

УДК 347.772(575.2)
DOI: 10.36979/1694-500X-2022-22-3-92-96

ОСОБЕННОСТИ И ПРЕИМУЩЕСТВА В ПРАВОВОЙ ОХРАНЕ ОБЩЕИЗВЕСТНЫХ ТОВАРНЫХ ЗНАКОВ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

Ж.З. Саргалдакова, А.С. Исмаилов

Аннотация. Раскрываются особенности правового регулирования охраны общеизвестных товарных знаков в Кыргызской Республике и специфика рассматриваемого объекта интеллектуальной собственности. Затронута такая особенность общеизвестных товарных знаков, как риск превратиться в видовые обозначения товаров, работ и услуг. Именно приобретенная широкая известность таких знаков может повлиять на утрату ими различительной способности. Признание и регистрация товарных знаков в качестве общеизвестных товарных знаков позволяет сохранить и защитить их. Предоставляемая законодательно охрана общеизвестных товарных знаков предполагает качественно новый уровень объема охраны. Владелец товарного знака, признанного в качестве общеизвестного, получает дополнительные преимущества, по сравнению с обычной регистрацией. В статье на основе рассмотрения норм международного договора и национального законодательства анализируются эти преимущества. Приведенный анализ и пристальное рассмотрение норм национального законодательства позволяет выявить несовершенство ныне действующего законодательства, и благодаря примеру из практики обосновывает данную необходимость в его совершенствовании.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность; правовая охрана; товарный знак; общеизвестный товарный знак; международный договор; регистрация; известность; различительная способность; законодательство.

КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНДА БЕЛГИЛҮҮ ТОВАРДЫК БЕЛГИЛЕРДИ УКУКТУК КОРГООНУН ӨЗГӨЧӨЛҮКТӨРҮ ЖАНА АРТЫКЧЫЛЫКТАРЫ

Ж.З. Саргалдакова, А.С. Исмаилов

Аннотация. Макалада Кыргыз Республикасындагы жалпыга белгилүү товардык белгилерди коргоону укуктук жөнгө салуунун жана каралып жаткан интеллектуалдык менчик объектисинин өзгөчөлүктөрү көрсөтүлдү. Товарлардын, жумуштардын жана кызмат көрсөтүүлөрдүн конкреттүү белгилерине айлануу тобокелдиги сыяктуу жалпыга белгилүү товардык белгилердин өзгөчөлүгү козголот. Мындай белгилердин кеңири белгилүүлүккө ээ болуусу алардын өзгөчөлүгүн жоготууга таасир этиши мүмкүн. Товардык белгилерди жалпыга белгилүү товардык белги катары таануу жана каттоо аларды сактоого жана коргоого мүмкүндүк берет. Белгилүү товардык белгилерди мыйзамдуу коргоо коргоонун көлөмүнүн сапаттык жаңы деңгээлин болжолдойт. Белгилүү деп таанылган товардык белгинин ээси кадимки каттоого караганда кошумча жеңилдиктерди алат. Макалада эл аралык келишимдин жана улуттук мыйзамдардын ченемдерин кароонун негизинде бул артыкчылыктарга талдоо жүргүзүлөт. Жогорудагы талдоо жүргүзүү жана улуттук мыйзамдардын ченемдерин кылдаттык менен карап чыгуу колдонуудагы мыйзамдардын жеткилеңсиздигин аныктайт жана практикадан алынган мисалдын аркасында аны өркүндөтүү зарылдыгын негиздейт.

Түйүндүү сөздөр: интеллектуалдык менчик; укуктук коргоо; товардык белги; жалпыга белгилүү товардык белги; эл аралык келишим; каттоо; популярдуулук; өзгөчөлүк; мыйзамдар.

FEATURES AND ADVANTAGES IN THE LEGAL PROTECTION OF WELL-KNOWN TRADEMARKS IN THE KYRGYZ REPUBLIC

Zh.Z. Sargaldakova, A.S. Ismailov

Abstract. The article reveals the features of the legal regulation of the protection of well-known trademarks in the Kyrgyz Republic and the specifics of the considered object of intellectual property. The article touches upon such a feature of

well-known trademarks as the risk of turning into generic designations of goods, works and services. It is the acquired wide popularity of such signs that can affect the loss of their distinctiveness. Recognizing and registering trademarks as well-known trademarks allows them to be preserved and protected. The protection of well-known trademarks provided by law presupposes a qualitatively new level of the scope of protection. The owner of a trademark recognized as well-known receives additional benefits over conventional registration. The article analyzes these advantages on the basis of consideration of the norms of an international treaty and national legislation. The above analysis and close examination of the norms of national legislation makes it possible to reveal the imperfection of the current legislation, and, thanks to an example from practice, justifies this need for its improvement.

Keywords: intellectual property; legal protection; trademark; well-known trademark; international treaty; registration; popularity; distinctiveness; legislation.

Товарный знак по законодательству Кыргызской Республики представляет собой средство индивидуализации товаров, работ и услуг производителя, которое является самым распространенным и важным среди других средств индивидуализации. Как известно, в цивилизованном мире единственным средством законной конкурентной борьбы предпринимателей являются объекты интеллектуальной собственности. И среди них особое место занимают товарные знаки, которые являются действенным оружием в борьбе конкурентов при реализации своей продукции и занятии своей ниши на рынках сбыта.

Товарные знаки, используемые их владельцами на протяжении длительного времени, благодаря достойному качеству производимых ими товаров или работ со временем могут приобрести известность среди потребителей. Зачастую хорошее качество продукции, которую неоднократно попробовав, проверил потребитель, неразрывно связывается с тем обозначением, которое стоит на ней. Это происходит подсознательно, связь устанавливается прочно и товарный знак в последующем служит маяком для покупателя среди множества других обозначений, стоящих на однородных товарах или работах.

Интенсивная реклама продукции плюс неизменное качество приводит к все большему распространению продукции компании на соответствующем рынке. Таким образом, товарный знак становится серьезным активом для его владельца, обрастая положительной репутацией и хорошим имиджем. Обретаемая ценность является нематериальным активом, которую невозможно пощупать руками, почувствовать носом, уловить другими осязаемыми чувствами, при этом эта ценность может быть весьма внушительной и высоко материально оцененной.

Именно эта ценность делает известный товарный знак привлекательным не только для потребителей продукции, но и для конкурентов. Конечно же, речь идет о недобросовестных конкурентах, которые не намерены работать над качеством своего товара, над улучшением его свойств, над созданием и раскруткой своего товарного знака. Для них легче и проще заимствовать чужой, известный, знаменитый товарный знак, чтобы с минимальными затратами получать максимальные выгоды от годами складывавшейся репутации чужого известного товарного знака.

В законодательстве эти товарные знаки названы общеизвестными и для исключения несправедливой ситуации, которая может возникнуть в случае недобросовестной конкуренции, в Кыргызской Республике Постановлением Правительства Кыргызской Республики № 520 от 24 августа 2000 г. в реализацию правовых норм Закона Кыргызской Республики «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», было утверждено Положение об общеизвестных товарных знаках в Кыргызской Республике.

В Положении закреплено правовое понятие «общеизвестного товарного знака». В нем говорится, что правовая охрана общеизвестных товарных знаков предоставляется тем обозначениям, товарным знакам, которые приобрели широкую различительную способность в результате их длительного и интенсивного использования и стали характерными для товаров определенного изготовителя [1].

В пункте 7 раздела II Положения приводятся критерии признания товарных знаков общеизвестными на территории Кыргызской Республики:

- узнаваемость фактическими и/или потенциальными потребителями Кыргызской

Республики того вида товаров, к которым применяется знак, либо лицами, участвующими в обеспечении каналов распространения того вида товаров, к которым применяется товарный знак, либо деловыми кругами, имеющими отношение к тем видам товаров, к которым применяется товарный знак; при этом представление об уровне качества товара должно быть связано с товарным знаком в стране или на мировом рынке;

- высокая различительная способность, присущая изначально, либо приобретенная в результате интенсивного использования;
- широкое использование и реклама товарного знака на территории республики или на мировом рынке;
- коммерческая ценность в результате длительного и интенсивного использования в республике или на мировом рынке [1].

Итак, товарным знаком может быть признан знак, охраняемый на территории Кыргызской Республики на основании его регистрации, товарный знак, охраняемый на территории Кыргызской Республики без регистрации в соответствии с международным договором Кыргызской Республики, а также обозначение, используемое в качестве товарного знака, но не имеющее правовой охраны на территории Кыргызской Республики, если такие товарные знаки или обозначение в результате их интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату широко известны в Кыргызской Республике среди соответствующих потребителей в отношении товаров этого лица.

Таким международным договором является Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. В нем заложена основа правовой охраны общеизвестных товарных знаков. Кыргызская Республика является самостоятельным участником этой конвенции с 1994 года. В соответствии со ст. 6-bis Парижской конвенции:

1) Страны Союза обязуются или по инициативе администрации, если это допускается законодательством данной страны, или по ходатайству заинтересованного лица отклонять или признавать недействительной регистрацию и запрещать применение товарного знака,

представляющего собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, который по определению компетентного органа страны регистрации или страны применения уже является в этой стране общеизвестным в качестве знака лица, пользующегося преимуществами настоящей Конвенции, и используется для идентичных или подобных продуктов. Это положение распространяется и на те случаи, когда существенная составная часть знака представляет собой воспроизведение такого общеизвестного знака или имитацию, способную вызвать смешение с ним.

2) Для предъявления требования об аннулировании такого знака предоставляется срок не менее пяти лет, исчисляемый с даты регистрации знака. Страны Союза имеют право установить срок, в течение которого может быть потребовано запрещение применения знака.

3) Срок не устанавливается для предъявления требования об аннулировании или запрещении применения знаков, зарегистрированных или используемых недобросовестно [2].

Предоставляемая законодательно охрана общеизвестных знаков предполагает качественно новый уровень объема охраны. Какие дополнительные преимущества получает владелец товарного знака, признанного в качестве общеизвестного, по сравнению с обычной регистрацией?

Во-первых, общеизвестный товарный знак получает более широкую охрану как в отношении сходства с другими товарными знаками, так и в отношении однородности товаров и услуг, для которых зарегистрированы или заявлены товарные знаки. То есть, при экспертизе все сомнения по сходству с общеизвестным знаком должны решаться в пользу предоставления ему более широкой охраны при однородности товаров, а при тождестве знака с общеизвестным более широко трактуется понятие однородности.

Во-вторых, владелец общеизвестного знака вправе ходатайствовать о запрещении использования знака, даже если только существенная составная часть общеизвестного знака является объектом нарушения [3].

Незарегистрированным в Кыргызстане в качестве товарных знаков общеизвестным

обозначениям охрана предоставляется в отношении однородных товаров, а для признанных общеизвестными товарными знаками зарегистрированных ранее товарных знаков объем охраны распространяется и в отношении неоднородных товаров и услуг [4].

Особенностью правовой охраны общеизвестных товарных знаков является то, что знаки, которые изначально не обладали различительной способностью не могли получить правовую охрану в качестве товарных знаков при обычной регистрации, например знак «BMW» на немецких автомобилях, представляющий собой набор букв. Такие неохраноспособные обозначения могут получить правовую охрану в качестве общеизвестного товарного знака благодаря длительному использованию, приобретению известности, которые приводят к тому, что обозначение укореняется в сознании потребителей и партнеров и становится узнаваемым.

Признание и регистрация товарных знаков в качестве общеизвестных позволяет сохранить и защитить их от превращения в видовые обозначения в результате многократного и бесконтрольного использования. Как это происходит с такими товарными знаками как «Хегох», «Pampers», «Jeep». Мы все уже привыкли к тому, что ксерокс – это копировальный аппарат, даже появился глагол «отксерить», а все внедорожники мы так и называем джипами, джипарями, джипиками. Памперсы же ассоциируются с различного рода подгузниками для детей и взрослых. Никто не задумывается, что это не вид товара, а товарные знаки, ставшие очень популярными у потребителей.

Государственным органом, наделенным полномочиями признавать обозначения общеизвестными товарными знаками, является Апелляционный совет Кыргызпатента, уполномоченного государственного органа в области интеллектуальной собственности при Правительстве Кыргызской Республике. Признать знак общеизвестным можно на более раннюю дату, чем та дата подачи заявления, которая существует на имя другого лица в случае, если заявитель сможет представить доказательства более раннего использования этого обозначения и приобретения им известности. В результате вынесения

положительного решения Апелляционным советом о признании заявленного обозначения общеизвестным товарным знаком, Кыргызпатент может аннулировать все регистрации товарных знаков, сходных с этим общеизвестным товарным знаком, произведенные позже даты, на которую обозначение признано общеизвестным товарным знаком.

Здесь хотелось бы обратить внимание на то, что обязанность Кыргызпатента аннулировать все регистрации товарных знаков сходных с этим общеизвестным товарным знаком, произведенные позже даты, на которую обозначение признано общеизвестным товарным знаком, не закреплена в рассматриваемом Положении. На наш взгляд факт признания обозначения общеизвестным товарным знаком должен автоматически влечь за собой аннулирование всех зарегистрированных товарных знаков, конфликтующих с общеизвестным. Исключение может быть допущено в отношении товарных знаков, чья дата приоритета окажется ранее даты известности общеизвестного товарного знака. В этом случае будет несправедливым аннулировать эту регистрацию.

Однако Раздел II Положения был дополнен Постановлением Правительства КР от 20 мая 2014 года № 263, пунктом 8-1. «Товарный знак и обозначение не могут быть признаны общеизвестными товарными знаками, если они стали широко известны после даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица, который предназначен для использования в отношении однородных товаров».

Как мы видим, внесен запрет на признание общеизвестными товарными знаками тех обозначений и товарных знаков, широкая известность которых наступила позднее даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица. Если мы вспомним историю общеизвестного товарного знака «McDonald`s», то мы знаем, что два брата Макдональды основали компанию и товарный знак, открыли ресторан быстрого обслуживания и тихо работали в нем в Сан-Бернардино, не будучи никому известными. Позднее этот товарный знак стал общеизвестным благодаря

усилиям другого человека, их партнера Рэя Крока, который сумел раскрутить идею ресторана быстрого обслуживания настолько хорошо, что товарный знак стал общеизвестным [5].

Представим, что братья продолжают работать как хотели, а Рэй Крок независимо от них, разворачивает свою бурную деятельность по раскрутке бизнеса и товарного знака и между ними возникает спор о принадлежности этого товарного знака. Дата приоритета у братьев более ранняя, они зарегистрировали этот товарный знак и работали под ним успешно, но не будучи широко известными. Знаменитым этот бизнес и товарный знак на всю страну сделал Рэй Крок, на что потратил все свои средства, все свои силы и умения, а также годы. В регистрации этого товарного знака ему откажут, так как есть регистрация братьев, у них более ранний приоритет. Тогда у него остается единственный путь – признание товарного знака общеизвестным. По нашему Положению Апелляционный совет должен, опираясь на п. 8–1, отказать ему в признании товарного знака общеизвестным, так как известность наступила позже, чем дата регистрации знака братьями, и на этом вопрос закрывается.

Считаем несправедливым такое положение, поскольку общеизвестность товарного знака была достигнута благодаря Рэю Кроку. Если бы братья продолжали свою деятельность как хотели, мир не узнал бы об этом товарном знаке. Поэтому, если бы Рэй Крок обратился с заявлением о признании этого товарного знака общеизвестным в Апелляционный совет, было бы справедливым, на наш взгляд, признать этот товарный знак общеизвестным, но при этом регистрацию товарного знака братьев не аннулировать, так как у них более ранняя дата приоритета. В результате товарный знак был бы признан общеизвестным за Рэем Кроком, а братья бы продолжали использовать свой товарный знак там, где они работают. Исходя из вышеизложенного, предлагаем исключить п. 8–1 Раздела II Положения об общеизвестных товарных знаках в Кыргызской Республике.

В законодательстве закреплено, что общеизвестный товарный знак, а именно его правовая охрана, действует бессрочно. Это позволяет не продлевать каждые 10 лет действие охранного

документа – Свидетельства на товарный знак, как это принято в отношении обычных товарных знаков. И эта особенность является значительным преимуществом в правовой охране, позволяющим не отслеживать сроки и даты действия охранного документа, не переживать о пропусках сроков и утраты из-за этого правовой охраны.

Таким образом, мы видим, что законодательство Кыргызской Республики развивается в сторону расширения правовой охраны товарных знаков, ее совершенствования. Естественно, что в этом процессе не всегда получается предусмотреть все особенности правовой охраны, особенно в такой специфичной сфере, как правовая охрана общеизвестных товарных знаков. Проведенный анализ показывает особенности правового режима общеизвестных товарных знаков, их преимущества перед обычными товарными знаками. Со своей стороны считаем целесообразным предложить законодателю ряд поправок действующих правовых норм в целях усовершенствования правовой охраны общеизвестных товарных знаков.

Поступила: 10.12.21; рецензирована: 24.12.21;
принята: 27.12.21.

Литература

1. Положение об общеизвестных товарных знаках в Кыргызской Республике, утвержденное постановлением Правительства Кыргызской Республики от 24 августа 2000 года № 520.
2. Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. URL: <https://docs.cntd.ru/document/1900359> (дата обращения: 04.02.2021).
3. *Конюшенко Е.* Общеизвестные товарные знаки. Патентная фирма Пропатент / Е. Конюшенко. URL: http://innovbusiness.ru/content/document_r_344756A4-A8E6-45C8-AD21-F6BB640D07CC.html (дата обращения: 21.03.2021).
4. *Оморов Р.О.* Современная ситуация по защите товарных знаков и географических указаний в КР / Р.О. Оморов // Вестник Кыргызпатента: вопросы интеллектуальной собственности. 2001. № 2. С. 5.
5. McDonald's. История создания. URL: <http://www.ceo.ru/news/business/brand/mcdonalds-istoria-sozdania> (дата обращения: 11.04.2021).