского законодательства.

За четверть века самостоятельного существования

специалистами кыргызского патентного ведомства были разработаны законы и подзаконные акты в области охраны интеллектуальной собственности, обогащенные новым опытом и рекомендациями зарубежных коллег.

Проведем анализ законодательства Киргизии в сфере охраны и защиты товарных знаков в сравнении с нормами действующего казахстанского законодательства.

Органом, осуществляющим государственную политику в области интеллектуальной собственности является Государственная служба интеллектуальной собственности и инноваций при Правительстве Кыргызской Республики (далее - Кыргызпатент).

Под эгидой Правительства Кыргызпатент монопольно осуществляет все правовые действия по охране товарных знаков и других объектов интеллектуальной собственности, начиная от приема заявок до выдачи охранных документов и публикации сведений об объектах в Официальном бюллетене. Спорные вопросы по вынесенным решениям и иным юридическим действиям решаются в Апелляционном совете, созданном при Кыргызпатенте. Апелляционный совет является обязательным первичным органом по рассмотрению споров по вопросам регистрации объектов, а также реализует иные полномочия, делегированные ему Правительством Кыргызской Республики.

Вопросы охраны товарных знаков регулируются Законом Кыргызской Республики «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров (далее – Закон)», утвержденным 14 января 1998 года. За годы становления страны Закон претерпел ряд изменений, которые в целом не нарушили сложившейся структуры законодательства.

На сегодняшний день действует редакция Закона от 6 февраля 2014 года. В Законе в лаконичной и доступной для применения форме представлена информация о видах обозначений, которые могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков, о функциях, которые выполняют товарные знаки, а также о том, в каких случаях и по каким основаниям обозначению может быть отказано в регистрации. Заявителю разъясняются его права при ведении дела по заявке и приводятся рекомендации по возможности оспаривания решений, вынесенных патентным

ведомством.

Уже до подачи заявки заявитель получает предварительное представление о целесообразности регистрации товарного знака, о предпочтениях в выборе знака для того, чтобы достойно заявить о себе среди производителей одинаковой продукции, независимо от того, будут ли это товары или услуги. Согласно определению, данному в Законе, «товарный знак – это обозначение, способное отличать соответственно товары и услуги одних юридических и физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц».

Другими словами, для того, чтобы потребители смогли распознать продукцию конкретного производителя, товарный знак должен быть выполнен оригинальным, запоминающимся, способным вызывать у потребителя стойкие ассоциации с определенным производителем товаров или услуг.

Перечень обозначений, которые могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков, имеет ограничения. В частности, не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, которые не могут быть четко воспроизведены, представляющие собой просто звуки или запахи. Закон о товарных знаках Республики Казахстан, например, не содержит таких ограничений. Функции товарного знака может выполнять любое обозначение, если, оно способно выделять владельца товарного знака среди производителей одинаковой продукции.

Так, если мелодия ассоциируется у потребителей только с конкретным производителем, то она при соблюдении определенных требований при подаче заявки, может быть зарегистрирована как звуковой товарный знак. То же самое можно сказать и о запахах (обонятельные знаки). Возможны определенные трудности при проведении полной экспертизы по таким знакам, так как, возможно, потребуются знания специалистов. Кроме того, важно предусмотреть условия для хранения таких специфичных (нестандартных) обозначений. Вероятнее всего, что таких обозначений будет не много и сложности, которые могут возникнуть при экспертизе и хранении знаков, могут быть разрешены. Основания для отказа в регистрации товарных знаков условно делятся на три группы:

- К первой группе относятся обозначения, не обладающие оригинальностью (различительной способностью): указывающие на вид и иные характеристики товара,

© 2017 Bolotov & Partners. Все права защищены.

Информация, содержащаяся в настоящей Статье, общего характера и не может быть использована как юридическая консультация или рекомендация. В случае возникновения вопросов, пожалуйста, обращайтесь.

представляющие собой общепринятые термины и символы и т.д. Такие основания для отказа, вытекающие из существа самого знака, относятся к группе абсолютных оснований. Если такие обозначения не занимают доминирующего положения в знаке, то они могут присутствовать в качестве неохраняемых элементов. В большинстве случаев, такие обозначения могут быть выявлены самим заявителем до подачи заявки.

- Другая группа оснований для отказа в регистрации (иные основания) возникает в процессе полной экспертизы, когда выявляются тождественные или сходные с заявленным обозначением товарные знаки, промышленные образцы и фирменные наименования, заявленные (зарегистрированные) от имени третьих лиц с более ранним приоритетом.
- Не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, которые могут ввести потребителей в заблуждение относительно товара или его производителя, а также в случаях, когда они противоречат нормам гуманности и морали и общественным интересам.

Заслуживает внимания тот факт, что не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с ранее зарегистрированными товарными знаками в отношении любых товаров. Такая формулировка позволяет экспертам ведомства отказывать в регистрации обозначениям, если они не только тождественны, но и, по мнению экспертизы, сходны до степени смешения с товарными знаками даже в отношении неоднородных товаров и услуг. По-видимому, для преодоления такого отказа потребуются очень веские основания.

Более подробно процедура подачи заявки и рассмотрения в патентном ведомстве приведена в Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака. За все юридические действия по регистрации товарного знака, предусмотренные Законом, взимаются пошлины. Порядок и размеры оплат регламентируются Положением о Пошлинах, утвержденным 3 октября 2016г. Размеры пошлин устанавливаются в расчетных показателях и уплачиваются в национальной или иностранной валюте. Расчетный показатель приравнивается к 100 сомам.

Заявка на товарный знак и прилагаемые к ней документы могут подаваться на государственном или официальном (русском) языке.

Форма и содержание заявочного бланка практически не отличаются от представляемых в патентные ведомства стран СНГ, поэтому остановимся лишь на некоторых моментах, которые могут вызвать интерес при подаче и экспертизе заявки на регистрацию товарного знака в Киргизии.

При подаче заявки на товарный знак в Киргизии заявитель, так же как в России, должен представить описание заявляемого обозначения. В Казахстане описание знака не требуется, но в спорных ситуациях может быть запрошено экспертами дополнительно.

Неоднозначным является положение Закона о возможности становления приоритета по дате международной регистрации на базе международных соглашений. В нормативных документах нет комментариев по данному вопросу и остается неясным, будет ли действовать в стране два тождественных знака одного владельца в отношении одних и тех же товаров с одним приоритетом или предполагается замена международной регистрации на национальную. Можно отметить, что в Казахстане не допускается регистрация двух одинаковых товарных знаков в отношении одних и тех же товаров на имя одного производителя. Экспертиза заявки на товарный знак проводится в два этапа. До принятия по заявке решения заявитель может дополнять, уточнять или исправлять материалы заявки. Если в процессе рассмотрения заявки заявитель хочет расширить или изменить перечень товаров или услуг, он должен подать новую заявку. Приоритет по которой будет установлен по дате ее подачи.

По результатам предварительной экспертизы, которая проводится в течение одного месяца с даты подачи заявки, заявителю направляется уведомление о приеме или об отказе в приеме заявки к рассмотрению или запрос, ответ на который должен быть представлен в течение двух месяцев с даты получения запроса. При наличии уважительных причин и оплате соответствующей пошлины срок ответа на запрос может быть продлен максимально на шесть месяцев.

Экспертиза заявленного обозначения проводится в течение

двенадцати месяцев с даты подачи заявки. Срок рассмотрения заявки по просьбе заявителя и при оплате соответствующей пошлины может быть сокращен, но не ранее, чем за шесть месяцев с даты подачи заявки. В случае запроса заявитель должен представить ответ в течение двух месяцев с даты получения запроса. При наличии уважительных причин и дополнительной оплаты срок ответа на запрос может быть максимально продлен на двенадцать месяцев.

На любом этапе экспертизы до вынесения по ней решения заявитель может вносить изменения и исправления в материалы заявки, не меняя ее сути. Он может также разделить заявку с распределением товаров и услуг по заявкам с сохранением приоритета по дате подачи первой заявки. Заявитель оплачивает пошлину за разделение заявки, а также за подачу и экспертизу по выделенным заявкам.

В процессе экспертизы по обозначению может быть вынесено положительное решение о регистрации товарного знака или предварительное решение об отказе в регистрации. Заявитель вправе согласиться с вынесенным решением или направить ответ в двухмесячный срок с даты получения этого решения. Срок подачи ответа при наличии уважительных причин и оплаты может быть максимально продлен на двенадцать месяцев с даты получения решения. В случае отсутствия ответа на предварительный отказ по заявке выносится решение об отказе.

В случае несогласия с вынесенным решением, в том числе с решением о предварительном отказе, заявитель вправе в трехмесячный срок с даты получения решения направить мотивированное возражение в Апелляционный Совет Кыргызпатента. Возражение должно быть рассмотрено в Апелляционном совете в течение четырех месяцев с даты его получения.

Таким образом, у заявителя имеется возможность дать пояснения в ведомство в случае несогласия с вынесенным решением или сразу подать мотивированное возражение в Апелляционный совет. В случае несогласия с решением Апелляционного совета в шестимесячный срок с даты получения решения оно может быть обжаловано в суде.

По результатам полной экспертизы при отсутствии оснований

© 2017 Bolotov & Partners. Все права защищены.

Информация, содержащаяся в настоящей Статье, общего характера и не может быть использована как юридическая консультация или рекомендация. В случае возникновения вопросов, пожалуйста, обращайтесь.

для отказа выносится решение о регистрации товарного знака. После оплаты соответствующей оплаты товарному знаку присваивается номер. Сведения о товарном знаке публикуются в Официальном бюллетене. Владельцу выдается свидетельство сроком на десять лет, который может быть продлен на последующие десятилетние сроки.

По заявлению производителя товарный знак может быть признан общеизвестным. Для признания знака общеизвестным в Киргизии не обязательна предшествующая регистрация товарного знака, важно, чтобы известность пришла к знаку в результате его интенсивного использования в стране. Согласно Закону знак может быть признан общеизвестным также в силу международных договоров. Правовая охрана общеизвестного товарного знака действует бессрочно.

На сегодняшний день в реестр общеизвестных знаков Республики Кыргызстан внесено двенадцать товарных знаков, среди которых товарные знаки Coca-Cola, Toyota, Живое пиво и др.

Несмотря на то, что товарный знак, является продуктом рыночной экономики, он во многом опирается на культурные, национальные традиции той страны, где он появился. Примером бережного отношения к традициям и культуре является запрет на использовании обозначения «Манас» в коммерческих целях. Данному термину в Киргизии придается особый статус и использование его на товарах и услугах регламентируется законом "Об эпосе "Манас".

Использование термина «Манас» в товарных знаках в качестве неохраняемых элементов может быть разрешено избирательно только органам государственной власти, при этом в каждом конкретном случае вопрос выносится на заседание комиссии по рассмотрению экспертных заключений по обозначениям, содержащим термин "Манас". Состав комиссии формируется и утверждается руководителем Кыргызпатента из числа специалистов Кыргызпатента.

Владелец товарного знака является его собственником и любое лицо, незаконно использующее чужую собственность, несет гражданскую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством Кыргызской Республики. Защита гражданских прав от

незаконного использования товарного знака помимо требований о прекращении нарушения или взыскания причиненных убытков осуществляется также путем:

- публикации судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;
- удаления с товара или его упаковки незаконно используемых товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, и (или) уничтожения изготовленных изображений товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения;
- ареста или уничтожения товаров, в отношении которых был незаконно применен товарный знак.

Согласно Кодексу Республики Кыргызстан «Об административной ответственности» «незаконное использование чужого товарного знака влечет наложение административного штрафа на граждан - от пятидесяти до ста, на должностных лиц - от ста до двухсот расчетных показателей с конфискацией товаров с фальсифицированным товарным знаком».

Согласно Уголовному кодексу Республики Кыргызстан «незаконное использование чужого товарного знака, если это деяние причинило крупный ущерб, наказывается штрафом в размере от двухсот до четырехсот расчетных показателей или тройным айыпом либо общественными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов». В УК Киргизии присутствует такой неизвестный законодательству других стран постсоветского пространства вид наказания, как тройной айып — взыскание, налагаемое судом в трехкратном размере причиненного ущерба в денежном или натуральном выражении. Две части тройного айыпа взыскиваются в пользу потерпевшего в возмещение материального и морального ущерба, третья часть — в пользу государства.

Анализ законодательства Кыргызстана в сфере охраны и защиты товарных знаков выявил незначительные отличия в сравнении с казахстанскими нормами.



Некоторые правовые нормы можно взять на заметку для дальнейшего использования в Казахстане, но есть и спорные вопросы, которые могут вызвать неоднозначное толкование.

Наурузова Г.Х., Патентный поверенный РК-февраль 2017 года