

ЕВРАЗИЙСКАЯ ПАТЕНТНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ (ЕАПО)  
ЕВРАЗИЙСКОЕ ПАТЕНТНОЕ ВЕДОМСТВО (ЕАПВ)

ФЕДЕРАЛЬНАЯ СЛУЖБА ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ  
СОБСТВЕННОСТИ (РОСПАТЕНТ)

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ  
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«РОССИЙСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ  
СОБСТВЕННОСТИ» (ФГБОУ ВО РГАИС)

УДК 347.773

УТВЕРЖДАЮ  
Президент ЕАПВ ЕАПО,  
к.ю.н., доцент  
\_\_\_\_\_/ Г.П. Ивлиев/  
« \_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 2024 г.

УТВЕРЖДАЮ  
Ректор ФГБОУ ВО РГАИС,  
д.иск., доцент  
\_\_\_\_\_/ А.О. Аракелова/  
« \_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 2024 г.

ОТЧЁТ  
О НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКОЙ РАБОТЕ

АНАЛИЗ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ В ПРОМЫШЛЕННОМ ОБРАЗЦЕ  
ЭЛЕМЕНТОВ, ПРЕДСТАВЛЯЮЩИХ СОБОЙ ОБЪЕКТЫ, ОХРАНЯЕМЫЕ  
(ЗАЯВЛЕННЫЕ С БОЛЕЕ РАННИМ ПРИОРИТЕТОМ) В КАЧЕСТВЕ  
ТОВАРНОГО ЗНАКА ЛИБО АВТОРСКИМ ПРАВОМ

Руководитель НИР,  
проректор по развитию  
и стратегическим коммуникациям,  
к.ю.н.  
\_\_\_\_\_/О.И. Терещенко/

Москва, 2024

## СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. Анализ законодательств государств-участников Евразийской патентной конвенции в области авторского права.....	7
ГЛАВА 2. Анализ законодательств государств-участников Евразийской патентной конвенции в области получения правовой охраны товарных знаков.....	40
ГЛАВА 3. Анализ законодательств государств-участников Евразийской патентной конвенции в области получения правовой охраны промышленных образцов.....	61
ГЛАВА 4. Подходы к оценке патентоспособности промышленных образцов, в состав которых включены товарные знаки, объекты авторского права, их отдельные элементы, согласно законодательствам государств-участников ЕАПК .....	81
ГЛАВА 5. Регулирование предоставления правовой охраны промышленным образцам в рамках евразийской патентной системы.....	105
ГЛАВА 6. Модели установления тождества и сходства до степени смешения промышленных образцов (их элементов) с товарными знаками (обозначениями, имеющими более ранний приоритет и опубликованными) и объектами авторского права.....	135
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	163
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	167
Приложение 1. Проект Руководства по оценке патентоспособности промышленных образцов, в состав которых включены объекты авторского права, товарные знаки, их отдельные элементы	

## ВВЕДЕНИЕ

Современная конкурентная борьба формирует запрос бизнеса на обеспечение правовой охраны созданных ими продуктов с позиции сразу нескольких правовых режимов, что, в свою очередь, вызывает затруднения на этапе правоприменения.

Конфликты между различными подходами к охране одного и того же объекта с позиции различных институтов интеллектуальных прав представляют собой актуальную проблему как в теоретическом, так и в практическом аспекте. Так, промышленный образец как один из объектов промышленной собственности играет важную роль в экосистеме интеллектуальной собственности. С одной стороны, это объект патентного права, регулируемый нормами соответствующего законодательства, с другой стороны – результат творческого труда, который может охраняться в качестве объекта авторского права, и средство индивидуализации, выполняющее отличительную функцию в хозяйственном обороте. Именно это является основой для регулярных доктринальных дискуссий о правовой природе и условиях патентоспособности дизайнерских решений в контексте границ правовой охраны промышленных образцов.

Законодательства государств-участников Евразийской патентной конвенции<sup>1</sup> (далее – ЕАПК) хотя и являются весьма близкими по своей регулятивной направленности в части предоставления охраны дизайнерским решениям, вместе с тем, имеются отдельные отличия в подходах к разрешению правовых ситуаций столкновения прав. Одновременно патентование внешнего вида изделий в рамках евразийской патентной системы представляет собой комплексную обобщенную региональную систему обеспечения правовой охраны, и регулирование вопросов включения в состав промышленных образцов элементов, которые охраняются в рамках иных правовых режимов, также является крайне важным.

---

<sup>1</sup> Официальный сайт Евразийского патентного ведомства. Электронный ресурс: <https://www.eapo.org/documents/obshhie-voprosy-funkczionirovaniya-eapo/evrazijskaya-patentnaya-konvencziya/>

Настоящая научно-исследовательская работа призвана обобщить имеющийся в государствах-участниках ЕАПК опыт патентования промышленных образцов, выявить наиболее «жизнеспособные» подходы к проверке патентоспособности промышленных образцов, имеющих пересечение с иными объектами интеллектуальных прав.

Целью настоящего исследования является формирование практикоориентированной методологии установления патентоспособности поданных на регистрацию в качестве промышленных образцов решений внешнего вида изделий при их соотношении с товарными знаками и объектами авторского права.

В процессе работы были решены следующие задачи:

- изучена правовая природа объектов авторского права с точки зрения законодательств, правоприменительной практики и доктрины государств-участников ЕАПК;

- изучена правовая природа товарных знаков с точки зрения законодательств, правоприменительной практики и доктрины государств-участников ЕАПК;

- изучена правовая природа промышленных образцов с точки зрения законодательств, правоприменительной практики и доктрины государств-участников ЕАПК;

- изучены нормы законодательств государств-участников ЕАПК и Протокола об охране промышленных образцов к ЕАПК<sup>2</sup> (далее – Протокол) в части оценки патентоспособности промышленных образцов, их соотнесения с товарными знаками и объектами авторского права, подходы к оценке патентоспособности отдельных государств, правоприменительный опыт;

- выявлены особенности установления тождества/ сходства/ сходства до степени смешения/ имитации/ похожести между собой товарных знаков, объектов авторского права, промышленных образцов;

---

<sup>2</sup> Протокол об охране промышленных образцов к Евразийской патентной конвенции от 9 сентября 1994 г. Официальный сайт Евразийской патентной организации. Электронный ресурс. URL: <https://www.eapo.org/>

- разработан проект Руководства по оценке патентоспособности промышленных образцов, в состав которых включены объекты авторского права, товарные знаки, их отдельные элементы.

Объект исследования: отношения, возникающие в связи с патентованием промышленных образцов в рамках евразийской патентной системы.

Предмет исследования: нормы регионального и национальных законодательств, регулирующих правовую охрану промышленных образцов.

Методологическую основу исследования составили общенаучные и частнонаучные методы исследования, в том числе: эмпирический метод изучения патентного законодательства; сравнительно-правовой метод, позволивший осуществить сопоставление правовых норм в выбранных для исследования государствах, регулирующих вопросы патентования промышленных образцов; метод системного анализа, аналогии, логический и формально-юридический методы, позволившие систематизировать и описать полученные при проведении исследования результаты для целей их дальнейшего использования.

Эмпирическую основу исследования образует правоприменительная практика, отраженная в решениях регистрирующих органов (по национальным процедурам и в рамках евразийской патентной системы), судов, результатах опроса, проведенного среди патентных ведомств государств-участников ЕАПК (результаты представлены всеми государствами: Азербайджанская Республика, Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская Республика, Российская Федерация, Республика Таджикистан, Туркменистаном).

Обоснованность и достоверность результатов исследования обеспечивается применением комплекса методов, соответствующих цели и задачам работы, и подтверждается изучением более профильных источников информации, включая международные договоры, нормативные правовые акты восьми право порядков, юридическую научную литературу на русском и

иностранных языках, работы ученых в области права, патентные и иные охраняемые документы. Результаты исследования опубликованы в номере 11 за 2024 год ежемесячного аналитического научно-правового журнала «ОБРАЗОВАНИЕ и ПРАВО»<sup>3</sup> (входит в перечень рецензируемых научных изданий Высшей аттестационной комиссией - ВАК), в номере 4 за 2024 год ежеквартального научно-практического журнала «Копирайт (вестник Академии интеллектуальной собственности)»<sup>4</sup> (входит в перечень ВАК). Отдельные дискуссионные вопросы исследования были представлены для обсуждения на профильных научных мероприятиях: доклад на тему «Промышленные образцы и товарные знаки: выбор приемлемой формы правовой охраны» в рамках Международного конгресса молодых архитекторов и дизайнеров на площадке Московского государственного строительного университета (Москва, 18.09.2024)<sup>5</sup>, доклад «Охрана дизайна в цифровой среде: особенности и тенденции» в рамках XXVIII Международной научно-практической конференции Роспатента Эра IP «Интеллектуальная собственность – основа инновационной экономики: приоритеты и механизмы научно-технологического развития» (Роспатент, 08.10.2024)<sup>6</sup>, доклад «Возможности охраны дизайнерских решений на евразийском пространстве» в рамках II Балтийского юридического форума мастеров (Санкт-Петербург, 13.04.2024)<sup>7</sup>, доклад «Промышленные образцы vs. Товарные знаки. Примеры из практики» в рамках регионального семинара «Общее экспертное пространство: актуальные вопросы патентной охраны» (Ереван, 16.05.2024)<sup>8</sup>.

---

<sup>3</sup> Терещенко О.И. Проблемы соотношения товарных знаков и промышленных образцов при оценке их охраноспособности и патентоспособности. Образование и право, № 11. – 2024. С. 195-198.

<sup>4</sup> Абенова А.Б., Терещенко О.И. Правовая охрана промышленных образцов, включающих элементы, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками, объектами авторского права // Копирайт (вестник Академии интеллектуальной собственности). 2024. № 4.

<sup>5</sup> <https://mcmarch.ru/session17>

<sup>6</sup> <https://era-ip.ru/>

<sup>7</sup> <https://www.yufm.pro/masters12>

<sup>8</sup> <https://aipo.am/ru/news/view/161>

## ГЛАВА 1

### **Анализ законодательств государств-участников Евразийской патентной конвенции в области авторского права**

Внешний вид изделия может оказать существенное влияние на конкурентные преимущества бизнеса. Правовая охрана дизайна, в свою очередь, способна закрепить такое преимущество и сделать продукт действительно уникальным<sup>9</sup>.

Во всех государствах-участниках ЕАПК признание авторских прав происходит без необходимости соблюдения каких бы то ни было формальностей. Авторское право на произведения не зависит от прав на материальный объект, в котором оно выражено, передача такого объекта не является основанием для перехода авторских прав.

#### *Азербайджанская Республика*

Согласно статье 6 Закона Азербайджанской Республики от 05 июня 1996 года № 115-IQ «Об авторском праве и смежных правах»<sup>10</sup> объектами авторского права являются:

- литературные произведения (книги, брошюры, статьи, лекции и выступления, компьютерные программы и др.);
- драматические, музыкально-драматические и другие сценические произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайд-фильмы, диафильмы и другие кино- и теле- произведения);
- произведения скульптуры, живописи, графики, дизайна, литографии, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

---

<sup>9</sup> Терещенко О.И., Золотов Г.Б. Практика патентования промышленных образцов: учеб. Пособие / О.И. Терещенко, Г.Б. Золотов / под общ. ред. А.О. Аракеловой. – М.: ФГБОУ ВО РГАИС, 2023 – 56 с.

<sup>10</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/az/az001ru.pdf>

- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства, ковры ручной работы;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными им;
- карты, планы, эскизы, иллюстрации, пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- производные произведения (переводы, переделки, цитаты, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и переработка произведений науки, литературы и искусства);
- сборники;
- программы телерадиовещания, каталоги, буклеты, фотоальбомы, оглавления, мультимедийные продукты (произведения) и другие произведения.

Компьютерные программы охраняются как литературные произведения. Охрана компьютерных программ распространяется на все виды программ, в том числе операционные системы, выраженные на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.

В качестве объектов, которым не предоставляется охрана, названы выражения народного творчества (однако упомянуто, что данные объекты регулируются отдельным законодательством), новостные сообщения, официальные государственные документы и символика.

Без согласия автора и выплаты ему вознаграждения допускается:

1. Воспроизведение в личных целях в единичном экземпляре правомерно опубликованного произведения. Данная норма не применяется в отношении воспроизведения произведений архитектуры и компьютерных программ, репрографического воспроизведения книг.

2. Репродуцирование произведений библиотеками, архивами и образовательными учреждениями;

3. Использование произведений в информационных, научных, учебных и иных целях;

4. Использование произведений, постоянно расположенных в местах, открытых для свободного посещения (архитектура, фотографии, произведения изобразительного искусства. При этом такое использование не должно быть преднамеренным или иметь целью коммерческую выгоду.

5. Публичное исполнение произведений во время официальных и религиозных церемоний;

6. Воспроизведение произведений для судебных и административных целей;

7. Запись краткосрочного пользования произведения организациями вещания;

8. Воспроизведение компьютерных программ и баз данных, декомпилирование компьютерных программ.

Экземпляры произведений, созданных с нарушением авторских прав считаются пиратскими. Также нарушением авторских прав считается любое нарушение технических средств защиты произведения, вмешательство в такую защиту (даже отдельных ее компонентов).

Защита авторских прав происходит преимущественно в судебном порядке, могут быть применены:

- взыскание доходов вместо возмещения убытков;
- выплата компенсации вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
- конфискация оборудования и материалов, использованных для изготовления пиратских экземпляров;
- конфискация и уничтожение в судебном порядке пиратских экземпляров без выплаты компенсации нарушителю прав.

Также автор вправе требовать помимо компенсации выплаты гонорара, который ему причитался за использование произведения.

***Республика Армения***

Правовое регулирование сферы авторского права осуществляется посредством Закона Республики Армения от 04.07.2006 № ЗР-142 «Об авторском праве и смежных правах»<sup>11</sup>.

Под объектом авторского права понимается оригинальный результат творческого труда, полученный самостоятельно или совместно (соавторство), в области литературы, науки и искусства.

Объект авторского права – произведение, выраженное в устной, письменной или иной объективной форме (в том числе электронной). Произведение считается выраженным в объективной устной форме, если оно стало доступно для третьих лиц при публичном исполнении или иной форме. Среди всех рассматриваемых государств, только в Республике Армения содержится подобное уточнение для устной формы произведений.

Перечень объектов авторского права открытый, к таким объектам относятся:

- литературные, научные произведения, а также компьютерные программы;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарии, сценарные планы, либретто и другие произведения для сценического показа;
- произведения хореографии и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, телефильмы, анимационные и мультипликационные фильмы, короткие музыкальные видеоролики, рекламные, фактографические, документальные и другие фильмы);
- произведения декоративно-прикладного искусства и сценической графики;

---

<sup>11</sup> <https://aipo.am/ru/pages/show/copy>

- фотографические произведения и полученные аналогичными способами произведения;
- произведения градостроительства, архитектуры, садово-паркового искусства и их решения как в целом, так и их отдельные части;
- карты, проекты, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, геологии, градостроительству, архитектуре и другим наукам;
- производные произведения;
- части произведения;
- шрифты;
- другие произведения, соответствующие положениям части первой статьи 3 Закона Республики Армения «Об авторском праве и смежных правах».

Не являются объектами авторского права произведения фольклора, официальные тексты выступлений (политические и судебные), новостные сообщения, официальные государственные документы и символика. Авторское право не распространяется на научные открытия, идеи, принципы, методы, процедуры, концепции, системы, процессы, научные теории, математические формулы, статистические диаграммы, правила игры, даже если они выражены, описаны, раскрыты, освещены в произведениях. Признаются неохранными законом результаты, полученные с помощью технических средств без творческой деятельности человека.

Без согласия автора и выплаты ему вознаграждения допускается:

1. Цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях отрывков из правомерно обнародованного произведения;
2. Использование правомерно обнародованных произведений литературы и искусства и отрывков из них с целью иллюстрации в изданиях обучающего характера, передачах, звуко- и видеозаписях вещательной организации;

3. Воспроизведение в печати и трансляция статей, относящихся к текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам и правомерно опубликованных в печати, или транслированных аналогичных произведений, если автор заранее не запретил такое использование;

4. Воспроизведение в печати и трансляция публично произнесенных речей, докладов, заявлений и других аналогичных произведений;

5. Воспроизведение и публичное сообщение в целях информирования о текущих событиях (посредством фотографии, киноискусства, телекоммуникации) произведений литературы и искусства, увиденных или услышанных в ходе таких событий;

6. Использование произведения для целей судебного и административного производства (за исключением компьютерных программ);

7. Публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения: во время официальных, религиозных, а также ритуальных церемоний; в образовательных учреждениях при осуществлении образовательной деятельности;

8. Воспроизведение правомерно обнародованного произведения без получения прибыли рельефно-точечным шрифтом или иными предусмотренными для слепых специальными способами;

9. Воспроизведение и распространение демонстрируемых в музеях, на аукционах, ярмарках или в коллекциях произведений в каталогах, издаваемых с этой целью лицом, организующим их демонстрацию;

10. Переделка обнародованного произведения, если оно является переделкой для личных или других внутренних целей, а также если оно переделывается в пародию или карикатуру;

11. Воспроизведение правомерно обнародованного произведения в личных целях (не применяется к произведениям архитектуры,

машиночитаемых баз данных или существенных частей из них, компьютерных программ, книг в целом, напечатанных нотных текстов);

12. Воспроизведение произведения путем репродуцирования (репрографическое воспроизведение) для библиотек, архивов и учебных заведений;

13. Использование произведения, расположенного в местах, открытых для посещения;

14. Изготовление и свободное использование вещательной организацией звуко- или видеозаписей для краткосрочного пользования.

Любое использование охраняемого произведения или его существенной части является незаконным, если заранее до такого использования не получено разрешение правообладателя авторского права. При этом существенной частью произведения считается какая-либо часть произведения, которая любым лицом, знакомым с данным произведением, может быть идентифицирована как часть этого произведения.

Экземпляры объекта права, изготовленные или распространенные без разрешения правообладателя, считаются подделкой или имитацией (контрафактными).

Под плагиатом понимается заимствование идей, отрывков из чужого произведения без их творческой переработки и без указания первоисточника и их представление в качестве собственного или представление произведения полностью под своим именем.

С целью защиты своих прав правообладатель авторского права или смежных прав может требовать в судебном порядке от нарушителя его прав:

- признания своих прав;
- восстановления положения, существовавшего до правонарушения и приостановления действий, нарушающих права или содержащих угрозу нарушения;
- конфискацию или уничтожение контрафактных экземпляров, материалов и оборудования, используемых для их изготовления;

- возмещения убытков (включая упущенную выгоду) в порядке, установленном законом;
- компенсацию в двукратном размере гонорара или вознаграждения, которые правообладатель мог бы получить, если бы правонарушитель имел разрешение на использование объекта авторского права, либо возмещения убытков, равноценных убытку за фактическое нарушение, включая упущенную выгоду;
- опубликования за счет расходов правонарушителя судебного решения в действующих в Республике Армения средствах массовой информации в объеме и части, предусмотренных судом;
- применения установленных законодательством Республики Армения иных мер, связанных с защитой его прав.

Также автор вправе требовать раскрыть личности тех, кто участвовал в процессе производства контрафактных экземпляров (предоставил оборудование, материалы и проч.). Указанные лица, отказывающиеся от предоставления истребованного сведения или документов, несут ответственность за убытки, которые могут быть нанесены вследствие отказа от выполнения указанной обязанности.

Контрафактные экземпляры, а также использованные для их создания и воспроизведения материалы и оборудование, не востребованные правообладателем авторского права, могут быть уничтожены по решению суда.

Предусмотрены технические средства защиты произведений, это любые устройства или их компоненты, предусмотренные для запрещения или ограничения в течение их нормального использования действий в отношении произведений, не разрешенных правообладателем авторского права. Любое лицо, которое сознательно или, имея достаточные основания для осознания, обходит технические средства защиты авторского права, изготавливает, импортирует, распространяет, продает, сдает в прокат, рекламирует для продажи или сдачи в прокат устройства, продукцию или их

компоненты либо распоряжается ими в коммерческих целях, либо оказывает подобные услуги привлекается к ответственности, равноценной ответственности, предусмотренной за нарушение авторского права.

### ***Республика Беларусь***

Правовое регулирование сферы авторского права осуществляется посредством Закона Республики Беларусь от 17.05.2011 № 262-З «Об авторском праве и смежных правах»<sup>12</sup>, в соответствии с пунктом 5 статьи 6 которого объектами авторского права являются:

- литературные произведения (книги, брошюры, статьи и др.);
- драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения;
- музыкальные произведения с текстом и без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- произведения скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения прикладного искусства и дизайна;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения, в том числе произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, картографии и другим наукам;
- компьютерные программы;
- монографии, статьи, отчеты, научные лекции и доклады, диссертации, конструкторская документация и другие произведения науки;
- иные произведения.

---

<sup>12</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/by/by175ru.pdf>

Охраняется любое произведение литературы, науки и искусства, выраженное в объективной форме (устной, письменной, звуковой, объемно-пространственной, электронной и иной).

Не являются объектами авторского права произведения народного творчества (у которых неизвестен автор), официальные государственные документы и символика.

Также в законе Беларуси содержится упоминание, что не охраняются авторским правом научные открытия, идеи, принципы, методы, концепции, системы, процессы, теории, правила, даже если они являются частью произведения.

Без согласия автора и выплаты ему вознаграждения допускается:

1. Воспроизведение отрывков из правомерно обнародованных произведений (цитирование) в исследовательских, образовательных, полемических, критических или информационных целях;

2. Публичная демонстрация оригиналов произведений изобразительного искусства, оригиналов рукописей произведений писателей, композиторов и ученых лицом, правомерно владеющим оригиналом произведения, а также их воспроизведение в каталогах выставок и изданиях;

3. Воспроизведение правомерно обнародованного произведения для целей государственного судопроизводства, а также в рамках третейского разбирательства.

4. Публичное исполнение музыкального произведения во время религиозной церемонии

5. Публичное исполнение произведений непрофессиональными исполнителями и непрофессиональными (самодеятельными) коллективами художественного творчества, в том числе обучающимися, воспитанниками, педагогическими и иными работниками учреждений образования,

6. Воспроизведение, передача в эфир или по кабелю, а также сообщение для всеобщего сведения иным образом фотографического произведения, произведения архитектуры, изобразительного искусства в

случае, если такие произведения постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения;

7. Использование произведений в средствах массовой информации (в том числе политических речей);

8. Использование произведений для незрячих, слабовидящих и иных лиц с ограниченными способностями воспринимать визуальную информацию (преобразование произведения в специальный формат: рельефно-точечный шрифт, рельефная графика, тактильные издания, специальные аудиоформаты, «ясный язык» и др.);

9. Воспроизведение произведения в личных целях.

Осуществление защиты произведений в Республике Беларусь происходит в судебном порядке или с привлечением компетентных государственных органов. Право на обращение за защитой есть у автора, ОКУП, иных компетентных лиц. В случае нарушения исключительного права на объект авторского права наряду с использованием способов защиты исключительных прав, предусмотренных Гражданским кодексом Республики Беларусь, правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от одной базовой величины до пятидесяти тысяч базовых величин, определяемом судом с учетом характера нарушения.

Также признаются нарушениями авторского права:

– любые действия (включая изготовление, ввоз на территорию Республики Беларусь в целях распространения или распространение (продажа, прокат) устройств либо предоставление услуг), которые без разрешения автора или иного правообладателя позволяют обходить или способствуют обходу любых технических средств, предназначенных для защиты авторского права или смежных прав;

– устранение или изменение без разрешения автора или иного правообладателя любой электронной информации об управлении правами;

– распространение, ввоз на территорию Республики Беларусь в целях распространения, передача в эфир, сообщение для всеобщего сведения без разрешения автора или иного правообладателя произведений, записанных исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания, в отношении которых без разрешения автора или иного правообладателя была устранена или изменена электронная информация об управлении правами.

Определено и понятие контрафактных экземпляров: это экземпляры произведения, воспроизведение, распространение или иное использование которых влечет нарушение авторского права. Контрафактными являются также любые экземпляры произведения, с которых без разрешения автора или иного правообладателя устранена или на которых изменена информация об управлении правами либо которые изготовлены в обход технических средств защиты авторского права.

Изъятые по решению суда контрафактные экземпляры произведений, подлежат уничтожению, если иное не предусмотрено законодательными актами. Принятие указанных мер осуществляется за счет виновного лица. Суд вправе вынести решение об изъятии любых материалов и любого оборудования, в том числе любых устройств, используемых для незаконного воспроизведения и (или) сообщения для всеобщего сведения произведений.

### ***Республика Казахстан***

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона Республики Казахстан от 10 июня 1999 г. № 6-І «Об авторском праве и смежных правах»<sup>13</sup> объектами авторского права являются:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения;
- сценарные произведения;
- произведения хореографии и пантомимы;

---

<sup>13</sup> [https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000006\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000006_)

- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудио-визуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения прикладного искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства, дизайна и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- карты, планы, эскизы, иллюстрации и трехмерные произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- программы для ЭВМ;
- иные произведения.

Произведение науки, литературы, искусства охраняется независимо от его назначения, содержания и достоинства. Для получения охраны произведение должно быть выражено в объективной форме: письменной, устной, звуковой, изобразительной, объемно-пространственной и проч. Охрана авторским правом не требует соблюдения формальностей, однако существует возможность внести произведение в специальный Реестр охраняемых произведений.

Не предоставляется охрана произведениям народного творчества, сообщениям новостного или информационного характера, официальным государственным документам и символике. Кроме того, не подлежат охране идеи, концепции, принципы, методы, системы, процессы, открытия, факты.

Без согласия автора и выплаты ему вознаграждения допускается:

1. Цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях из правомерно обнародованных произведений;

2. Использование без получения дохода правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко-, видеозаписях учебного характера;

3. Воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такое воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором;

4. Воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью;

5. Воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий (посредством фотографии или кинематографии, путем передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю) произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий;

6. Воспроизведение правомерно обнародованных произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения;

7. Воспроизведение библиотеками и архивами правомерно обнародованных произведений без извлечения прибыли в единичном экземпляре произведения с перенесением его в цифровой формат в целях замены утраченных или испорченных экземпляров произведения, а также предоставление экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим по каким-либо причинам произведение из своих фондов;

8. Воспроизведение без получения дохода организациями образования правомерно опубликованных литературных произведений (с иллюстрациями или без иллюстраций).

В отношении произведений не допускаются:

- осуществление без разрешения автора или иного правообладателя действий, направленных на снятие ограничений использования произведений, установленных путем применения технических средств защиты авторского права;

- изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное пользование, импорт, реклама любого устройства или его компонентов, их использование в целях получения дохода либо оказание услуг в случаях, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты авторского права либо эти технические средства не могут обеспечить надлежащую защиту указанных прав;

- удаление или изменение без разрешения автора или иного правообладателя информации об управлении правами;

- воспроизведение, распространение, импорт в целях распространения, публичное исполнение, сообщение для всеобщего сведения по кабелю или передача в эфир, доведение до всеобщего сведения произведений, в отношении которых без разрешения автора или иного правообладателя была удалена или изменена информация об управлении имущественными правами.

Защита авторских и смежных прав осуществляется в судебном порядке путем:

- признания прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещения убытков, включая упущенную выгоду;

- взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и (или) смежных прав;

- выплаты компенсации в сумме от ста месячных расчетных показателей до пятнадцати тысяч месячных расчетных показателей, определяемой по усмотрению суда, или в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения. Размер компенсации определяется судом вместо возмещения убытков или взыскания дохода;

- принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав.

Под контрафактным экземпляром понимается экземпляр произведения, изготовление, распространение или иное использование которого влечет за собой нарушение авторского права в силу норм авторского права Республики Казахстан либо норм международных договоров, ратифицированных Республикой Казахстан. Контрафактными также признаются объекты авторского права, с которых без разрешения правообладателя удалена или на которых изменена информация об управлении правами либо которые изготовлены с помощью незаконно используемых устройств, позволяющих обходить технические средства защиты авторского права.

Суд вправе вынести решение о конфискации контрафактных экземпляров объектов авторского права, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения. Контрафактные экземпляры объектов авторского права могут быть переданы обладателю авторских прав по его требованию либо по решению суда подлежат уничтожению. Материалы и оборудование, используемые для их воспроизведения, подлежат по решению суда уничтожению либо передаче в доход государства.

### *Кыргызская Республика*

Правовое регулирование сферы авторского права осуществляется посредством Закона Кыргызской Республики от 14.01.1998 № 6 «Об авторском праве и смежных правах»<sup>14</sup>.

Для возникновения охраны произведение должно иметь творческий характер и быть выражено в объективной форме. Объективной признается устная, письменная или иная форма, которая доступна для восприятия другими лицами. Если произведения выражено на материальном носителе, то оно бесспорно считается доступным.

Несмотря на отсутствие в законе необходимости соблюдения формальностей для получения охраны в отношении произведения, предусмотрена возможность его регистрации в уполномоченном государственном органе Кыргызстана.

К объектам авторского права относятся:

- литературные произведения (литературно-художественные, научные, учебные, публицистические и т.п.);
- драматические и сценарные произведения;
- музыкальные произведения с текстом и без текста;
- музыкально-драматические произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы и другие кино-, теле- и видеопроизведения);
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

---

<sup>14</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/kg/kg067ru.pdf>

- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- программы для электронно-вычислительных машин (ЭВМ) всех видов, включая прикладные программы и операционные системы и базы данных;
- другие произведения, отвечающие требованиям, установленным статьей 6 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве».

Программы для ЭВМ и базы данных охраняются как литературные произведения. Такая охрана распространяется на все виды программ, включая все прикладные программы и операционные системы, которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код (пункт 2<sup>1</sup> статьи 7 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве»).

Не распространяется охрана авторским правом на идеи, процедуры, методы, концепции, принципы, системы, предлагаемые решения, открытия объективно существующих явлений, в частности лежащие в основе программ для ЭВМ и баз данных (в том числе на языки программирования, алгоритмы).

К объектам авторского права не относят произведения народного творчества, тексты официальных документов, государственную символику, сообщения новостного или информационного характера.

Без согласия автора и выплаты ему вознаграждения допускается:

1. Цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях из правомерно опубликованных произведений включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати.

2. Использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и

телепередачах, звуко- и видеозаписях в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью.

3. Воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такое воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором.

4. Воспроизведение в газетах, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью.

5. Воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий (посредством фотографии, путем передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабелю) произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью.

6. Изготавливать экземпляры произведения в доступном формате, получать от другого уполномоченного органа экземпляр в доступном формате и предоставлять их бенефициарам любым способом, включая некоммерческий прокат или электронное сообщение по проводам или средствам беспроводной связи, а также совершать любые действия для достижения этих целей.

7. Изучение, исследование или испытание программы для ЭВМ (необходимо им правомерно владеть) в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ.

8. Вывоз экземпляра произведения за границу физическим лицом исключительно для личных целей, кроме произведений, вывоз которых

нанесет ущерб национальным интересам республики, перечень которых определяется в установленном порядке.

9. Воспроизведение в единичном экземпляре произведения библиотеками, архивами и образовательными организациями.

Защита авторских прав осуществляется в судебном порядке путем:

- признания прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков;
- выплаты компенсации в сумме от 20 до 50000 расчетных показателей, устанавливаемых законодательством Кыргызской Республики, определяемой по усмотрению суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
- принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав.

Под контрафактными экземплярами понимаются экземпляры произведения, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских, а также экземпляры охраняемых в Кыргызской Республике произведений, импортируемых без согласия обладателей авторских прав в Кыргызской Республике из государств, в которых эти произведения никогда не охранялись или перестали охраняться.

Контрафактные экземпляры произведений подлежат обязательной конфискации по решению суда или судьи единолично. Конфискованные контрафактные экземпляры произведений подлежат уничтожению за исключением случаев их передачи обладателю авторских прав по его просьбе. Суд или судья единолично могут вынести решение о конфискации

материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведений.

Лицо, виновное в умышленном уничтожении или уничтожении по небрежности оригинала произведения изобразительного искусства, рукописи или окончательного варианта аудиовизуального произведения (негатива, оригинальной записи), по требованию автора обязано возместить нанесенный материальный и моральный ущерб.

### ***Российская Федерация***

Правовое регулирование сферы авторского права осуществляется посредством Гражданского кодекса Российской Федерации. Часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ<sup>15</sup> (далее – ГК РФ).

Объектами авторского права являются произведения литературы, науки и искусства, выраженные в объективной форме (устной, письменной, звуковой, изобразительной, объемно-пространственной). При этом если произведение выражено устно, то оно должно быть доступно третьим лицам (например, публично исполнено).

В открытый перечень объектов авторского права входят литературные, драматические, музыкальные произведения, хореография и архитектура, фотография, чертежи, наброски и проч.

Авторским правом охраняются программы для ЭВМ, творческие базы данных, составные и производные произведения, аудиовизуальные произведения, а также части произведения (если они имеют самостоятельный характер).

Не являются объектами авторского права официальные документы государственных органов (в том числе судебные акты), государственная символика, сообщения о событиях и фактах информационного характера (например, расписания), произведения народного творчества – фольклор, у которых нет конкретного автора.

---

<sup>15</sup> Гражданский кодекс российской Федерации часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета, 2006, №289.

Не распространяется авторское право и на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования, геологическую информацию о недрах.

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения:

1. Воспроизведение при необходимости и исключительно в личных целях правомерно обнародованного произведения (кроме произведений архитектуры, баз данных или их существенных частей, программ для ЭВМ, репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов, видеозаписи аудиовизуального произведения при его публичном исполнении в месте, открытом для свободного посещения, воспроизведения аудиовизуального произведения с помощью профессионального оборудования);

2. Цитирование произведения в научных, полемических, критических, информационных, учебных целях, в целях раскрытия творческого замысла автора правомерно обнародованных произведений;

3. Использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера;

4. Воспроизведение в периодическом печатном издании и сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения правомерно опубликованных в периодических печатных изданиях статей, произведений или публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и аналогичных произведений по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам воспроизведение в периодическом печатном издании и сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения;

5. Воспроизведение, распространение, сообщение в эфир и по кабелю, доведение до всеобщего сведения в обзорах текущих событий (в частности, средствами фотографии, кинематографии, телевидения и радио)

произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий;

6. Публичное исполнение правомерно обнародованных произведений путем их представления в живом исполнении, осуществляемое без цели извлечения прибыли в образовательных организациях, медицинских организациях, организациях социального обслуживания и учреждениях уголовно-исполнительной системы работниками (сотрудниками) данных организаций и учреждений и лицами, соответственно обслуживаемыми данными организациями или содержащимися в данных учреждениях;

7. Воспроизведение и распространение изготовленных экземпляров, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения произведения изобразительного искусства или фотографического произведения, которые постоянно находятся в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, если изображение произведения является основным объектом использования или изображение произведения используется в целях извлечения прибыли;

8. Публичное исполнение правомерно обнародованного музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии;

9. Воспроизведение произведения для осуществления производства по делу об административном правонарушении, для производства дознания, предварительного следствия или осуществления судопроизводства;

10. Запись вещательной организацией в целях краткосрочного пользования того произведения, в отношении которого эта организация получила право на сообщение в эфир, при условии, что такая запись делается организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для собственных передач.

Гражданско-правовая защита исключительных прав на объекты авторского права осуществляется, в частности, путем предъявления требования:

- о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;
- о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия;
- о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему объект авторского права без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб, в том числе нарушившему его право на вознаграждение;
- об изъятии материального носителя контрафактного произведения к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;
- о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права.

Понятия плагиата и контрафактного экземпляра в нормах об авторском праве не содержится, однако ответственность за их изготовление и использование установлена. Под плагиатом понимается воспроизведение произведения в том же виде (не заимствование), а контрафактным признается экземпляр, изготовленный с нарушением прав автора или иного правообладателя.

### ***Республика Таджикистан***

Согласно статье 6 Закона Республики Таджикистан «Об авторском праве и смежных правах»<sup>16</sup> к объектам авторского права относятся:

- устные произведения (речи, лекций, доклады и т.п.);
- литературные произведения (литературно-художественные, научные, учебные, публицистические и т.п., включая все виды программ для

---

<sup>16</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tj/tj038ru.pdf>

ЭВМ, в том числе прикладные программы и операционные системы, которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код);

– драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;

– хореографические произведения и пантомимы;

– музыкальные произведения с текстом или без текста;

– аудиовизуальные произведения;

– произведения живописи, скульптуры, графики, декоративно-прикладного искусства, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;

– произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

– фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

– географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;

– производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);

– сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой результат творческого труда и подпадающие под признаки, названные в статье 5 Закона Республики Таджикистан «Об авторском праве и смежных правах».

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства, а также от способа выражения произведения. Произведения должны быть выражены в какой-либо объективной форме:

- 1) письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.);
- 2) устной (публичное произнесение, публичное исполнение и т.п.);
- 3) звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т.п.);
- 4) изображение (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео-, или фотокадр и т.п.);
- 5) объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.);
- 6) в других формах, допускающих восприятие произведений.

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты. Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. Передача права собственности на материальный объект сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте.

Охрана предоставляется произведениям литературы, науки и искусства, выраженным в объективной форме (письменной, устной, звуковой, изобразительной, объемно-пространственной и иной, допускающей восприятие произведение).

В перечень охраняемых объектов входят устные (данный объект отдельно выделен именно в законе Республики Таджикистан), литературные, музыкальные и драматические произведения, карты, эскизы, чертежи и фотография, произведения хореографии, архитектуры и проч.

Охраняются авторским правом аудиовизуальные произведения, составные и производные произведения, самостоятельные части произведения, программы для ЭВМ.

Не распространяется авторское право на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Не являются объектами авторского права официальные документы (административного и судебного характера), государственная символика,

сообщения о событиях и фактах информационного характера и произведения народного творчества.

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения:

1. Цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях из правомерно опубликованных произведений, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2. Использование правомерно опубликованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера;

3. Воспроизведение в прессе, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера в случаях, когда такое воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором;

4. Воспроизведение в прессе, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения публично произнесенных речей, обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью;

5. Воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий (посредством фотографии, путем передачи в эфир или сообщение для всеобщего сведения по кабелю) произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

6. Воспроизведение правомерно опубликованных произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения;

7. Репродуцирование в единичном экземпляре без извлечения прибыли произведений библиотеками, архивами и учебными учреждениями;

8. : Воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения произведений архитектуры, фотографии, изобразительного искусства, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, когда изображение произведения является основным объектом таких воспроизведений, передачи в эфир или сообщения по кабелю для всеобщего сведения или когда изображение произведения используется для коммерческих целей;

9. Публичное исполнение музыкальных произведений во время официальных и религиозных церемоний;

10. Воспроизведение произведений для судебного производства;

11. Изготовление организацией эфирного вещания записи краткосрочного пользования произведения, в отношении которого эта организация получила право на передачу в эфир, при условии, что такая запись производится организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для ее собственных передач.

Нарушением авторского права являются:

- воспроизведение, распространение и иное использование объектов авторского права без разрешения правообладателя;

- распространение, изготовление, импорт в целях распространения устройств или предоставление услуг, которые позволяют обходить или способствуют обходу любых технических средств, предназначенных для защиты авторских;

- устранение или изменение любой информации об управлении правами без разрешения правообладателя.

Контрафактными являются экземпляры произведения, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских прав. Импортируемые в Республику Таджикистан без согласия правообладателя

экземпляры произведений, охраняемые в Республике Таджикистан из государства, в котором эти произведения не охранялись или перестали охраняться, также признается нарушением авторского права.

Контрафактные экземпляры произведения передаются обладателю авторских прав по его требованию. Не востребованные обладателем авторских прав контрафактные экземпляры произведения подлежат уничтожению. Материалы и оборудование, используемые для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведений, подлежат уничтожению либо передаче в доход государству.

Защита авторских прав осуществляется способами, определенными Гражданским кодексом Республики Таджикистан, а также посредством:

- взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских прав, вместо возмещения убытков;
- выплаты компенсации в размере, определяемом судом вместо возмещения убытков или взыскания дохода.

### ***Туркменистан***

На основании статье 6 Закона Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах»<sup>17</sup> объектами авторского права являются:

- литературные произведения (книги, брошюры, статьи, компьютерные программы, базы данных и другие);
- драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, диафильмы и другие аудиовизуальные произведения);
- произведения скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства;

---

<sup>17</sup> Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 8, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 25.11.2017 г. № 668-V.

- произведения декоративно-прикладного и монументального искусства;

- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; отдельно взятый кадр аудиовизуального произведения не считается фотографическим произведением;

- карты, планы, эскизы, иллюстрации и трёхмерные произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам.

Компьютерные программы охраняются как литературные произведения. Такая охрана распространяется на все виды программ, включая все прикладные программы и операционные системы, которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.

К объектам авторского права также относятся:

- производные произведения, такие, как переводы и обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства;

- сборники, такие, как энциклопедии и антологии, базы данных и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Произведение должно быть выражено в объективной форме (письменной, устной, звуковой, изобразительной или объемно-пространственной). Перечень объектов авторского права является открытым, включает в себя литературные произведения, драматические и музыкальные, произведения архитектуры и фотографические (при этом указано, что кадры аудиовизуального произведения не охраняются отдельно), карты, эскизы и проч.

Авторским правом охраняются аудиовизуальные произведения, части произведения (если они обладают самостоятельным характером), сборники (в том числе базы данных), производные произведения и компьютерные программы.

Объектами авторского права не являются официальные документы (административного и судебного характера), сообщения о событиях и фактах информационного характера, государственная символика и народное творчество.

Не распространяется авторское право на идеи, принципы, методы, процессы, системы, факты, способы или концепции как таковые.

Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения:

1. Воспроизведение в единичном экземпляре правомерно обнародованного произведения физическим лицом исключительно в личных целях без получения дохода (не применяется к произведениям архитектуры, базам данных, компьютерных программ, репрографического воспроизведения книг (полностью), нотных текстов и оригиналов произведений изобразительного искусства);

2. Использование произведений в информационных, научных, учебных и иных целях (цитирование, иллюстрирование);

3. Воспроизведение в периодических изданиях, передача в эфир или сообщение по кабельному вещанию для всеобщего сведения правомерно опубликованных в газетах и журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам или переданных в эфир произведений аналогичного характера в случаях, когда такие воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабельному вещанию не были специально запрещены автором или иным обладателем авторских прав;

4. Воспроизведение в газетах и журналах, передача в эфир или сообщение по кабельному вещанию для всеобщего сведения публично

произнесённых политических речей, обращений, докладов, лекций и других аналогичных произведений;

5. Воспроизведение либо публичное сообщение в обзорах текущих событий (посредством фотографии, кинематографии, эфирного или кабельного вещания) произведений, увиденных или услышанных в ходе таких событий;

6. Воспроизведение без извлечения прибыли правомерно опубликованных произведений рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения;

7. Воспроизведение, передача в эфир или доведение до всеобщего сведения по кабельному телевидению произведений архитектуры, фотографии, изобразительного искусства, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения, за исключением случаев, когда изображение произведения является основным объектом такого воспроизведения, передачи в эфир или сообщения для всеобщего сведения по кабельному вещанию или когда изображение произведения используется в коммерческих целях;

8. Воспроизведение правомерно обнародованных произведений в качестве доказательств, предназначенных для судебного или административного производства;

9. Исполнение правомерно обнародованных произведений во время официальных государственных и религиозных церемоний, а также при оказании ритуальных услуг;

10. Репрографическое воспроизведение произведений библиотеками, архивами и образовательными учреждениями.

Техническими средствами защиты авторских прав признаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие

осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.

Правообладатели могут требовать от нарушителя, в частности:

- признания этих прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения прав;
- прекращения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушений;
- возмещения убытков, включая упущенную выгоду;
- взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских прав, вместо возмещения убытков;
- выплаты компенсации в сумме, определяемой судом вместо возмещения убытков и взыскания прибыли;
- принятия иных предусмотренных законодательством Туркменистана мер, связанных с защитой авторских прав

Контрафактными являются экземпляры произведения, которые изготовлены или распространяются с нарушением авторских прав, и экземпляры произведений, импортируемые без согласия обладателей авторского права в Туркменистан из государства, в котором эти произведения перестали охраняться или никогда не охранялись.

Суд в соответствии с законодательством Туркменистана может вынести решение о конфискации контрафактных экземпляров, а также материалов и оборудования, используемых для их изготовления и воспроизведения. Конфискованные контрафактные экземпляры подлежат уничтожению либо могут быть переданы обладателю авторского права по его требованию. Конфискации не подлежат контрафактные экземпляры произведения, добросовестно приобретённые третьими лицами.

Прямых указаний на столкновение прав на объекты авторского права и промышленные образцы в законодательствах стран не выявлено.

## ГЛАВА 2

### **Анализ законодательств государств-участников Евразийской патентной конвенции в области получения правовой охраны товарных знаков**

Источники норм права государств-участников ЕАПК, обеспечивающих функционирование национальных систем правовой охраны товарных знаков, как правило, объединены в трехуровневые системы.

Основополагающие нормы права государств-участников ЕАПК, регулирующие общественные отношения в указанной сфере, сосредоточены в кодифицированных актах, детализированы в специальных законах и принятых на их основе подзаконных актах.

Исключение составляет Российская Федерация, где основной объем норм права, обеспечивающих предоставление правовой охраны товарным знакам и их последующее использование, сосредоточен в кодифицированном акте – части четвертой ГК РФ (§ 2 «Права на товарный знак и знак обслуживания» главы 76 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий»). Соответствующие положения ГК РФ детализированы в актах подзаконного уровня.

#### *Азербайджанская Республика*

Для получения правовой охраны товарных знаков в Азербайджане необходимо прохождение административной процедуры - по национальной процедуре в Агентстве по интеллектуальной собственности Азербайджанской Республики (государственная регистрация) или по международной процедуре в Международном бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (международная регистрация).

Основным документом, регулирующим товарные знаки, является Закон Азербайджанской Республики от 12.06.1998 г. № 504-IQ «О товарных знаках и географических указаниях»<sup>18</sup> (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.12.2022 г.).

---

<sup>18</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/az/az012ru.pdf>

### ***Республика Армения***

В Республике Армения для получения правовой охраны товарных знаков необходимо прохождение административной процедуры - по национальной процедуре в Агентстве интеллектуальной собственности Республики Армения (государственная регистрация) или по международной процедуре в Международном бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (международная регистрация).

Основным документом, регулирующим товарные знаки в Республике Армения, является Закон Республики Армения от 29.04.2010 № НО-59-Н «О товарных знаках»<sup>19</sup> (с изменениями от 23 апреля 2023 г.).

### ***Республика Беларусь***

Правовая охрана товарного знака в Республике Беларусь осуществляется на основании его регистрации в государственном учреждении «Национальный центр интеллектуальной собственности» или в силу международной регистрации.

Основные нормативные акты, регулирующие товарные знаки в Республике Беларусь - Гражданский кодекс Республики Беларусь № 218-3 от 07.12.1998 г.<sup>20</sup>, Закон Республики Беларусь от 05.02.1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания»<sup>21</sup>.

### ***Республика Казахстан***

В Республике Казахстан правовая охрана товарного знака предоставляется на основании его национальной регистрации либо на основании международных договоров, участницей которых является Республика Казахстан.

Основные нормативные акты, регулирующие товарные знаки в Республике Казахстан – Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27

---

<sup>19</sup> <http://www.parliament.am/legislation.php?ID=1444&lang=rus&sel=show>

<sup>20</sup> <https://pravo.by/document/?guid=3871&p0=hk9800218>

<sup>21</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/by/by161ru.pdf>

декабря 1994 года № 268-ХІІІ<sup>22</sup>, Закон от 26 июля 1999 года № 456 «О товарных знаках, знаках обслуживания, географических указаниях и наименованиях мест происхождения товаров»<sup>23</sup>.

### ***Кыргызская Республика***

В Кыргызской Республике для получения правовой охраны товарных знаков необходимо прохождение административной процедуры - по национальной процедуре в Кыргызпатент (государственная регистрация), или по международной процедуре в Международном бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (международная регистрация). Факт создания товарного знака, введения его в гражданский оборот, нанесения на вывеску, размещение в сети Интернет, в том числе в качестве доменного имени, не дает лицу преимуществ перед теми лицами, которые осуществили действия по закреплению своего права путем регистрации.

Основным документом, регулирующим охрану средств индивидуализации, является Закон Кыргызской Республики от 24 марта 2023 года № 70 «О товарных знаках, знаках обслуживания, географических указаниях и наименованиях мест происхождения товаров»<sup>24</sup>.

### ***Республика Таджикистан***

В Республике Таджикистан для получения правовой охраны товарных знаков необходимо прохождение административной процедуры - по национальной процедуре в Национальный патентно-информационном центре Министерства экономического развития и торговли Республики Таджикистан (государственная регистрация), или по международной процедуре в Международном бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (международная регистрация).

Основным документом, регулирующим средства индивидуализации в Таджикистане, является Закон Республики Таджикистан от 05.03.2007 № 234

---

<sup>22</sup> Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года № 268-ХІІІ. Введен в действие постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 27.12.1994 № 269-ХІІІ. Электронный ресурс: [https://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000_)

<sup>23</sup> [https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z990000456\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z990000456_)

<sup>24</sup> <https://cbd.minjust.gov.kg/112553/edition/1242857/ru?ysclid=m4h3tmifbm580371491>

«О товарных знаках и знаках обслуживания»<sup>25</sup>. Общие положения о средствах индивидуализации содержатся в главе в Разделе V Интеллектуальная собственность Глава 57. Общие положения об интеллектуальной собственности Гражданского кодекса Республики Таджикистан<sup>26</sup>.

### ***Туркменистан***

В Туркменистане для получения правовой охраны товарных знаков необходимо прохождение административной процедуры - по национальной процедуре в Государственной службе по интеллектуальной собственности Министерства финансов и экономики Туркменистана (Туркменпатент).

Целью государственной регистрации товарных знаков является обеспечение защиты прав и законных интересов владельцев товарных знаков.

Основным документом, регулирующим товарные знаки, является Закон Туркменистана №141-VI от 08.06.2019 года «О товарных знаках»<sup>27</sup>.

### ***Дефиниция***

Несмотря на некоторые различия в определениях товарного знака, сформулированных в законодательных актах государств-участников ЕАПК, под товарным знаком можно понимать обозначение, способствующее отличию товаров, работ, услуг одного лица от однородных товаров, работ, услуг другого лица. В качестве товарных знаков регистрируются словесные, буквенные, цифровые, изобразительные, объемные обозначения, сочетания цветов, а также комбинации таких обозначений.

Следует отметить, что большинство государств мира допускают к регистрации вообще любые виды обозначений, в том числе прямо не указанные в законе, что реализуется путем закрепления открытого перечня видов. Этому способствовал, в том числе, обновленный текст Договора о законах по товарным знакам - STLT. Так, правило 3 Инструкции к Сингапурскому договору вводит пояснения в отношении звуковых знаков,

---

<sup>25</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tj/tj007ru.pdf>

<sup>26</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tj/tj013ru.pdf>

<sup>27</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tm/tm064ru.pdf>

знаков, представляющих собой невизуальные обозначения, иные, чем звуковые знаки, знаки местоположения и иные.

Законодательства отдельных государств-участников ЕАПК также предусматривают возможность регистрации в качестве товарных знаков иных обозначений. Например, в соответствии с пунктом 2 статьи 1 Закона Республики Беларусь «О товарных знаках и знаках обслуживания» допускается регистрация в качестве товарных знаков иных обозначений, но только в случаях, установленных законодательными актами. Согласно статье 8 Закона Республики Армения «О товарных знаках» разрешается регистрация в качестве товарных знаков звуковых обозначений.

Вместе с тем, законодательство Кыргызской Республики исходит из противоположного подхода. В части шестой статьи 2 Закона Кыргызской Республики «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» устанавливается, что данный законодательный акт не применяется к визуально не различимым обозначениям, а также к звуковым и обонятельным знакам.

### *Законодательные ограничения в отношении регистрации*

В большинстве государств-участников ЕАПК основания для отказа в регистрации товарного знака подразделяются на абсолютные и иные. Исключение составляет законодательство Туркменистана, в котором иные основания именуются существенными (пункт 3 статья 10 Закона Туркменистана «О товарных знаках»), и законодательство Российской Федерации, где указанное деление не проводится (статья 1483 ГК РФ).

Основания для отказа в регистрации товарного знака в целом имеют идентичное правовое наполнение для всех государств-участников ЕАПК.

Регистрация конкретной информации в качестве товарного знака, индивидуализирующего производителя товаров и услуг, означает, что никто, кроме правообладателя, не имеет права использовать такую информацию в качестве средства индивидуализации для коммерческих целей без разрешения правообладателя. Для того чтобы вся информация, используемая в

коммерческой деятельности и жизненно необходимая для ее осуществления, не оказалась в чьем-либо частном владении и не могла использоваться за рамками провозглашенной законом о товарных знаках цели – отличить одного производителя товаров от другого и помочь потребителю ориентироваться в море однородных товаров и услуг, целые пласты информации объявляются не подлежащими приватизации<sup>28</sup>.

Так, во всех законодательствах установлено ограничение в отношении регистрации обозначений, которые не призваны выполнять основную функцию товарного знака - отличать товары и услуги одного лица от товаров и услуг другого лица. Отсутствие различительной способности может выступать в качестве полного запрета на регистрацию или в качестве ограничения субъективного права, выражающегося в институте дискламации – выведении из-под исключительного права отдельных элементов товарных знаков, использование которых иными лицами не может выступать в качестве состава правонарушения.

Не признаются обладающими различительной способностью товарные знаки, которые:

- 1) вошли во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являются общепринятыми символами и терминами;
- 3) характеризуют товары, в том числе указывают на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, стоимость, а также на дату, время, место и способ их производства или сбыта и другие характерные указания товаров или услуг;
- 4) представляют собой форму товаров, упаковки товаров или их внешний вид, которые определяются исключительно или главным образом сущностью, природой, свойством либо назначением товаров;

---

<sup>28</sup> Энтин В.Л. Интеллектуальная собственность в праве Европейского Союза. – М.: Статут, 2018. – 174 с.

5) формально отражают суть товара, придают ему значимость и являются необходимыми для подчёркивания технических достижений, традиционно используются в торговле, имеют прямую описательную связь с товарами или услугами, для обозначения которых они используются;

6) состоят из географических указаний;

7) представляют собой отдельные буквы и (или) цифры, не имеющие характерного графического исполнения, а также линии, простые геометрические фигуры, а также их сочетания, не образующие композиций.

В законодательствах содержатся положения об институте вторичной (приобретенной) различительной способности.

Также законодательства государств-участников ЕАПК содержат ограничения в отношении ложных и способных ввести потребителей в заблуждение обозначений, слов, фраз и изображений, противоречащих общественному порядку, нравственности и морали, а также формально указывающих на истинное место производства товара, но дающих ошибочное представление о том, что товар происходит с другой территории.

Отдельно стоит упомянуть нормы, основанные на положениях статьи 6-ter Парижской конвенции<sup>29</sup>, обосновывающие недопущение предоставления исключительных прав в отношении официальной символики государств, включая контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия, международных и межправительственных организаций.

Внимание законодателей было уделено и особо ценным объектам как мирового, так и национального уровней. Так, в законодательстве Казахстана указано, что основанием для отказа в регистрации в качестве товарного знака обозначения, воспроизводящего достояние истории и культуры Республики Казахстан, является отсутствие согласования его с уполномоченным органом в области культуры. В законах иных стран указано, как правило, о недопущении

---

<sup>29</sup> Конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года, ратифицированная Указом Президиума Верховного Совета СССР от 19 сентября 1968 года № 3104-VII «О ратификации Стокгольмского акта Парижской конвенции по охране промышленной собственности и Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности» (Ведомости Верховного Совета СССР, 1968, № 40, ст. 363).

регистрация в качестве товарных знаков обозначений тождественных или сходных до степени смещения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия конкретного государства, либо всемирного культурного наследия, а также с изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если регистрация испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками, без согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков.

Кроме того, ряд законодательств, в частности, Армении, Беларуси, Казахстана, Кыргызстана, России, Таджикистана содержат прямой запрет на регистрацию товарных знаков, суть которых связана с указанием места происхождения вин или крепких спиртных напитков, охраняемых в силу международных договоров, для обозначения вин или крепких спиртных напитков, не происходящих из данного места, что является отсылкой к Соглашению ТРИПС<sup>30</sup>.

Также законодательства учитывают первенство прав на иные объекты интеллектуальной собственности, запрещая регистрацию более поздних тождественных или сходных до степени смешения товарных знаков.

Несмотря на то, что установленные в законодательных актах государств-участников ЕАПК требования к охраноспособности товарных знаков достаточно гармонизированы, выявлены некоторые особенности.

Так, например, в статье 5 Закона Азербайджанской Республики «О товарных знаках и географических указаниях» указано, что не допускается регистрация товарных знаков, которые содержат элементы, которые могут компрометировать личность, а также религиозные символы.

Тождество (сходство до степени смешения) с религиозными символами прямо указано в качестве абсолютного основания для отказа в регистрации

---

<sup>30</sup> Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (Заключено в г. Марракеше 15.04.1994), вступило в силу для России 22.08.2012, на русском языке опубликовано в Собрании законодательства РФ. 10 сентября 2012 г. N 37 (приложение, ч. VI). С. 2818 - 2849.

товарного знака и в Законе Республики Таджикистан от 5 марта 2007 года «О товарных знаках и знаках обслуживания».

В отличие от законодательных актов большинства государств-участников ЕАПК, в статье 10 Закона Туркменистана «О товарных знаках» содержится очень подробное перечисление обозначений, не обладающих различительной способностью и, соответственно, не подлежащих регистрации в качестве товарных знаков (например, отдельные буквы и (или) цифры, простые геометрические фигуры, др.). Одновременно подобные конкретизирующие положения, как правило, представлены в подзаконных нормативных актах иных законодательств.

В статье 6 Закона Республики Казахстан «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» подчеркивается значение наименований географических объектов, идентифицирующих минеральные воды. В ней устанавливается запрет на регистрацию в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих наименования указанных географических объектов, для обозначения товаров, не происходящих из данного места. Кроме того, в указанной статье также устанавливается прямой запрет на регистрацию товарных знаков, состоящих исключительно из обозначений, не обладающих различительной способностью и представляющих собой международные непатентуемые наименования лекарственных средств. Аналогичный запрет на регистрацию в качестве товарных знаков международных непатентуемых наименований лекарственных средств установлен и в статье 10 Закона Туркменистана «О товарных знаках», но не по абсолютным, а по существенным основаниям. Данные положения видятся весьма актуальными ввиду особо остро стоящей необходимости обеспечения доступности подобных обозначений для всех производителей фармацевтической продукции по причине социальной важности данной продукции.

*Соотношение с промышленными образцами отражено в нормативных актах всех государств-участников ЕАПК*

Республика Азербайджан: «Не подлежат регистрации в качестве товарных знаков или их элементов знаки, повторяющие промышленные образцы, принадлежащие другим лицам в Азербайджанской Республике»;

Республика Армения: «Регистрации в качестве товарного знака не подлежат обозначение, которое воспроизводит или включает в себя охраняемые в Республике Армения промышленный дизайн или любой другой объект промышленной собственности, имеющие более раннюю дату приоритета»;

Республика Беларусь: «Не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с промышленным образцом, право на который в Республике Беларусь принадлежит другому лицу, если этот промышленный образец обладает более ранним приоритетом по сравнению с заявленным на регистрацию товарным знаком»;

Республика Казахстан: «Не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, воспроизводящие промышленные образцы, охраняемые в Республике Казахстан, на имя других лиц при условии их более раннего приоритета»;

Кыргызская Республика: «Не допускаются к регистрации в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения с промышленным образцом, право на который в Кыргызской Республике принадлежит другому лицу, если промышленный образец обладает более ранним приоритетом по сравнению с заявленным на регистрацию товарным знаком; регистрация обозначения, сходного до степени смешения с промышленным образцом допускается при условии предоставления письменного согласия правообладателя промышленного образца, которое не может быть отозвано».

Российская Федерация: «Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные промышленному образцу, право на который возникло ранее даты приоритета регистрируемого товарного

знака; положения применяются также в отношении обозначений, сходных до степени смешения».

Республика Таджикистан: «Не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака обозначения, тождественные с промышленными образцами, права на которые у иных лиц в Республике Таджикистан возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака»;

Туркменистан: «По существенным основаниям не допускается государственная регистрация в качестве товарного знака обозначений, тождественных или сходных до степени смешения охраняемым в Туркменистане в отношении однородных товаров промышленным образцам, права на которые в Туркменистане возникли у других лиц ранее даты приоритета товарного знака, заявленного на государственную регистрацию».

В законодательства государств-участников ЕАПК предусмотрены три пути разрешения конфликта прав на товарные знаки и промышленные образцы:

1. регистрация товарного знака не допускается в принципе при наличии более раннего права на промышленный образец (Россия, Армения),
2. регистрация товарного знака не допускается только в случае, если право на промышленный образец принадлежит другому лицу (Азербайджан, Беларусь, Казахстан, Таджикистан, Туркменистан),
3. регистрация товарного знака допускается при предоставлении письма-согласия от правообладателя более раннего промышленного образца (Кыргызстан).

Таким образом, кумулятивная охрана не предусмотрена лишь в двух государствах.

Стоит отметить, что ограничения, предусмотренные в законодательствах России и Армении существенным образом влияют на выбор режима правовой охраны и допустимость/недопустимость включения собственного бренда в состав внешнего вида изделия при его патентовании. Разберем на примере Российской Федерации.

Согласно п. 5 ст. 1352 ГК РФ не является соответствующим условиям патентоспособности такое решение внешнего вида изделия, которое идентично или производит такое же общее впечатление, что и зарегистрированный ранее товарный знак, исключая ситуации, когда правовая охрана промышленного образца испрашивается лицом, имеющим исключительное право на такой объект. Одновременно в соответствии с п. 9 ст. 1483 ГК РФ регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с промышленными образцами, имеющими более раннюю дату приоритета, не допускается в принципе, без каких-либо изъятий. Указанные основания для отказа корреспондируют с положениями ст. 6. *quinquies* Парижской конвенции, допустимость отказа в регистрации, «если знаки могут затронуть права, приобретенные третьими лицами в стране, где испрашивается охрана», то есть речь идет о любых правах, относящихся к интеллектуальной собственности.

Большинство прочих оснований для отказа в регистрации товарных знаков, закрепленных в ст. 1483 ГК РФ, могут быть преодолены за счет идентичности субъектного состава или же предоставления дополнительных материалов, в частности, согласий от иных лиц. Ограничения, предусмотренные пп. 3 п. 9 ст. 1483 ГК РФ, не позволяют получить регистрацию товарного знака при наличии запатентованного промышленного образца на имя того же лица, что испрашивает охрану товарного знака, равно как и с учетом письма-согласия от иного правообладателя или другого документа, подтверждающего отсутствие введения потребителя в заблуждение как ключевого фактора допустимости охраны средств индивидуализации.

Промышленные образцы – это объекты патентного права, одним из требований к охраноспособности которых выступает условие мировой новизны. Заявителям предоставляется так называемая «авторская льгота», которая не может превышать 12 месяца со дня раскрытия информации о промышленном образце. При этом товарный знак может быть зарегистрирован

на любом этапе осуществления предпринимательской деятельности и вывода продукта, маркированного товарным знаком, на рынок без привязки к каким бы то ни было датам: дате договора о разработке бренда с дизайнером, выпуска первой партии товара, получения разрешительной документации о возможности продажи товаров в случае, если они требуются, и так далее. Однако ограничивая возможность регистрации товарного знака наличием запатентованного промышленного образца, законодатель, по сути, ограничил сроком «авторской льготы» и возможность получения охраны товарного знака. Размещая товары с новым дизайном и раскрывая таким образом информацию о решении внешнего вида изделия, у заявителя есть только 12 месяцев, чтобы сперва подать заявку на регистрацию товарного знака, в случае такой необходимости, а затем на промышленный образец, чтобы он соответствовал положениям п. 4 и п. 5 ст. 1352 ГК РФ. Следуя логике законодателя, целесообразно предусмотреть в рамках п. 9 ст. 1483 ГК РФ те же подходы, что отражены, соответственно в п. 5 ст. 1352 ГК РФ относительно допустимости регистрации товарного знака на имя того же лица. Стоит отметить, что данное положение не может привести к конфликту прав, поскольку товарные знаки оцениваются с позиции иных критериев, нежели промышленные образцы, и зачастую для объемных обозначений характерно ограничение исключительного права в части указания формы таких обозначений в качестве неохраняемых элементов товарного знака.

Подобное ограничение требует от предпринимателя осмотрительности при выборе формы правовой охраны, а действующее законодательное регулирование требует уточнения в части допустимости регистрации не тождественных, но сходных до степени смешения или частично включающих взаимно – товарных знаков и промышленных образцов, что должно найти отражение и в подзаконных нормативных актах в области товарных знаков<sup>31</sup>.

---

<sup>31</sup> Терещенко О.И. Проблемы соотношения товарных знаков и промышленных образцов при оценке их охраноспособности и патентоспособности. Образование и право, № 11. – 2024. С. 195-198.

***Примеры оценки столкновения прав на товарные знаки и промышленные образцы***

*Решение Суда по интеллектуальным правам от 30.09.2024 по делу № СИП-289/2024.*

Требование: О признании недействительными решений Роспатента.

Обстоятельства: Оспариваемыми решениями отклонены возражения против предоставления правовой охраны товарным знакам и оставлена в силе их правовая охрана, так как спорные товарные знаки и противопоставленный промышленный образец производят различное общее зрительное впечатление.

Третье лицо является правообладателем товарных знаков:



" " по свидетельству Российской Федерации № 799830, зарегистрированного 02.03.2021 по заявке № 2019755281 с датой приоритета от 31.10.2019 в отношении товаров 13, 35 классов МКТУ. Товарный знак является объемным. Словесные элементы товарного знака "Фейерверки", "Внимание", "EXPLOSIVES", элемент "РФ", все информационные знаки, цифры, буквы и символы, изображение формы открытой коробки являются неохраняемыми элементами;



" " по свидетельству Российской Федерации № 818420, зарегистрированный 05.07.2021 по заявке № 2019755266 с датой приоритета от 31.10.2019 в отношении 13, 35 классов МКТУ. Товарный знак является объемным. Словесные элементы "КОРОБКА ФЕЙЕРВЕРКОВ", буквы "РФ", изображение формы открытой коробки являются неохраняемыми элементами.

Против предоставления правовой охраны указанным товарным знакам, общество подало в Роспатент возражения, мотивированные тем, что данные обозначения:

являются сходными до степени смешения с промышленным образцом по патенту № 111204, правообладателем которых является заявитель.

порождают не соответствующее действительности представление об изготовителе товаров (лице, оказывающем услуги), что свидетельствует об их противоречии положениям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 ГК РФ;

зарегистрированы с нарушением подпункта 1 пункта 9 статьи 1483 ГК РФ, поскольку изобразительный элемент товарных знаков является тождественным произведению искусства/его фрагменту (эскиз в виде большой гофрокоробки с фейерверками), права на которое принадлежат заявителю.

Противопоставленный данным товарным знакам промышленный образец "Павильон Фейерверков", сопровождаемый следующими графическими материалами:







Правовая охрана данному промышленному образцу предоставлена 27.09.2018 по заявке № 2017502700 с датой приоритета от 05.06.2017.

Проанализировав противопоставленный промышленный образец, судебная коллегия установила, что он характеризуется следующей совокупностью существенных признаков:

- 1) выполнением корпуса павильона в виде стилизованного деревянного ящика;
- 2) выполнением на крыше павильона декоративных элементов, имитирующих ракеты со шляпками и петарды;
- 3) наличием дверной секции и оконных секций;
- 4) наличием над дверной секцией свисающей гирлянды петард;
- 5) выполнением оконных секций с переходом с фасадной стороны павильона на боковую сторону;
- 6) наличием на фасадной, задней и боковых поверхностях графических элементов и элементов шрифтовой графики;

7) колористическим решением корпуса павильона, имитирующем состаренную древесину;

8) колористическим решением декоративных элементов на крыше с использованием красного, зеленого, желтого, розового, голубого, оранжевого, синего и фиолетового цветов.

Сопоставив сравниваемые результаты интеллектуальной деятельности, судебная коллегия приходит к выводу о том, что внешняя форма их значительно отличается: спорные товарные знаки выполнены в форме объемной коробки, которая не соотносится с формой павильона, которым охраняется промышленный образец. В связи с этим, административный орган обоснованно констатировал отсутствие сходства смыслового значения спорных товарных знаков (коробка с трубочками с наконечниками) и противопоставленного решения внешнего вида изделия (павильон оригинальной формы).

Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку товарные знаки и противопоставленный промышленный образец не являются сходными до степени смешения.

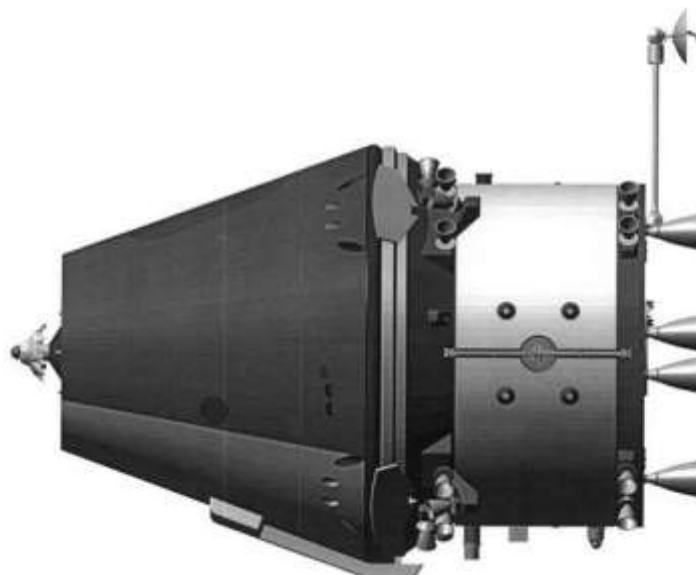
Решение Суда по интеллектуальным правам от 26.07.2024 по делу № СИП-893/2023.

Требование: О признании недействительным решения Роспатента.

Обстоятельства: Роспатент на основании пп.3 п.9 ст.1483 ГК РФ отказал Госкорпорации «Роскосмос» в регистрации в качестве товарного



№ 2021770939 в отношении широкого перечня товаров и услуг, так как установил его сходство с промышленным образцом по патенту РФ №82625



права на который принадлежат РФ, от имени которой выступает Роскосмос. При этом Роспатент исходил из того, что положениями пп.3 п.9

ст.1483 ГК РФ накладывается общий запрет на регистрацию обозначений, являющихся сходными с промышленным образцом, вне зависимости от того, кто является патентообладателем промышленного образца.

Суд первой инстанции отменил решение Роспатента и обязал зарегистрировать товарный знак, поскольку, по мнению суда, запрет на регистрацию товарного знака, воспроизводящего промышленный образец, на имя одного и того же лица (производителя) противоречит назначению вышеуказанной нормы права - защите «старшего» права патентообладателя, недопущению введения потребителей в заблуждение. При этом суд также отметил, что к рассматриваемой ситуации по аналогии может быть применена норма пп.2 п.5 ст.1352 ГК РФ, в соответствии с которой в качестве промышленного образца можно запатентовать решение, которое идентично обозначению, охраняемому в качестве товарного знака, при условии, что правовая охрана промышленного образца испрашивается лицом, имеющим исключительное право на такой товарный знак.

Президиум СИП отменил решение суда первой инстанции и принял по делу новый судебный акт, которым в удовлетворении требований заявителя к Роспатенту отказал.

*Позиция президиума СИП:*

1) в отличие от пп.2 п.5 ст.1352 ГК РФ норма пп.3 п.9 ст.1483 ГК РФ не содержит аналогичного правила и не исключает запрет на регистрацию товарного знака даже в том случае, если противопоставленный ему промышленный образец принадлежит тому же лицу (заявителю).

2) установление такого положения вытекает из существующих различий в назначении промышленного образца и товарного знака и связанных с этим различий в их сроках охраны: замена или дублирование правообладателем правовой охраны принадлежащего ему промышленного образца регистрацией тождественного или сходного до степени смешения товарного знака могут привести к нарушению баланса разнонаправленных интересов правообладателя и третьих лиц, заинтересованных в

использовании внешнего вида товара по окончании срока охраны промышленного образца. Интерес общества заключается в развитии товарного рынка, свободной конкуренции и в обеспечении доступности для потребителя качественных и привлекательных товаров. Одним из условий достижения названной цели является свободный доступ разных производителей к удачным решениям внешнего вида товаров, который обеспечивается фиксированным сроком охраны исключительного права на промышленный образец. Между тем товарный знак, индивидуализируя товары и услуги одного производителя, должен быть максимально долго защищен от использования другими производителями.

3) норма пп.3 п.9 ст.1483 ГК РФ не допускает применение аналогии закона в части правового регулирования, предусмотренного пп.2 п.5 ст.1352 ГК РФ, из-за отличия правового режима охраны товарного знака и промышленного образца. Кроме того, применительно к рассматриваемой ситуации «пробел» в пп.3 п.9 ст.1483 ГК РФ отсутствует (так, ситуации, в которых учёт согласия другого лица или совпадение лиц возможны, прямо закреплены законодателем в отдельных нормах ст.1483 ГК РФ).

В отличие от судов, доктринальный подход все же предполагает допустимость кумулятивной охраны<sup>32</sup>.

---

<sup>32</sup> См., например, Королева, А. Г. Исключительные права на объекты промышленного дизайна: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Королева Анастасия Георгиевна, 2023. – 206 с.

### ГЛАВА 3

## Анализ законодательств государств-участников Евразийской патентной конвенции в области получения правовой охраны промышленных образцов

### *Азербайджанская Республика*

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 9 Закона Азербайджанской Республики от 10 июня 1997 года № 312-IQ «О патенте»<sup>33</sup> (далее – Закон АР) к промышленному образцу относится художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым и оригинальным.

### *Республика Армения*

В соответствии с пунктом 2 статьи 11 Закона Республики Армения «О промышленном дизайне» от 3 марта 2021 года № НО-109-Н<sup>34</sup> (далее – Закон РА) промышленный дизайн – это внешний вид изделия или его части, являющийся результатом его характерных признаков, в частности, контуров, цвета, форм, структуры, а также материалов и (или) его узора.

### *Республика Беларусь*

В соответствии со статьей 4 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»<sup>35</sup> (далее – Закон РБ) промышленным образцом, которому предоставляется правовая охрана, признается художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и удовлетворяющее следующим условиям патентоспособности: новизна и оригинальность. При этом под изделием понимается предмет промышленного или кустарного производства.

### *Республика Казахстан*

---

<sup>33</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/az/az009ru.pdf>

<sup>34</sup> [https://translation-centre.am/pdf/Trans\\_ru/HH\\_Orenq/2021/HO-109-N\\_03032021\\_ru.pdf](https://translation-centre.am/pdf/Trans_ru/HH_Orenq/2021/HO-109-N_03032021_ru.pdf)

<sup>35</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/by/by173ru.pdf>

В соответствии со статьей 8 Патентного закона Республики Казахстан от 16 июля 1999 г. № 427<sup>36</sup> (далее – Закон РК) к промышленному образцу относится художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее внешний вид изделия.

### ***Кыргызская Республика***

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 13 Патентного закона Кыргызской Республики от 23 марта 2023 г. № 69 (далее – Закон КР) в качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

### ***Российская Федерация***

В соответствии с пунктом 1 статьи 1352 ГК РФ в качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.

### ***Республика Таджикистан***

В соответствии со статьей 5 Закона Республики Таджикистан «О промышленных образцах» (далее – Закон РТ) в качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. При этом, под изделием понимается предмет промышленного или кустарного производства.

### ***Туркменистан***

В соответствии с подпунктом 3 статьи 1 Закона Туркменистана от 04 ноября 2017 г. № 630-V «О правовой охране промышленных образцов»<sup>37</sup> (далее – Закон Туркменистана) промышленный образец – художественно-конструкторское решение, определяющее внешний вид промышленного изделия, которое является новым, оригинальным и промышленно применимым.

### ***Дефиниция***

---

<sup>36</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/kz/kz135ru.pdf>

<sup>37</sup> <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tm/tm063ru.pdf>

Исходя из рассмотренных нормативных дефиниций понятия промышленный образец в законодательствах стран ЕАПК можно сделать вывод о том, что во всех указанных государствах под этим объектом интеллектуальной собственности понимается решение внешнего вида изделия. При этом, в зависимости от конкретного законодательства, либо конкретизируется вид изделия, либо указывается его художественно-конструкторский характер. Также важно отметить, что в некоторых определениях указываются условия патентоспособности промышленного образца, такие как новизна, оригинальность и промышленная применимость, при этом в данном случае представляется принципиальным, что в большинстве законодательств в качестве условий представления правовой охраны этому объекту исключительных прав признаются только первые два условия, что в свою очередь определённо является некоторым различием в понимании правовой природы промышленного образца, однако не носит принципиального характера.

### ***Новизна***

Так, новизна как одно из условий патентоспособности закреплена в законодательствах об интеллектуальной собственности всех государств-членов ЕАПК. Сравнительно-правовой анализ нормативных положений указанных правовых систем демонстрирует, что в отношении понятия новизны промышленного образца все страны евразийского региона придерживаются единого понимания.

В п. 3 ст. 9 Закона АР установлено, что промышленный образец признаётся новым «если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и эргономические особенности изделия (форма, конфигурация, орнамент или же цветовое сочетание), не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца».

Также, в ст. 12 Закона РА закреплено, что промышленный дизайн является новым, если идентичный промышленный дизайн не стал

общедоступным до даты подачи заявки в государственный уполномоченный орган, а в случае испрашивания приоритета — до даты приоритета — в случае зарегистрированного промышленного дизайна; или до даты его раскрытия впервые — в случае незарегистрированного промышленного дизайна.

Близкое по смыслу положение закреплено также в п. 1 ст. 4 Закона РБ, в которой под новизной промышленного образца понимается его неизвестность «из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца».

В п. 1 ст. 8 Закона РК указано, что промышленный образец будет обладать новизной «если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца».

В свою очередь норма п. 4 ст. 13 Закона КР также определяет, что новизна промышленного образца будет установлена «если совокупность его существенных признаков, представленных на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты подачи заявки, а если испрашен приоритет, - до даты приоритета промышленного образца».

В отечественном законодательстве, в п. 2 ст. 1352 ГК РФ указано, что «Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца».

Ст. 5 Закона РТ устанавливает, что промышленный образец будет признан новым в случае «если совокупность основных признаков, представленных на изображениях продукции, неизвестна из сведений, ставшими общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца».

Таким же образом в п. 2 ст. 6 Закона Туркменистана нормативно закреплено, что промышленный образец обладает новизной только тогда, когда «до даты подачи заявки на регистрацию или даты приоритета совокупность его существенных признаков или идентичного промышленного образца не были публично раскрыты», что лексически несколько отличается от правовых положений иных государств Евразийского региона, однако по существу однозначно соответствует им.

Из рассмотрения данных норм, устанавливающих признаки новизны промышленного образца в качестве первого и принципиально важного критерия патентоспособности, можно сделать вывод о том, что во всех законодательствах государств-участников ЕАПК под новизной понимается неизвестность сведений о решении, заявленного на регистрацию в качестве промышленного образца, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Таким образом, сочетание неизвестности основных признаков промышленного образца в мировом масштабе до даты подачи заявки на регистрацию указанного решения, что исходя из положений Парижской конвенции о конвенционном приоритете, может быть осуществлено и за пределами государства, в котором испрашивается правовая охрана. Несмотря на то, что в некотором роде отличается норма, закреплённая в патентном законодательстве Туркменистана, по существу она соответствует пониманию новизны промышленного образца, которое в свою очередь разделяется и в правовой доктрине, и в законодательствах иных регионов и государств.

### ***Оригинальность***

Оригинальность является отличительным критерием патентоспособности промышленных образцов и его признание в этом качестве характерно для патентного законодательства всех стран мира.

Так, в п. 5 ст. 9 Закона АР указывается, что промышленный образец «признаётся оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия».

Согласно ст. 13 Закона РА промышленный дизайн является оригинальным, если общее впечатление, произведенное на информированного потребителя, отличается от общего впечатления, произведенного любым другим промышленным дизайном, ставшим общедоступным до даты представления заявки в государственный уполномоченный орган, а в случае испрашивания приоритета — до даты приоритета — в случае зарегистрированного промышленного дизайна; и до даты его раскрытия впервые — в случае незарегистрированного промышленного дизайна. При этом при оценке оригинальности промышленного дизайна учитывается степень свободы автора во время его создания, имея в виду характер изделия и характеристики (особенности) промышленного или кустарного сектора.

В п. 1 ст. 4 Закона РБ установлено, что промышленный образец будет считаться оригинальным в случае, если «особенности внешнего вида изделия обусловлены творческим трудом автора (соавторов) промышленного образца».

Также, в п. 1 ст. 8 Закона РК закрепляется, что промышленный образец будет признан оригинальным «если его существенные признаки определяют творческий характер особенностей изделия».

В свою очередь, положения п. 5 ст. 13 Закона КР более подробно, чем нормы предыдущих законодательных актов, раскрывают, что промышленный образец будет признан оригинальным тогда, когда «его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, в частности, если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты подачи заявки, а если испрашен приоритет, - до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения, производящее такое же общее впечатление, какое производит промышленный образец, нашедший отражение на изображениях внешнего вида изделия».

Согласно п. 3 ст. 1352 ГК РФ промышленный образец будет являться оригинальным, если «его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, в частности если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения, производящее на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит промышленный образец».

В ст. 5 Закона РТ закрепляется, что промышленный образец будет признан оригинальным в случае, если «его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделий».

В свою очередь, в п. 3 ст. 6 Закона Туркменистана указано, что промышленный образец будет признан обладающим оригинальностью в случае, если «его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия». Одновременно с этим в указанном нормативно-правовом акте уточняется, что «промышленный образец признаётся соответствующим условию оригинальности, если хотя бы по одному из его существенных отличительных признаков не выявлены художественно-конструкторские решения, которым присущ такой признак».

Таким образом, относительно понятия оригинальности в законодательствах об интеллектуальной собственности государств-участников ЕАПК можно заключить о его практически тождественном понимании во всех перечисленных странах. Так, в общем и целом, во всех указанных правовых системах оригинальность промышленного образца связана с творческим характером его существенных признаков, при этом в нормативно-правовых актах Кыргызской Республики и Российской Федерации более подробно указывается, что из уровня техники не должны быть известны решения внешнего вида изделия, сходного назначения с тем, в отношении которого испрашивается правовая охрана в качестве промышленного образца, которое производило бы на потребителя такое же впечатление, что и поданное на регистрацию решение.

Примечательно, что как п. 6 ст. 13 Закона КР, так и в п. 4 ст. 1352 ГК РФ содержатся практически идентичные положения относительно того, что при установлении новизны и оригинальности промышленного образца также учитываются, в случае его более раннего приоритета, все заявки на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и заявки на регистрацию товарных знаков и сами товарные знаки, которые либо поданы другими лицами, либо не отозваны, не считаются и не признаются отозванными.

### ***Промышленная применимость***

В свою очередь, такой критерий патентоспособности как промышленная применимость не является общепринятым условием для предоставления правовой охраны решению, однако признаётся в таком качестве во многих странах мира, в том числе в трёх государствах из восьми, которые входят в ЕАПК.

Так, в п. 6 ст. 9 Закона АР установлено, что промышленный образец признаётся промышленно применимым, если он может быть многократно воспроизведён.

Согласно п. 4 ст. 6 Закона Туркменистана указывается, что под промышленный образец будет признан обладающим этим критерием патентоспособности в случае, если он может быть многократно воспроизведён. Важно отметить закрепление в этом же пункте нормы о том, что изделия, относящиеся к высокохудожественной ручной работе, подлежат охране нормами авторского права, а не в качестве промышленного образца.

Таким образом относительно промышленной применимости промышленного образца можно заключить о том, что данный критерий не распространён в Евразийском патентном пространстве, при этом в тех трёх государствах, в которых он закреплён в качестве одного из условий патентоспособности, существует его единое понимание его сущности в возможности многократного воспроизведения промышленного образца в изделиях, при этом важно отметить, что несмотря на отсутствие

нормативного закрепления указанного признака в остальных правовых системах государств-участников ЕАПК, по своей сути никак не противоречит пониманию правовой природы промышленного образца в этих законодательствах.

### ***Срок правовой охраны промышленного образца***

Согласно п. 2 ст. 10 Закона АР срок действия патента для промышленного образца составляет 10 лет даты поступления заявки, при этом важно отметить, что в этом государстве действие патента на промышленный образец не продлевается.

Согласно ст. 17 Закона РА срок охраны промышленного образца составляет пять лет, считая с даты подачи заявки, и может быть продлен один или несколько раз сроком на пять лет — в целом до истечения двадцати пяти лет с даты подачи заявки. При этом незарегистрированный промышленный дизайн охраняется в течение трех лет со дня его раскрытия в Республике Армения.

В свою очередь, в п. 3 ст. 1 Закона РБ закрепляется, что срок действия патента на промышленный образец составляет 10 лет со дня подачи заявки на регистрацию решения внешнего вида изделия в качестве данного патентного объекта, при этом предусмотрена возможность продления указанного срока не более чем ещё на 5 лет, то есть максимально возможный срок действия исключительного права в этой стране составляет 15 лет.

Согласно положениям п. 3 ст. 5 Закона РК патент на промышленный образец действует в течении 10 лет с даты подачи заявки с возможностью его продления на 5 лет. Однако, максимальный срок действия правоустанавливающего документа составляет 25 лет, то есть в Республике Казахстан есть возможность продлевать действие патента 3 раза.

В п. 3 ст. 9 Закона КР закреплено, что правовая охрана промышленного образца составляет 5 лет с даты подачи заявки. Однако уже в п. 4 ст. 3 данного законодательного акта указывается, что действие патента на указанный объект промышленной собственности может продлеваться ещё на

5 лет, при этом общий срок правовой охраны промышленного образца не может превышать 25 лет.

П. 1 ст. 1363 ГК РФ устанавливает, что срок действия патента на промышленный образец составляет 10 лет с даты подачи первоначальной заявки, при этом в п. 3 указанной статьи закреплено, что срок действия патента на промышленный образец может быть продлён на 5 лет неоднократно количество раз, однако максимально исключительное право может действовать только 25 лет.

В соответствии с ст. 6 Закона РТ прописано, что патент на промышленный образец действует в течении 5 лет со дня подачи заявки, при этом срок его действия может быть продлён 2 раза по 5 лет, иначе выражаясь максимальный срок, в течении которого будет действовать исключительное право на промышленный образец составляет 15 лет.

Согласно п. 1 ст. 5 Закона Туркменистана исключительное право на него действует 15 лет, при этом в п. 2 данной статьи указывается, что первоначально патент действует 5 лет с даты подачи заявки и может быть продлён не более 2 раз на такой же срок.

Исходя из рассмотренных норм можно сделать вывод о том, что в шести из восьми государств-участников ЕАПК предусмотрена возможность продления сроков правовой охраны промышленного образца, при этом максимально возможный срок действия исключительных прав указанный объект интеллектуальной собственности составляет либо 15 лет, либо 25 лет.

### ***Ограничения в регистрации***

Согласно нормативным положениям п. 7 ст. 9 Закона АР не могут быть зарегистрированы в качестве промышленных образцов такие объекты, как:

- 1) решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- 2) объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм);
- 3) промышленные, гидротехнические и другие стационарные сооружения;

- 4) печатная продукция;
- 5) объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Согласно ст. 15 Закона РА не считаются патентоспособными промышленными образцами решения, которые:

- 1) характеризуются только технической функцией;
- 2) обязательно должны быть воспроизведены в идентичной форме и размерах, чтобы изделие, в котором промышленный дизайн воплощен или использован, могло быть механически связано или размещено в любое иное изделие при условии, что каждое из этих изделий могло выполнять свою функцию;
- 3) противоречат интересам общества, принципам гуманизма и морали.

Новый и оригинальный промышленный дизайн может охраняться, если он служит обеспечению возможности многократного монтажа или соединения взаимозаменяемых элементов в модульной системе (кроме пункта 2, приведенного выше).

Согласно п. 2 ст. 4 Закона РБ правовая охрана в качестве промышленного образца не представляется тем решениям внешнего вида изделий, которые:

- 1) обусловлены исключительно технической функцией изделия;
- 2) противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали;
- 3) являются объектами архитектуры (за исключением малых архитектурных форм);
- 4) относятся к печатной продукции;
- 5) представляют собой объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и иных подобных веществ.

В соответствии с п. 2 ст. 8 Закона РК не предоставляется правовая охрана в качестве промышленных образцов решениям, которые:

- 1) обусловлены исключительно технической функцией изделий;

2) являются объектами архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;

3) представляют собой объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;

4) относятся к изделиям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно п. 8 ст. 13 Закона КР не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца решениям внешнего вида изделия, если:

1) все их признаки обусловлены исключительно технической функцией изделия;

2) они противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали;

3) они включают, воспроизводят или имитируют официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части государственных символов, знаков, наименования и все виды символики международных организаций, а также официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия, однако подобные решения могут использоваться в качестве неохраняемых элементов в случае разрешения государственным органом или международной организацией, интересы которой затрагиваются этим решением;

4) они включают, воспроизводят или имитируют официальные наименования или изображения объектов культурного, в том числе этнического и религиозного наследия либо их узнаваемые части, однако они могут быть включены в подобное решение в качестве неохраняемого элемента с согласия соответствующего государственного органа или международной организации, интересы которой затрагиваются заявленным решением, или с собственником соответствующего культурного наследия;

5) они тождественны или сходны до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми либо заявленными на регистрацию и опубликованными на территории Кыргызской Республики, имеющими более ранний приоритет, или же они включают такие товарные знаки;

6) они тождественны или сходны до степени смешения с названиями известных на территории Кыргызской Республики произведений науки, литературы или искусства, персонажами или цитатами из таких произведений, произведениями искусства или их фрагментами, если права на соответствующие произведения или его часть возникли до даты приоритета промышленного образца, а также решениям, включающим такие объекты;

7) они способны ввести в заблуждение потребителя изделия, в том числе в отношении производителя изделия, или места производства изделия, или товара, в отношении которого изделие служит тарой, упаковкой или этикеткой.

В Российской Федерации обстоятельства, препятствующие регистрации решения в качестве промышленного образца, закреплены в п. 5 ст. 1352 ГК РФ. Так, в указанном пункте установлено, что правовая охрана в качестве промышленного образца не предоставляется решениям внешнего вида изделий, все признаки которых обусловлены исключительно технической функцией изделия, а также решениям, вводящим потребителя изделия в заблуждение.

Российский законодатель раскрывает, в отношении чего промышленный образец может ввести в заблуждение – 1) производителя; 2) места производства; 3) товара, для которого изделие служит тарой, упаковкой или этикеткой.

Также, решения, заявленные на регистрацию в качестве промышленных образцов, не могут быть идентичны:

- 1) другим охраняемым промышленным образцам;
- 2) товарным знакам, в том числе общеизвестным, а также обозначениям, поданным на регистрацию в качестве товарного знака;

- 3) официальным наименованиям и изображениям особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации;
- 4) объектам всемирного культурного или природного наследия;
- 5) изображениям культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах;
- 6) обозначениям, позволяющим идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с территории иностранного государства;
- 7) географическим наименованиям и наименованиям мест происхождения товаров;
- 8) фирменным наименованиям, коммерческим обозначениям и селекционным достижениям;
- 9) названию, цитате или фрагменту известного в России произведения науки, литературы и искусства.

В соответствии с положениями норм ст. 5 Закона РТ не признаются патентоспособными промышленными образцами решения, которые:

- 1) обусловлены исключительно технической функцией изделия;
- 2) относятся к объектам архитектуры;
- 3) являются печатной продукцией;
- 4) представляют собой объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучим или подобных им веществ;
- 5) противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В законодательстве Туркменистана довольно подробно урегулированы вопросы, связанные с основаниями непредоставления правовой охраны решениям внешнего вида изделий в качестве промышленных образцов. Так, они перечислены в ст. 7 Закона Туркменистана, в соответствии с п. 1 которой указано, что в качестве промышленных образцов не могут быть зарегистрированы решения, которые:

- 1) противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали;

2) способны ввести в заблуждение пользователя изделия в отношении производителя и (или) места производства изделия и (или) товара, для которого изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой;

3) обусловлены исключительно технической функцией изделия;

4) являются объектами архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленными, гидротехническими и другими стационарными сооружениями, а также объектами неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Также, в п. 2 ст. 7 указано, что решение внешнего вида изделий не будет зарегистрировано в качестве промышленного образца в случае, если он содержит в себе элементы, тождественные или производящие общее впечатление, которое может привести к смешению:

1) с государственной символикой иностранных государств;

2) с официальной символикой международных организаций;

3) с официальными контрольными, гарантийными или пробирными клеймами, печатями, наградами и другими знаками отличия;

4) с официальными наименованиями или изображениями особо ценных объектов культурного наследия Туркменистана;

5) с объектами всемирного культурного или природного наследия и изображениями культурных ценностей;

б) с элементами, государственная регистрация которых в качестве промышленных образцов не допускается в соответствии с международным договором Туркменистана.

При этом, регистрация промышленных образцов, содержащих в себе официальную символику государств и международных организаций, а также знаки отличия, допустима при условии выражения согласия компетентного органа государственной власти или международной организации.

Помимо этого, в п. 3 ст. 7 закреплено, что не допускается регистрация промышленного образца в случае тождества или смешения решения

внешнего вида изделия с такими охраняемыми в Туркменистана объектами интеллектуальной собственности, как:

1) товарными знаками, а также обозначениями, поданными на регистрацию в качестве товарного знака ранее даты подачи заявки на регистрацию решения в качестве промышленного образца;

2) наименованиями мест происхождения товара;

3) фирменными наименованиями, наименованиями селекционных достижений;

4) с известными именами, псевдонимами или с производными от них обозначениями, с портретами или с факсимиле известных в Туркменистане лиц на дату подачи заявки без согласия этих лиц или их наследников.

Исходя из изложенного можно сделать вывод о том, что именно в отношении установления препятствий в предоставлении правовой охраны решениям внешнего вида изделий в качестве промышленных образцов законодательные системы государств ЕАПК демонстрируют некоторое разнообразие в подходах. Следует отметить, что в шести законодательствах из восьми указано, что в качестве промышленного образца нельзя зарегистрировать объекты архитектуры, при этом в пяти странах в таком качестве рассматриваемого объекта промышленной собственности можно зарегистрировать малые архитектурные формы. В законодательствах Российской Федерации и Туркменистана отмечается, что препятствием для регистрации внешнего вида изделия в качестве промышленного образца будет являться факт тождества или сходства с товарными знаками и заявками на них с более ранним приоритетом. В Кыргызской Республике подход к соотношению промышленных образцов и товарных знаков также находит свое отражение в регулирующих нормах, в частности, можно отметить основание по сходству до степени смешения. В Армении заявка на промышленный образец отклоняется если в его состав включено охраняемое средство индивидуализации.

***Примеры оценки столкновения прав на промышленные образцы и товарные знаки***

Решение Суда по интеллектуальным правам от 11.11.2021 по делу № СИП-408/2021.

Требование: О признании недействительным решения Роспатента.

Обстоятельства: По результатам рассмотрения возражения третьего лица против выдачи патента на промышленный образец Роспатент принял решение о признании оспариваемого патента недействительным в связи с несоответствием пп. 2 п. 5 ст. 1352 ГК РФ.

Патент Российской Федерации № 109328 на промышленный образец «Рисунок для этикетки» (индексы Международной классификации промышленных образцов 32-00; 19-09) выдан 29.06.2018 на имя акционерного общества «Тетра Пак» по заявке № 2017503506 с приоритетом от 20.07.2017.



Промышленный образец по оспариваемому патенту представляет собой решение внешнего вида этикетки, предназначенной для идентификации товара "кефир".



Товарный знак " " по свидетельству Российской Федерации N 596049 с приоритетом от 06.02.2005 зарегистрирован 24.11.2016 в отношении товаров 29-го класса МКТУ "йогурт; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; крем сливочный; масло сливочное; молоко; молоко сгущенное; молоко с повышенным содержанием белка; напитки

молочные с преобладанием молока; продукты молочные; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [сквашенные сливки]; сыворотка молочная; сыры; ферменты молочные для кулинарных целей".

Решение: Проведенный Роспатентом анализ показал, что промышленный образец по оспариваемому патенту включает в себя графический элемент в виде клевера, который производит такое же общее зрительное впечатление, что и противопоставленный товарный знак.

В удовлетворении требования о признании решения недействительным отказано, поскольку промышленный образец по оспариваемому патенту включает в себя графический элемент, который производит такое же общее зрительное впечатление, что и противопоставленный товарный знак, что с учетом однородности товаров свидетельствует о сходстве обозначений до степени смешения, решение этикетки по оспариваемому патенту способно ввести в заблуждение потребителя.


*Решение Суда по интеллектуальным правам от 07.09.2020 по делу № СИП-208/2020.*

Требование: О признании недействительным решения Роспатента.

Обстоятельства: Роспатент удовлетворил возражение общества против выдачи патента на промышленный образец, мотивированное тем, что промышленный образец противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали, поскольку является сходным до степени смешения с товарным знаком общества.

Патент Российской Федерации № 68407 на промышленный образец



«Этикетка » (классификационная рубрика Международной классификации промышленных образцов - 19-08) был выдан по заявке № 2007502953 с датой приоритета от 28.08.2007.

Против выдачи данного патента обществом было подано возражение, мотивированное тем, что спорный промышленный образец противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали, поскольку он является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству Российской Федерации № 275208, который зарегистрирован в отношении товара 29-го класса МКТУ «сыры» и представляет собой объемное



изображение головки сыра .

Роспатент пришел к выводу о том, что внешний вид промышленного образца по оспариваемому патенту и противопоставленного товарного знака обладают следующими общими признаками:

- колористической проработкой, заключающейся в комбинировании красного, желтого и коричневого цветов;
- выполнением в верхней и центральной частях пейзажа, включающего горку, деревья, избу, поле;
- выполнением в центральной части надписи, в верхней строке которой указано слово "сыр";
- выполнением в нижней части плетеной корзинки;

Внешний вид изделия по оспариваемому патенту отличается от противопоставленного товарного знака:

- проработкой пейзажа;
- выполнением в центральной части надписи, в средней и нижней строках которой указаны слова "Манжерок" и "52%";
- проработкой корзины без наличия на ней каких-либо художественных элементов;

- наличием в левой верхней части рисунка с образом птицы с надписью "лакт" (товарный знак указан в перечне существенных признаков промышленного образца).

При этом в отношении выявленных отличий Роспатент обоснованно отметил, что они недостаточно выразительны по отношению ко всей концепции построения сравниваемых внешних видов этикеток, т.е. по отношению к таким доминантным признакам, как колористическая проработка, заключающаяся в комбинировании красного, желтого и коричневого цветов, выполнение в верхней и центральной частях пейзажа, включающего горку, деревья, избу, поле, выполнение в центральной части надписи, в верхней строке которой указано слово "сыр", выполнение в нижней части плетеной корзинки.

Решение: В удовлетворении требования отказано, так как промышленный образец содержит в себе изображение, сходное до степени смешения с противопоставленным товарным знаком, охраняемым в РФ в отношении однородных товаров, отличия промышленного образца и товарного знака являются недостаточно выразительными по отношению ко всей концепции построения внешних видов.

## ГЛАВА 4

### **Подходы к оценке патентоспособности промышленных образцов, в состав которых включены товарные знаки, объекты авторского права, их отдельные элементы**

#### *Азербайджанская Республика*

Согласно пункту 3 статьи 9 Закона АР промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и эргономические способности изделия (форму, конфигурацию, орнамент или колорит), неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

К совокупности известных сведений относится общедоступная информация о существовавших до даты приоритета заявленного промышленного образца объектах идентичного назначения и об их применении в Азербайджанской Республике, а также сведения об объектах, которые имеют отношение к заявленному промышленному образцу и *находятся под правовой охраной в Азербайджанской Республике в качестве товарного знака.*

На основании статьи 37 Закона АР патент на промышленный образец признается полностью недействительным с распространением на весь период его охраны в случае подтверждения его несоответствия статье 9 Закона АР. Споры, возникающие в связи с признанием недействительности патента, рассматриваются в Апелляционном совете или суде.

В законодательном акте прямого указания на отказ в предоставлении правовой охраны промышленному образцу по основанию «тождество, сходство до степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица» не выявлено. Такое основание для признания патента на промышленный образец недействительным, как «тождество, сходство до степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица», также не выявлено.

В Законе АР отсутствует указание на возможность предоставления правовой охраны промышленному образцу с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица с согласия правообладателя на эти объекты.

### *Республика Армения*

Согласно пункту 1 статьи 15 Закона РА охране не подлежит промышленный дизайн, который:

характеризуется только технической функцией изделия;

обязательно должен быть воспроизведен в идентичной форме и размерах, чтобы изделие, в котором промышленный дизайн воплощен или использован, могло быть механически связано или размещено в любое иное изделие при условии, что каждое из этих изделий могло выполнять свою функцию;

противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 1 статьи 28 Закона РА Заявка на промышленный дизайн отклоняется, и право на зарегистрированный или незарегистрированный промышленный дизайн признается недействительным, если:

1) промышленный дизайн не соответствует характеристике, предусмотренной статьей 11 Закона РА (объект охраны);

2) промышленный дизайн не соответствует требованиям, установленным статьями 12-15 Закона РА (новизна, оригинальность, раскрытие промышленного образца, промышленный дизайн, не подлежащий охране);

3) на основании приговора, вступившего в законную силу, в установленном законом порядке утверждено, что заявитель или патентообладатель по смыслу статей 18 и 19 Закона РА не имеет права на промышленный дизайн;

4) промышленный дизайн включает в себя любой элемент, указанный в статье 6 Парижской конвенции, — без разрешения соответствующего

компетентного органа;

5) промышленный дизайн включает в себя или имитирует символы, эмблемы, гербы, которые отличаются от установленных статьей 6 Парижской конвенции и которые представляют особый интерес для общества, в том числе объекты культурного наследия (включая этнические и религиозные), наименования или изображения его узнаваемых частей, за исключением случаев, когда для их регистрации имеется разрешение соответствующего компетентного органа;

б) по смыслу требований, установленных Законом РА, промышленный дизайн находится в противоречии с предыдущим (более ранним) промышленным дизайном, который стал общедоступным с даты представления заявки в государственный уполномоченный орган, а в случае испрашивания приоритета — до даты приоритета, и который охраняется при наличии более ранней даты представления заявки, а в случае испрашиваемого приоритета — даты приоритета;

7) промышленный дизайн без соответствующего разрешения включает в себя произведение, охраняемое законодательством об авторском праве;

8) в промышленный дизайн включено охраняемое средство индивидуализации, что приводит к нарушению прав его правообладателя, предусмотренных законодательством;

9) регистрация противоречит иным правовым актам.

В Законе РА отсутствует указание на возможность предоставления правовой охраны промышленному образцу с товарным знаком третьего лица с согласия правообладателя.

### ***Республика Беларусь***

Не предоставляется правовая охрана:

решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;

решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;

объектам архитектуры (в том числе промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям), кроме малых архитектурных форм;

печатной продукции как таковой;

объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и им подобных веществ.

Согласно пункту 2 статьи 33 Закона РБ *в случае предоставления правовой охраны* в качестве промышленного образца *решению, тождественному или сходному до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания)*, обладающим более ранним приоритетом, исключительное право на который принадлежит другому лицу в отношении однородных товаров, *при отсутствии согласия* такого лица *выданный патент* в течение срока его действия *может быть признан недействительным* полностью или частично.

*Такое возражение* против выдачи патента на промышленный образец *может быть* подано в Апелляционный совет *заинтересованным физическим* или *юридическим лицом*. Решение Апелляционного совета по возражению против выдачи патента может быть обжаловано лицом, подавшим возражение против выдачи патента, или патентообладателем в судебном порядке (пункт 4 статьи 33 Закон РБ).

В ходе проведения экспертизы заявки на промышленный образец проверка промышленного образца, его отдельного элемента на тождество или сходство до степени смешения с охраняемым либо поданным на регистрацию товарным знаком с более ранним приоритетом не осуществляется.

Данную патентную процедуру можно охарактеризовать как «явочную», т.к. на законодательном уровне установлено следующее:

«При экспертизе заявки на промышленный образец *проверка соответствия* заявленного промышленного образца *условиям*

*патентоспособности*, установленным Законом РБ, *не осуществляется*. В ходе проведения экспертизы заявки на промышленный образец проверяются наличие необходимых документов, соблюдение установленных требований к ним и рассматривается вопрос о том, относится ли заявленное предложение к объектам, охраняемым в качестве промышленных образцов, а также устанавливается приоритет промышленного образца (пункт 3 статьи 24 Закона РБ).».

Перечень объектов и решений, которым не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца, определен, как уже было отмечено выше, пунктом 2 статьи 4 Закона РБ.

Таким образом, вопрос тождества и сходства до степени смешения промышленного образца (его отдельного элемента) с товарным знаком разрешается в ходе рассмотрения возражения против выдачи патента на промышленный образец.

В законодательном акте прямого указания на отказ в предоставлении правовой охраны промышленному образцу по основанию «тождество, сходство до степени смешения с объектом авторского права третьего лица» не выявлено. Такое основание для признания патента на промышленный образец недействительным, как «тождество, сходство до степени смешения с объектом авторского права третьего лица», также не выявлено.

### ***Республика Казахстан***

Не признаются промышленными образцами решения:

обусловленные исключительно технической функцией изделий;

объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;

объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;

изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 3 статьи 24 Закона РК экспертиза заявки по существу включает:

установление возможности отнесения заявленного предложения к объектам, охраняемым в качестве промышленного образца;

проведение информационного поиска в отношении заявленного промышленного образца для определения уровня художественно-конструкторского решения;

проверку соответствия заявленного решения условиям патентоспособности, установленным статьей 8 Закона РК.

Вопросы признания выдачи патента на промышленный образец неправомерной или признания патента на промышленный образец недействительным в досудебном порядке не рассматриваются.

Так, подпунктом 7) статьи 1 Закона РК к объектам промышленной собственности отнесены изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Подпунктом 4) статьи 1 Закона РК охраняемыми документами определены выданные в соответствии с Законом РК патенты на изобретения, промышленные образцы и полезные модели.

На основании пункта 2 статьи 32 Закона РК в апелляционный совет могут быть поданы возражения на решения экспертной организации об отказе в выдаче патента на объект промышленной собственности.

На основании подпунктов 2), 2-1) пункта 1 статьи 33 Закона РК к спорам, подлежащим рассмотрению в судебном порядке, относятся споры:

о правомерности выдачи охранного документа;

о признании охранного документа и (или) евразийского патента недействительными.

В законодательном акте прямого указания на отказ в предоставлении правовой охраны промышленному образцу по основанию «тождество, сходство до степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица» не выявлено. Такое основание для признания патента на промышленный образец недействительным, как «тождество, сходство до

степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица», также не выявлено.

В Законе РК отсутствует указание на возможность предоставления правовой охраны промышленному образцу с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица с согласия правообладателя на эти объекты.

Дополнительно следует отметить, что на уровне подзаконного акта, принятого в реализацию положений Закона РК, установлено следующее.

К решениям, способным ввести в заблуждение относятся решения, воспроизводящие или включающие элементы, тождественные или производящие общее впечатление, которое приведет к смешению:

с известными на дату подачи заявки товарными знаками других лиц, охраняемыми в Республике Казахстан, в том числе в соответствии с международным договором Республики Казахстан, в отношении однородных изделий товаров;

с товарными знаками других лиц, признанными в соответствии с Законом Республики Казахстан «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» порядке общеизвестными в Республике Казахстан товарными знаками в отношении однородных изделий товаров;

... (пункт 53 Правил проведения экспертизы заявок на объекты промышленной собственности, утвержденных приказом Министра юстиции Республики Казахстан от 29 августа 2018 г. № 1349)

Однако на уровне отраслевого закона, в реализацию которого принят данный подзаконный акт, такие основания, препятствующие предоставлению правовой охраны промышленному образцу, как «введение в заблуждение», «тождество или сходство до степени смешения с товарным знаком», не предусмотрены.

### ***Кыргызская Республика***

Согласно пункту 8 статьи 13 Закона КР не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

1) решениям, все признаки которых обусловлены исключительно технической функцией изделия;

2) решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;

3) решениям, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части:

- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и другие символы и знаки);

- сокращенные или полные наименования международных организаций, их флаги, гербы, другие символы и знаки;

- официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия;

4) решениям, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные наименования или изображения объектов культурного (этнического и религиозного) наследия либо их узнаваемые части;

5) *решениям, тождественным или сходным до степени смешения с товарными знаками* других лиц, охраняемыми либо заявленными на регистрацию и опубликованными на территории Кыргызской Республики, имеющими более ранний приоритет, или *включающим такие товарные знаки*;

б) *решениям, тождественным или сходным до степени смешения с названиями* известных на территории Кыргызской Республики *произведений науки, литературы или искусства, персонажами или цитатами из таких произведений, произведениями искусства или их фрагментами*, если права на соответствующие произведения или его часть возникли до даты приоритета промышленного образца, а также *решениям, включающим такие объекты*;

7) решениям, способным ввести в заблуждение потребителя изделия, в том числе в отношении производителя изделия, или места производства

изделия, или товара, в отношении которого изделие служит тарой, упаковкой, этикеткой.

Предоставление правовой охраны решениям, указанным в подпункте б) пункта 8 статьи 13 Закона КР в качестве промышленных образцов, допускается с согласия обладателей прав на указанные объекты (пункт 11 статьи 13 Закона КР).

Таким образом, возможно предоставление правовой охраны промышленному образцу с объектом авторского права с согласия обладателя прав на этот объект.

В этой части необходимо отметить, что действующая редакция отраслевого закона Кыргызской Республики частично гармонизирована с Патентной инструкцией к Евразийской патентной конвенции, часть II. «Промышленные образцы» (далее – Патентная инструкция).

Отличие в положениях Патентной инструкции и действующей редакции Закона КР заключается в том, что в Патентной инструкции прямо предусмотрена возможность предоставления правовой охраны промышленному образцу с товарным знаком третьего лица с согласия правообладателя на товарный знак. Кроме того, споры, связанные с использованием в промышленном образце товарного знака, объекта авторского права, могут быть урегулированы посредством процедуры медиации.

На основании пункта 6 статьи 36 Закона КР соответствие заявленного промышленного образца вышеуказанным условиям патентоспособности, определенным статьей 13, проверяется уполномоченным государственным органом при проведении экспертизы заявки на промышленный образец по существу в течение 5 месяцев с даты окончания формальной экспертизы с положительным результатом.

В соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 38 Закона КР патент на промышленный образец может быть признан недействительным на основании возражения любых третьих лиц в случае несоответствия

охраняемого промышленного образца условиям патентоспособности. Возражение против выдачи патента должно быть рассмотрено Апелляционным советом в 6-месячный срок с даты его поступления, владелец патента должен быть ознакомлен с возражением.

При несогласии с решением Апелляционного совета по возражению против выдачи патента любая из сторон в 6-месячный срок с момента принятия решения может подать иск в суд (пункт 5 статьи 38 Закона КР).

### ***Российская Федерация***

Согласно пункту 5 статьи 1352 ГК РФ не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

1) решениям, все признаки которых обусловлены исключительно технической функцией изделия;

2) решениям, способным ввести в заблуждение потребителя изделия, в том числе в отношении производителя изделия, или места производства изделия, или товара, для которого изделие служит тарой, упаковкой, этикеткой, в частности решениям, идентичным объектам, указанным в пунктах 4 - 9 статьи 1483 ГК РФ, либо производящим такое же общее впечатление, либо включающим указанные объекты, если права на указанные объекты возникли ранее даты приоритета промышленного образца, за исключением случаев, если правовая охрана промышленного образца испрашивается лицом, имеющим исключительное право на такой объект.

Предоставление правовой охраны промышленным образцам, идентичным объектам, указанным в пункте 4, подпунктах 1, 2 пункта 9 статьи 1483 ГК РФ, либо производящим такое же общее впечатление, либо включающим указанные объекты, допускается с согласия собственников или уполномоченных собственниками лиц либо обладателей прав на указанные объекты.

В пунктах 4 – 9 статьи 1483 ГК РФ указаны следующие объекты:

1) официальные наименования и изображения особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия, а также изображения культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если регистрация испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками, без согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками;

2) элементы, которые охраняются в одном из государств - участников международного договора Российской Федерации в качестве обозначений, позволяющих идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным образом определяются их происхождением;

3) товарные знаки других лиц, заявленные на регистрацию (статья 1492 ГК РФ) в отношении однородных товаров и имеющие более ранний приоритет (чем приоритет промышленного образца), если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации;

4) товарные знаки других лиц, охраняемые в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющие более ранний приоритет (чем приоритет промышленного образца);

5) товарные знаки других лиц, признанные в установленном ГК РФ порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения (чем приоритет промышленного образца).

б) обозначения:

включающие, воспроизводящие или имитирующие географические указания или наименования мест происхождения товаров, охраняемые в

соответствии с ГК РФ, а также обозначения, заявленные на регистрацию в качестве таковых до даты приоритета (приоритета промышленного образца), в отношении однородных товаров;

включающие, воспроизводящие или имитирующие географические указания или наименования мест происхождения товаров, охраняемые в соответствии с ГК РФ, а также обозначения, заявленные на регистрацию в качестве таковых до даты приоритета (приоритета промышленного образца), в отношении неоднородных товаров;

7) фирменные наименования или коммерческие обозначения (отдельные элементы таких наименований или обозначений) либо наименования селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее (приоритета промышленного образца);

8) названия известного в Российской Федерации на дату подачи заявки произведения науки, литературы или искусства, персонаж или цитата из такого произведения, произведение искусства или его фрагмент, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее (приоритета промышленного образца);

9) имена (статья 19 ГК РФ), псевдоним (пункт 1 статьи 165, подпункт 3) пункта 1 статьи 135 ГК РФ) или производное от них обозначение, портрет или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника;

10) промышленный образец, знак соответствия, права на которые возникли ранее (приоритета промышленного образца).

На основании статьи 1231.1 ГК РФ не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца объектам, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части:

1) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное);

2) сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их флаги, гербы, другие символы и знаки;

3) официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия.

Указанные официальные символы, наименования и отличительные знаки, их узнаваемые части или имитации могут быть включены в промышленный образец или средство индивидуализации в качестве неохраняемого элемента, если на это имеется согласие соответствующего компетентного государственного органа, органа международной или межправительственной организации.

На основании пункта 4 статьи 1349 ГК РФ не могут быть объектами патентных прав результаты интеллектуальной деятельности, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Предоставление правовой охраны промышленным образцам, идентичным следующим объектам либо объектам, производящим такое же впечатление, либо включающим указанные объекты, допускается с согласия собственников или уполномоченных собственниками лиц либо обладателей прав на указанные объекты:

1) названия известного в Российской Федерации на дату подачи заявки (приоритета промышленного образца) произведения науки, литературы или искусства, персонаж или цитата из такого произведения, произведение искусства или его фрагмент, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее (приоритета промышленного образца);

2) имена (статья 19 ГК РФ), псевдоним (пункт 1 статьи 165, подпункт

3) пункта 1 статьи 135 ГК РФ) или производное от них обозначение, портрет

или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника.

Уполномоченный орган, осуществляющий прием и экспертизу соответствующих заявок, проверяет поступающие на регистрацию промышленные образцы по абсолютным основаниям, препятствующим выдаче патента, а также проводит информационный поиск для целей определения соответствия (несоответствия) решения внешнего вида изделия условиям патентоспособности, включая проверку промышленных образцов на предмет нарушения прав третьих лиц на иные объекты интеллектуальной собственности: товарные знаки, объекты авторского права.

При этом использование в промышленном образце товарного знака третьего лица рассматривается как частный случай введения потребителя в заблуждение. В законодательстве отсутствует указание на возможность предоставления правовой охраны промышленному образцу с товарным знаком третьего лица с согласия правообладателя.

### *Республика Таджикистан*

Не признаются патентоспособными промышленными образцами решения:

- обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений);
- печатной продукции как таковой;
- объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучим или им подобных веществ;
- изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В законодательном акте прямого указания на отказ в предоставлении правовой охраны промышленному образцу по основанию «тождество, сходство до степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица» не выявлено. Такое основание для признания патента на

промышленный образец недействительным, как «тождество, сходство до степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица», также не выявлено.

В Законе РТ отсутствует указание на возможность предоставления правовой охраны промышленному образцу с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица с согласия правообладателя на эти объекты.

### *Туркменистан*

Статьей 7 Закона Туркменистана установлены основания для отказа в выдаче патента или международной регистрации.

Не допускается предоставление правовой охраны промышленным образцам:

1) противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;

2) способным ввести в заблуждение пользователя изделия в отношении производителя и (или) места производства изделия и (или) товара, для которого изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой;

3) обусловленным исключительно технической функцией изделия;

4) являющимся объектами архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленными, гидротехническими и другими стационарными сооружениями, а также объектами неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Не допускается предоставление охраны промышленным образцам, воспроизводящим или включающим элементы, тождественные или производящие общее впечатление, которое может привести к смешению:

1) с государственными гербами, флагами и другими государственными символами и знаками;

2) с сокращёнными или полными наименованиями международных и межправительственных организаций, с их гербами, флагами, другими символами и знаками;

3) с официальными контрольными, гарантийными или пробирными клеймами, печатями, наградами и другими знаками отличия.

Такие элементы могут быть включены в решение внешнего вида изделия, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа;

4) с официальными наименованиями или изображениями особо ценных объектов культурного наследия Туркменистана либо объектов всемирного культурного или природного наследия, изображениями культурных ценностей;

5) с элементами, государственная регистрация которых в Туркменистане в качестве промышленных образцов не допускается в соответствии с международным договором Туркменистана.

Не допускается также предоставление охраны промышленным образцам, воспроизводящим или включающим элементы, тождественные или производящие общее впечатление, которое может привести к смешению:

1) с известными на дату подачи заявки товарными знаками других лиц, заявленными на государственную регистрацию в отношении однородных изделий товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной;

2) с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в соответствии с законодательством Туркменистана, за исключением случаев, когда правовая охрана промышленного образца испрашивается лицом, имеющим исключительное право на такое наименование, и если промышленный образец относится к тому же изделию (товару) или к изделию, служащему, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой товара, для индивидуализации которого зарегистрировано наименование места происхождения товара;

3) с охраняемыми в Туркменистане известными на дату подачи заявки фирменными наименованиями, наименованиями селекционных достижений,

зарегистрированных в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, в отношении однородных изделий товаров и (или) товаров, для которого изделие служит, в частности, тарой, упаковкой, эмблемой, этикеткой;

4) с известными именами, псевдонимами или с производными от них обозначениями, с портретами или с факсимиле известных в Туркменистане лиц на дату подачи заявки без согласия этих лиц или их наследников.

В законодательном акте прямого указания на отказ в предоставлении правовой охраны промышленному образцу по основанию «тождество, сходство до степени смешения с объектом авторского права третьего лица» не выявлено.

В Законе Туркменистана отсутствует указание на возможность предоставления правовой охраны промышленному образцу с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица с согласия правообладателя на эти объекты.

*Таблица 1*  
*Законодательно закрепленные положения*  
*о допустимости патентования промышленного образца*  
*при наличии сходных товарных знаков*  
*или объектов авторского права*  
*по законодательства государств-участников ЕАПК*

	<b>АЗЕРБАЙДЖАН</b>	<b>АРМЕНИЯ</b>	<b>БЕЛАРУСЬ</b>	<b>КАЗАХСТАН</b>
<b><i>Сходство до степени смешения с товарным знаком третьего лица</i></b>	Прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, отсутствует	V	В случае предоставления правовой охраны в качестве промышленного образца решению, тождественному или сходному до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания), обладающим более ранним приоритетом, исключительное право на который принадлежит другому лицу в отношении однородных товаров, при отсутствии согласия такого лица	В законодательном акте как прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, не указано

			выданный патент в течение срока его действия может быть признан недействительным полностью или частично	
<b><i>Сходство до степени смешения с объектом авторского права третьего лица</i></b>	В законодательном акте как прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, не указано	V	В законодательном акте как прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, не указано	В законодательном акте как прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, не указано
<b><i>Возможность представления согласия правообладателя товарного знака на регистрацию промышленного образца</i></b>	—	—	В случае предоставления правовой охраны в качестве промышленного образца решению, тождественному или сходному до степени смешения с товарным знаком (знаком	—

			обслуживания), обладающим более ранним приоритетом, исключительное право на который принадлежит другому лицу в отношении однородных товаров, при отсутствии согласия такого лица выданный патент в течение срока его действия может быть признан недействительным полностью или частично	
<i>Возможность представления согласия правообладателя объекта авторского права на регистрацию промышленного</i>	—	√	—	—

<i>образца</i>				
	<b>КЫРГЫЗСТАН</b>	<b>РОССИЯ</b>	<b>ТАДЖИКИСТАН</b>	<b>ТУРКМЕНИСТАН</b>
<i>Сходство до степени смешения с товарным знаком третьего лица</i>	√	√	В законодательном акте как прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, не указано	√
<i>Сходство до степени смешения с объектом авторского права третьего лица</i>	√	√	В законодательном акте как прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, не указано	В законодательном акте как прямое основание, препятствующее предоставлению правовой охраны промышленному образцу, не указано
<i>Возможность представления согласия правообладателя товарного знака на регистрацию</i>	—	—	—	—

<i>промышленного образца</i>				
<i>Возможность представления согласия правообладателя объекта авторского права на регистрацию промышленного образца</i>	√	√	—	—

Таким образом, законодательство части государств-участников Протокола об охране промышленных образцов к Евразийской патентной конвенции от 9 сентября 1994 г., принятого 9 сентября 2019 г. (далее – Протокол), предусматривает как основание, препятствующее правовой охране промышленного образца, «тождество, сходство до степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица»: Республика Армения, Кыргызская Республика, Российская Федерация.

В Республике Беларусь вопрос тождества и сходства до степени смешения промышленного образца с товарным знаком разрешается в ходе рассмотрения возражений против выдачи патента на промышленный образец недействительным. Такое основание для признания патента на промышленный образец недействительным, как «тождество, сходство до степени смешения с объектом авторского права третьего лица», не выявлено.

В законодательстве части государств-участников Протокола прямого указания на отказ в предоставлении правовой охраны промышленному образцу по основанию «тождество, сходство до степени смешения с товарным знаком, объектом авторского права третьего лица» не выявлено: Азербайджанская Республика, Республика Казахстан, Республика Таджикистан.

В законодательном акте Туркменистана прямого указания на отказ в предоставлении правовой охраны промышленному образцу по основанию «тождество, сходство до степени смешения с объектом авторского права третьего лица» не выявлено.

В отраслевом законодательном акте ни одного из государств-участников Протокола не выявлено прямого указания на возможность представления согласия правообладателя товарного знака на предоставление правовой охраны промышленному образцу с его товарным знаком, элементом, сходным до степени смешения с его товарным знаком.

Представляется целесообразным рассмотреть возможность определения следующих оснований, препятствующих предоставлению правовой охраны промышленному образцу, как самостоятельных оснований:

1) тождество, сходство до степени смешения заявленного решения внешнего вида изделия, его отдельного элемента (отдельных элементов) с товарным знаком третьего лица, имеющего более ранний приоритет;

2) тождество, сходство до степени смешения заявленного решения внешнего вида изделия, его отдельного элемента (отдельных элементов) с названиями известных произведений науки, литературы или искусства, персонажами или цитатами из таких произведений, произведениями искусства или их фрагментами, если права на соответствующее произведение или его часть возникли до даты приоритета промышленного образца;

3) способность введения в заблуждение потребителя изделия, в том числе в отношении производителя изделия, или места производства изделия, или товара, в отношении которого изделие служит тарой, упаковкой, этикеткой.

Также для формирования наиболее благоприятных условий для развития бизнеса целесообразно предоставлять возможность регистрировать промышленные образцы, включающие товарные знаки, объекты авторских прав третьих лиц, с согласия правообладателей. В частности, в случае с товарными знаками такая мера позволит участникам рынка максимально свободно распоряжаться принадлежащими им исключительными права на средства индивидуализации товаров, работ и услуг может способствовать повышению спроса на регистрацию промышленных образцов.

## ГЛАВА 5

### **Регулирование предоставления правовой охраны промышленным образцам в рамках евразийской патентной системы**

Евразийская система регистрации и правовой охраны промышленных образцов действует на основании Протокола об охране промышленных образцов к Евразийской патентной конвенции от 09 сентября 1994 г., принятого 09 сентября 2019 г.

Прием заявок на выдачу евразийского патента на промышленный образец (далее – евразийская заявка) осуществляется с 01 июня 2021 года.

Государствами-участниками Протокола являются: Кыргызская Республика, Азербайджанская Республика, Республика Армения, Российская Федерация, Республика Казахстан, Республика Таджикистан, Республика Беларусь. С 04 января 2025 года Протокол также будет действовать в отношении Туркменистана<sup>38</sup>.

Согласно годовым отчетам Евразийского патентного ведомства (далее – ЕАПВ) в 2021 году в региональное патентное ведомство поступило 92 евразийских заявок в отношении 190 промышленных образцов, в 2022 году – 233 евразийских заявок на 639 промышленных образцов, в 2023 году – 369 евразийских заявок на 860 промышленных образцов.

В соответствии со статьей 3(1) Протокола промышленным образцом, которому предоставляется правовая охрана, признается решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, являющееся патентоспособным в соответствии с частью II. Патентной инструкции к Евразийской патентной конвенции<sup>39</sup>, «Промышленные образцы» (далее – Патентная инструкция).

---

<sup>38</sup> Закон Туркменистана «О присоединении к Протоколу об охране промышленных образцов к Евразийской Патентной Конвенции от 9 сентября 1994 года». Официальный сайт Меджлиса (Парламента) Туркменистана. Электронный ресурс. URL: <https://mejlis.gov.tm/single-law/364?lang=ru>

<sup>39</sup> Утверждена Административным советом Евразийской патентной организации на тридцать седьмом (десятом внеочередном) заседании 12 апреля 2021 г. с изменениями и дополнениями, утвержденными на сорок первом (двадцать девятом очередном) заседании 20 – 21 сентября 2022 г., сорок третьем (тридцатом очередном) заседании 5–7 декабря 2023 г., сорок пятом (тридцать первом очередном) заседании 9–10 сентября 2024 г. Официальный сайт ЕАПО. URL:

Условия патентоспособности промышленного образца определены правилом 78 Патентной инструкции.

Согласно правилу 78(1) Патентной инструкции промышленный образец должен быть новым и оригинальным.

Согласно правилу 78(6) Патентной инструкции не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали хотя бы в одном из Договаривающихся государств;

решениям, включающим, воспроизводящим или имитирующим:

официальные символы, в том числе государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное);

сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их флаги, гербы, другие символы и знаки;

официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия;

узнаваемые части вышеперечисленных официальных символов, наименований и знаков;

решениям, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные наименования или изображения объектов культурного (в том числе этнического и религиозного) наследия либо их узнаваемые части;

решениям, все признаки которых обусловлены исключительно технической функцией изделия;

*решениям, тождественным или сходным до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми либо заявленными на регистрацию и опубликованными на территории хотя бы одного из Договаривающихся государств, имеющими более ранний приоритет, или включающим такие товарные знаки;*

*решениям, тождественным или сходным до степени смешения с названиями известных на территории хотя бы одного из Договаривающихся государств произведений науки, литературы или искусства, персонажами или цитатами из таких произведений, произведениями искусства или их фрагментами, если права на соответствующее произведение или его часть возникли до даты приоритета промышленного образца, а также решениям, включающим указанные объекты;*

решениям, способным ввести в заблуждение потребителя изделия, в том числе в отношении производителя изделия, или места производства изделия, или товара, в отношении которого изделие служит тарой, упаковкой, этикеткой.

К 2024 году, т.е. за три года функционирования, евразийская патентная процедура претерпела ряд изменений в части обязательных проверок, осуществляющихся в ходе экспертизы по существу. Система трансформировалась от «оппозиционно-явочной» с минимальным количеством сущностных проверок, когда оценка, связанная с определением соответствия заявленного на регистрацию решения внешнего вида изделия условиям патентоспособности, осуществляется только при поступлении возражений со стороны третьих лиц, до «частично проверочной» с увеличением количества проверок, не зависящих от наличия таких возражений.

*Таблица 2  
Изменения Патентной инструкции  
в части обязательных проверок в ходе экспертизы по существу*

Период действия соответствующих положений Патентной инструкции <sup>40</sup>	Проверки в ходе экспертизы евразийской заявки по существу, не зависящие от наличия возражений против выдачи евразийского патента на промышленный образец	Основания для подачи возражений против выдачи евразийского патента на промышленный образец
--	--	--

<sup>40</sup> Предыдущие редакции, действующая редакция Патентной инструкции к Евразийской патентной конвенции, утвержденной Административным советом Евразийской патентной организации 12

с 12 апреля 2021 г. до 1 ноября 2022 г.	<p>1. Возможность отнесения заявленного решения к промышленному образцу в соответствии со статьей 3(1) Протокола.</p> <p>2. Возможность отнесения заявленного решения к решениям и объектам, указанным в подпунктах б) и г) правила 78(6) Патентной инструкции.</p> <p>3. Правомерность испрашивания приоритета.</p> <p>Срок для подачи возражения против выдачи евразийского патента на промышленный образец – 2 месяца с даты публикации евразийской заявки.</p> <p>Срок для подачи возражения о признании евразийского патента на промышленный образец недействительным – <b>6 месяцев</b> с даты публикации сведений о выдаче евразийского патента.</p>	<p>1. Несоответствие промышленного образца условиям патентоспособности «новизна», «оригинальность».</p> <p>2. Возможность отнесения заявленного решения к решениям и объектам, указанным в правиле 78(6) Патентной инструкции.</p>
с 1 ноября 2022 г. до 1 января 2024 г.	<p>1. Возможность отнесения заявленного решения к промышленному образцу в соответствии со статьей 3(1) Протокола.</p> <p><b>2. Возможность отнесения заявленного решения к решениям, в отношении которых очевидно, что их существенные признаки не обусловлены творческим характером особенностей изделия, как это предусмотрено правилом 78(3) Патентной инструкции (правило 78(3) – условия определения оригинальности).</b></p> <p>3. Возможность отнесения заявленного решения к решениям и объектам, указанным в подпунктах б), в) и г) правила 78(6) Патентной инструкции.</p> <p>4. Правомерность испрашивания приоритета.</p> <p>Срок для подачи возражения против выдачи евразийского патента на промышленный образец – 2 месяца с даты</p>	<p>1. Несоответствие промышленного образца условиям патентоспособности «новизна», «оригинальность».</p> <p>2. Возможность отнесения заявленного решения к решениям и объектам, указанным в правиле 78(6) Патентной инструкции.</p>

	<p>публикации евразийской заявки. Срок для подачи возражения о признании евразийского патента на промышленный образец недействительным – <b>9 месяцев</b> с даты публикации сведений о выдаче евразийского патента.</p>	
с 1 января 2024 г.	<p>1. Возможность отнесения заявленного решения к промышленному образцу в соответствии со статьей 3(1) Протокола.</p> <p><b>2. Возможность отнесения заявленного решения к решениям, в отношении которых очевидно, что их существенные признаки не обусловлены творческим характером особенностей изделия, как это предусмотрено правилом 78(3) Патентной инструкции (правило 78(3) – условия определения оригинальности).</b></p> <p><b>3. Возможность отнесения заявленного решения к решениям, в отношении которых может быть установлено несоответствие правилу 78(2) Патентной инструкции в результате известности совокупности их существенных признаков из общедоступных сведений, имеющихся в распоряжении Евразийского ведомства, и(или) сведений, полученных Евразийским ведомством при проведении иных проверок, предусмотренных правилом 111(2) Патентной инструкции (правило 78(2) – условия определения новизны, правило 111(2) – проверки в ходе экспертизы по существу).</b></p> <p>4. Возможность отнесения заявленного решения к решениям и объектам, указанным в подпунктах б), в) и г) правила 78(6) Патентной инструкции.</p> <p><b>5. Возможность отнесения</b></p>	<p>1. Несоответствие промышленного образца условиям патентоспособности «новизна», «оригинальность».</p> <p>2. Возможность отнесения заявленного решения к решениям и объектам, указанным в правиле 78(6) Патентной инструкции.</p>

	<p><b>заявленного решения к решениям, указанным в подпунктах д), е) и ж) правила 78(6) Патентной инструкции.</b></p> <p>6. Правомерность испрашивания приоритета.</p>	
	<p>Срок для подачи возражения против выдачи евразийского патента на промышленный образец – 2 месяца с даты публикации евразийской заявки.</p> <p>Срок для подачи возражения о признании евразийского патента на промышленный образец недействительным – <b>3 года</b> с даты публикации сведений о выдаче евразийского патента.</p>	

В настоящее время проверка тождества и сходства до степени смешения промышленного образца, его отдельного элемента с товарными знаками, объектами авторского права осуществляется в ходе экспертизы по существу без привязки к наличию или отсутствию возражений, т.е. оппозиций против выдачи евразийского патента на промышленный образец.

При этом согласно пункту 16 Порядка проведения предварительной экспертизы заявки на выдачу евразийского патента на промышленный образец, утвержденного приказом Евразийского ведомства от 01 августа 2023 г. № 30, если Евразийскому ведомству стало известно об объектах, в отношении которых могут быть применимы подпункты д), е), ж) правила 78(6) Патентной инструкции, заявителю может быть сообщено о таких объектах.

Заявитель может внести изменения в комплект изображений промышленного образца в целях исключения элементов промышленного образца, обуславливающих такой вывод. Принятие к рассмотрению измененных изображений промышленного образца допускается при условии соблюдения требований, установленных абзацем вторым правила 113(1) Патентной инструкции по недопущению принятия к рассмотрению дополнительных материалов, изменяющих совокупность существенных признаков внешнего вида изделия, представленного на первоначальных изображениях.

Как упомянуто выше:

в подпункте д) правила 78(6) Патентной инструкции обозначены решения, тождественные, сходные до степени смешения, содержащие элементы, тождественные, сходные до степени смешения с товарными знаками третьих лиц с более ранним приоритетом;

в подпункте е) правила 78(6) Патентной инструкции обозначены решения, тождественные, сходные до степени смешения, содержащие элементы, тождественные, сходные до степени смешения с известными объектами, авторского права;

в подпункте ж) правила 78(6) Патентной инструкции обозначены решения, способные ввести потребителя в заблуждение.

Изменения в Патентной инструкции в сторону увеличения перечня проверок, не связанных с наличием / отсутствием оппозиции, обусловлены практическими вопросами, с которыми столкнулось Евразийское ведомство в работе с промышленными образцами. Одним из таких вопросов является возможное пересечение промышленного образца как охраняемого объекта промышленной собственности с заявленными и зарегистрированными (заявленными и опубликованными) товарными знаками (с более ранним приоритетом).

Исходя из публикаций в официальном бюллетене Евразийского ведомства, а также информации из реестров товарных знаков (реестры государств-участников Протокола, Madrid Monitor – с указанием государств-участников Протокола), на практике такое пересечение можно разделить на следующие виды:

- использование заявителем в заявленном на регистрацию в качестве промышленного образца решении внешнего вида изделия своего товарного знака либо полное воспроизведение в таком решении своего товарного знака;

- наличие в заявленном на регистрацию в качестве промышленного образца решении внешнего вида изделия товарного знака третьего лица либо элемента, сходного до степени смешения с товарным знаком третьего лица.

Таблица 3

Примеры промышленных образцов и товарных знаков, правовая охрана которых пересекается. Указанные в таблице промышленные образцы заявлены и зарегистрированы в Евразийском ведомстве, товарные знаки заявлены и опубликованы в реестрах товарных знаков государств-участников Протокола либо в Международном бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности

№	Промышленный образец	Товарный знак (Товарные знаки)	Примечание
<b>ПРОМЫШЛЕННЫЕ ОБРАЗЦЫ, ВКЛЮЧАЮЩИЕ ТОВАРНЫЕ ЗНАКИ, ПРИНАДЛЕЖАЩИЕ ТОМУ ЖЕ ЗАЯВИТЕЛЮ</b>			
1.	 <p data-bbox="248 1150 878 1358">Евразийский патент на промышленный образец № 000737 (дата подачи евразийской заявки - 12.03.2024 г.)</p>	 <p data-bbox="1032 855 1570 975">Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации под № 885329 (33 класс МКТУ)</p>  <p data-bbox="1032 1267 1570 1386">Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации под № 868020 (33 класс МКТУ)</p>	<p data-bbox="1688 568 2130 727">На регистрацию в качестве промышленного образца в Евразийское ведомство заявлена бутылка.</p> <p data-bbox="1688 783 2130 983">Решение внешнего вида бутылки включает буквенный и изобразительный товарные знаки.</p> <p data-bbox="1688 1038 2130 1286">Правообладатель данных товарных знаков и заявитель по евразийской заявке на промышленный образец – одно юридическое лицо.</p>

# КиН

Товарный знак зарегистрирован в  
Российской Федерации под  
№ 310972  
(30, 32, 33 классы МКТУ)

По Мадридской системе регистрации  
товарных знаков **The KiN Group - Inspire  
Spirits** охраняется в Азербайджанской  
Республике, Республике Беларусь,  
Республике Казахстан, Кыргызской  
Республике, Республике Таджикистан,  
Туркменистане (№ межд. регистрации  
1061540, 32, 33 классы МКТУ)

2.



Евразийский патент на промышленный образец  
№ 000736  
(дата подачи евразийской заявки -  
05.03.2024 г.)

# RED&BLACK

Товарный знак зарегистрирован в  
Российской Федерации под  
№ 563295  
(32, 33 классы МКТУ)



## Red & Black

Товарный знак зарегистрирован в  
Российской Федерации за № 609141 (32, 33  
классы МКТУ)

По Мадридской системе регистрации  
товарных знаков **RED&BLACK** охраняется в  
Республике Казахстан (№ межд. регистрации  
1788020, 33 класс МКТУ)

Ожидается решение – Азербайджанская  
Республика, Республика Армения,  
Республика Беларусь, Кыргызская  
Республика, Республика Таджикистан,  
Туркменистан

На регистрацию в качестве  
промышленного образца в  
Евразийское ведомство  
заявлена бутылка.

Решение внешнего вида  
бутылки включает  
словесный товарный знак.

Правообладатель  
нескольких товарных  
знаков, представляющих  
собой разное исполнение  
этих словесных элементов,  
и заявитель по евразийской  
заявке на промышленный  
образец – одно  
юридическое лицо.

3.



Евразийский патент на промышленный образец  
№ 000734  
(дата подачи евразийской заявки -  
19.03.2024 г.)



Товарный знак зарегистрирован в  
Российской Федерации под  
№ 688196  
(08 класс МКТУ)




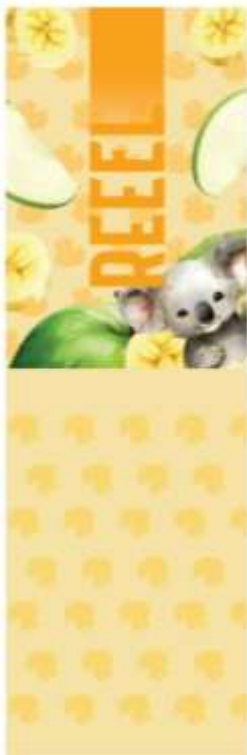
По Мадридской системе регистрации  
товарных знаков охраняется в Республике  
Беларусь, Республике Казахстан  
(№ межд. регистрации 1547547, 08 класс  
МКТУ)

На регистрацию в качестве  
промышленного образца в  
Евразийское ведомство  
заявлен триммер для  
стрижки волос.

Решение внешнего вида  
триммера включает  
комбинированный  
товарный знак.

Правообладатель двух  
товарных знаков,  
представляющих собой то  
же обозначение, и  
заявитель по евразийской  
заявке на промышленный  
образец – одно физическое  
лицо.

4.		<h1>Reeel</h1> <p>Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации под № 1054396 (30 класс МКТУ)</p>	<p>Ряд промышленных образцов, представляющих собой графические изображения, предназначенные для нанесения на упаковку, содержат словесный элемент «REEEL».</p> <p>Правообладатель товарного знака и заявитель по евразийской заявке на промышленный образец – одно юридическое лицо.</p>
----	---	--	--



Евразийский патент на промышленный  
образец  
№ 000709  
(дата подачи евразийской заявки -  
17.04.2024 г.)

5.	 <p>Евразийский патент на промышленный образец № 000491 (дата подачи евразийской заявки - 24.08.2023 г.)</p>	 <p>Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации под № 995270 (32 класс МКТУ)</p>	<p>На регистрацию в качестве промышленного образца в Евразийское ведомство заявлена упаковка с рисунком.</p> <p>Заявленное решение внешнего вида изделия включает комбинированный товарный знак.</p> <p>Правообладатель товарного знака и заявитель по евразийской заявке на промышленный образец – одно физическое лицо.</p>
----	---	--	---

6.



Евразийский патент на промышленный  
образец  
№ 000406  
(дата подачи евразийской заявки -  
31.07.2023 г.)

# ESSA

# ЭССА

Товарный знак зарегистрирован в  
Российской Федерации под  
№ 1022893  
(03, 08, 16, 18, 20, 21, 26, 28, классы МКТУ)

На регистрацию в качестве  
промышленного образца в  
Евразийское ведомство  
заявлена коробка.

Заявленное решение  
внешнего вида коробки  
включает словесный  
товарный знак.

Правообладатель  
товарного знака и  
заявитель по евразийской  
заявке на промышленный  
образец – одно  
юридическое лицо.

7.



Евразийский патент на промышленный  
образец  
№ 000163  
(дата подачи евразийской заявки -  
28.09.2022 г.)

# ASPARA

По Мадридской системе регистрации  
товарных знаков охраняется в Кыргызской  
Республике (№ межд. регистрации 1587826,  
32, 33 классы МКТУ)

# ASPARA



Товарный знак зарегистрирован в  
Республике Казахстан под  
№ 72449  
(32, 33 классы МКТУ)

На регистрацию в качестве  
промышленного образца в  
Евразийское ведомство  
заявлена бутылка с  
наклейками и пробкой.

Решение внешнего вида  
бутылки включает  
словесный товарный знак.

Правообладатель двух  
товарных знаков и  
заявитель по евразийской  
заявке на промышленный  
образец – одно физическое  
лицо.

**ПРОМЫШЛЕННЫЕ ОБРАЗЦЫ,  
ВОСПРОИЗВОДЯЩИЕ ТОВАРНЫЕ ЗНАКИ ТОГО ЖЕ ЗАЯВИТЕЛЯ**

8.	 <p>Евразийский патент на промышленный образец № 000514 (дата подачи евразийской заявки - 18.09.2023 г.)</p>	 <p>Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации под № 1013347 (25 класс МКТУ)</p>	<p>На регистрацию в качестве промышленного образца в Евразийское ведомство заявлен логотип для одежды и обуви. Дата подачи евразийской заявки на промышленный образец – 18.09.2023 г. Заявка на товарный знак, тождественный заявленному промышленному образцу, опубликована в Реестре заявок на товарные знаки, знаки обслуживания Российской Федерации 19.09.2023 г. Заявитель по евразийской заявке на промышленный образец и заявитель по заявке на товарный знак (в последующем товарный знак был зарегистрирован) – одно и то же юридическое лицо.</p>
----	---	--	--

**ПРОМЫШЛЕННЫЕ ОБРАЗЦЫ,  
СОДЕРЖАЩИЕ ЭЛЕМЕНТЫ,  
СХОДНЫЕ ДО СТЕПЕНИ СМЕШЕНИЯ С ТОВАРНЫМИ ЗНАКАМИ ТРЕТЬИХ ЛИЦ  
(ПРАВОВАЯ ОХРАНА ПРОМЫШЛЕННОМУ ОБРАЗЦУ ПРЕДОСТАВЛЕНА С СОГЛАСИЯ  
ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ ТОВАРНОГО ЗНАКА)**

10.



Евразийский патент на промышленный образец № 000322 (дата подачи евразийской заявки - 08.12.2022 г.)

# TJ COLLECTION

Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 284006 (03, 14, 18, 25 классы МКТУ)

TJ Collection  
England

Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 197807 (03, 14, 18, 25 классы МКТУ)


TJ COLLECTION  
SMART DESIGN™

На регистрацию в качестве промышленного образца в Евразийское ведомство заявлено решение внешнего вида сандалии.

Дата подачи евразийской заявки на промышленный образец – 08.12.2022 г.

На внутренней стороне и подошве изделия идентифицированы словесный и комбинированный товарные знаки «TJ COLLECTION».

Промышленному образцу предоставлена правовая охрана с согласия правообладателя товарных

		<p>Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 604908 (18, 25 классы МКТУ)</p>  <p>Товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 453925 (18, 25 классы МКТУ)</p>	ЗНАКОВ.
--	--	--	---------



Товарный знак зарегистрирован в  
Республике Казахстан за № 9286 (18, 25  
классы МКТУ)



Товарный знак зарегистрирован в  
Республике Казахстан за № 76143 (25, 35  
классы МКТУ)



Товарный знак зарегистрирован в  
Республике Беларусь за № 11688 (18, 25  
классы МКТУ)



По Мадридской системе регистрации  
товарных знаков охраняется в Республике

Казахстан, Российской Федерации (№ межд. регистрации 1544065, 16, 18, 25, 35 классы МКТУ)

**TJ CO  
LLEC  
TION**

По Мадридской системе регистрации товарных знаков охраняется в Республике Беларусь, Республике Казахстан, Российской Федерации (№ межд. регистрации 1625378, 18, 25 классы МКТУ)

# Green Willys

Товарный знак зарегистрирован в  
Российской Федерации за № 893196 (33  
класс МКТУ)



Евразийский патент на промышленный  
образец № 000397 (дата подачи  
евразийской заявки - 13.07.2023 г.)

На регистрацию в качестве  
промышленного образца в  
Евразийское ведомство  
заявлено решения  
внешнего вида бутылок.

Дата подачи евразийской  
заявки на промышленный  
образец – 28.03.20223 г.,  
13.07.2023 г.

В нижней части бутылок  
присутствует надпись  
«Green Willys».  
Промышленным образцам  
предоставлена правовая  
охрана с согласия  
правообладателя товарного  
знака.

11.



Евразийский патент на промышленный  
образец № 000294 (дата подачи  
евразийской заявки - 28.03.2023 г.)

Приведенные в *Таблице 2* примеры свидетельствуют о том, что ЕАПВ основание, препятствующее правовой охране промышленного образца – «сходство до степени смешения с товарным знаком», применяется в случае с наиболее сходными либо практически тождественными обозначениями.

При этом ниже приведены примеры промышленных образцов и товарных знаков, свидетельствующих о том, что включенные в промышленные образцы словесные обозначения признаны несходными до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками.

Ряд упаковок (евразийский патент № 000542, дата подачи евразийской заявки на промышленные образцы – 13.03.2023 г.):



Аналогичная ситуация с евразийским патентом № 000541, дата подачи евразийской заявки на промышленные образцы – 13.03.2023 г.

Товарный знак зарегистрирован в Республике Казахстан за № 49592 (с более ранним приоритетом, чем дата подачи евразийской заявки):

# barista

. Дата подачи заявки на товарный знак – 23.07.2014 г. (30 класс МКТУ, включая кофе, напитки кофейные и т.д.)

Таким образом, на регистрацию в качестве промышленных образов в Евразийское ведомство заявлены решения внешнего вида упаковок. В верхней части упаковок присутствует надпись – словесное обозначение:



Упаковки предназначены для кофе, надпись в верхней части упаковки «Barista Pro» выполнена в две строки. При этом словесный элемент «Barista» выполнен стилизованным прописным шрифтом с большой буквы. Надпись выполнена в цвете, контрастном общему фону упаковки. Кроме того, упаковка представляет собой композицию из разных элементов.


При этом ряд товарных знаков со словесным элементом «Barista» в государствах-участниках Протокола для товаров 30 класса МКТУ, в частности, кофе, зарегистрирован с выведением из-под охраны слова «Barista».

**BARISTA  
COFFEE  
BAR**

товарный знак зарегистрирован в Республике Казахстан за № 57185, неохраноспособные элементы: «BARISTA», «COFFEE», «BAR»;



товарный знак зарегистрирован в Республике Казахстан за № 85428, неохраноспособные элементы: «Automatic Professional Barista»;

**barista coffee**  товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 651598, неохраноспособные элементы: «BARISTA», «COFFEE»;



товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 415878, неохраноспособные элементы: «Barista», «coffee».

В результате в рамках евразийской патентной процедуры предоставлена правовая охрана промышленным образцам в виде упаковок, содержащих в том числе словесный элемент в следующем шрифтовом исполнении



Бутылка (евразийский патент № 000528, дата подачи евразийской заявки на промышленный образец – 19.10.2023 г.):



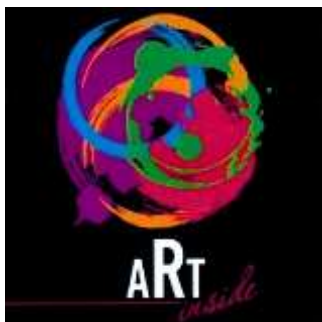
В верхней части корпуса бутылки размещена круговая надпись «ART OF VODKA», шрифт выполнен без стилизации.

Товарные знаки, зарегистрированные в Российской Федерации (с более ранним приоритетом, чем дата подачи евразийской заявки):

**ART OF VODKA** № 1040021, 33, 35 классы МКТУ, дата подачи заявки на товарный знак – 05.06.2023 г.

**ARTVODKA** № 647928, 33, 35 классы МКТУ, дата подачи заявки на товарный знак – 03.02.2017 г.

**ART OF DRINKING** № 1043830, 33 класс МКТУ, дата подачи заявки на товарный знак – 12.08.2023 г.



№ 693742, 32, 33, 35 классы МКТУ, дата подачи заявки на товарный знак – 30.03.2018 г.

Письменное согласие на предоставление правовой охраны промышленному образцу предоставлено от правообладателя товарного знака **ART OF VODKA**, № 1040021.

Отдельно стоит обозначить ситуацию с промышленными образцами, которые полностью воспроизводят товарный знак этого же заявителя.

**SHINYWEЕ**

В случае с логотипом **SHINYWEЕ** товарный знак не был опубликован, т.е. решение внешнего вида логотипа – дизайн надписи не был раскрыт до даты подачи заявки на промышленный образец.

К примеру, следующая евразийская заявка на промышленный образец и нижеприведенный товарный знак (в статусе опубликованная заявка, в регистрации отказано):



*евразийская заявка № 202440073*

*заявка на товарный знак № 2019715145*

Заявка на товарный знак была опубликована почти за пять лет до подачи заявки на выдачу патента на промышленный образец. Иными словами, внешний вид логотипа (дизайн логотипа) раскрыт до даты подачи заявки на промышленный образец и это раскрытие произошло задолго до подачи на

регистрацию промышленного образца. Это, в свою очередь, ставит под вопрос «новизну» промышленного образца<sup>41</sup>.

Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты подачи евразийской заявки, а если испрашен приоритет, – до даты приоритета промышленного образца (правило 78(2) Патентной инструкции).

Публикация заявки на товарный знак либо зарегистрированного товарного знака (если регистрационная система предполагает публикацию только зарегистрированных товарных знаков) не препятствует правовой охране тождественного промышленного образца на имя того же заявителя, в случае если заявка на промышленный образец подана с учетом срока для так называемой «авторской льготы».

В евразийской патентной процедуре «авторская льгота» составляет 12 месяцев, среди государств-участников Протокола также 12 месяцев предусмотрено в законодательстве Республики Армения, Российской Федерации, в законодательстве Азербайджанской Республики, Республики Беларусь, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Таджикистан, Туркменистана – 6 месяцев.

Практика регулирования вопроса регистрации промышленных образцов с *известными* объектами авторского права еще не сформирована.

---

<sup>41</sup> Абеннова А.Б., Терещенко О.И. Правовая охрана промышленных образцов, включающих элементы, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками, объектами авторского права // Копирайт (вестник Академии интеллектуальной собственности). 2024. № 4.

## ГЛАВА 6

### **Модели установления тождества и сходства до степени смешения промышленных образцов (их элементами) с товарными знаками (обозначениями, имеющими более ранний приоритет и опубликованными) и объектами авторского права**

*1. Установление тождества и сходства до степени смешения промышленных образцов (их элементами) с товарными знаками (обозначениями, имеющими более ранний приоритет и опубликованными)*

#### **1. Словесный элемент, буквенный элемент, словосочетания, слоганы**

Если промышленный образец включает словесный, буквенный элементы, требующие сравнения с товарным знаком с более ранним приоритетом, зарегистрированным или поданным и опубликованным хотя бы в одном из государств-участников Протокола об охране промышленный образцов к Евразийской патентной конвенции (Протокол), а также словосочетания или слоганы, уровень сходства оценивается по *звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим)* признакам.

Данные признаки следует учитывать как в отдельности, так и в разных сочетаниях, в зависимости от смысловой нагрузки, звучания, оригинальности написания, включая стилизованности шрифта, стилизацию букв и (или) слов под изображения, а также доминирование в формировании общей композиции промышленного образца, товарного знака и (или) уровень различительной способности, которым обладает сравниваемое обозначение.

*Звуковое (фонетическое) сходство* может быть определено на основании таких характеристик, как:

наличие близких и совпадающих звуков;

близость звуков;

расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу;

наличие совпадающих слогов и их расположение;  
число слогов в обозначениях;  
место совпадающих звуко сочетаний;  
близость состава гласных;  
близость состава согласных;  
характер совпадающих частей;  
вхождение одного словесного элемента в другой словесный элемент;  
ударение.

**Графическое (визуальное) сходство** может быть определено на основании следующих признаков:


общее зрительное впечатление;  
вид шрифта;  
графическое написание с учетом характера букв;  
расположение букв по отношению друг к другу;  
алфавит, буквами которого написано слово;  
количество букв;  
расположение слов в строке;  
цвет или цветовое сочетание.



**Смысловое (семантическое) сходство** может быть определено на основании следующих признаков:

подобие или противоположность заложенных понятий;  
совпадение одного из элементов, на который падает логическое ударение и который может иметь самостоятельное значение.

Таблица 4  
Практические примеры соотнесения  
промышленных образцов и товарных знаков по словесным элементам

<b>Использование в промышленном образце словесных, буквенных элементов, тождественных / сходных до степени смешения с товарными знаками</b>	
 <p>Евразийский патент № 000709</p>	 <p>Свидетельство на товарный знак РФ № 1011715</p>  <p>Свидетельство на товарный знак РФ № 1054396</p>
<p>Правообладатель товарных знаков и заявитель по евразийской заявке – <i>одно лицо</i>.</p>	
<p>Комментарии в отношении словесного элемента «Reel».</p> <p>В данном случае доминирует фонетическое сходство. Словесное обозначение «Reeel» не несет в себе смысловой нагрузки, соответственно фантазийность слова также усиливает сходство.</p> <p>В части графического сходства следует отметить следующее.</p> <p>Графическое исполнение надписей  и  сходное.</p> <p>В случае с графикой надписи  можно сказать, что графическое исполнение этой надписи иное.</p>	

 <p>Евразийский патент № 000406</p>	 <p>Свидетельство на товарный знак РФ № 1022893</p>
<p>Правообладатель товарного знака и заявитель по евразийской заявке <b>одно лицо</b>.</p>	
<p>В данном случае доминирует фонетическое сходство. Смысловая нагрузка: «Essa» - «он», «она», «возможно» с итальянского языка, имя собственное с испанского языка.</p> <p>Графическое исполнение надписи в промышленном образце и товарном знаке также сходное:</p> 	
	 <p>Свидетельство на товарный знак РФ № 2840006</p> 

<p>Евразийский патент № 000322</p>	<p>Свидетельство на товарный знак РФ № 604908</p>  <p>Свидетельство на товарный знак РК № 76143</p>  <p>Международная регистрация № 1625378 (охрана – РБ, РК, РФ)</p>
<p>Промышленному образцу предоставлена правовая охрана <i>с согласия правообладателя товарных знаков.</i></p>	
<p>В данном случае можно обозначить сильное фонетическое сходство и сходство графического исполнения надписи.</p> <p>Во внутренней части обуви присутствует словесный товарный знак «TJ COLLECTION», на подошве – словесный товарный знак «TJ COLLECTION», в котором буквы «О» стилизованы и одновременно представляют собой изображения круга с точкой внутри.</p> <p>Важно отметить следующее.</p> <p>Промышленный образец представляет собой решение внешнего вида обуви, серия товарных знаков «TJ COLLECTION», охраняемых в нескольких государствах-участниках Протокола, известна как средство индивидуализации для одежды, обуви и аксессуаров. В этой связи даже при включении в промышленный образец только буквенного элемента «TJ», предоставление</p>	

правовой охраны дизайну обуви без согласия правообладателя товарных знаков «TJ COLLECTION» не представилось бы возможным.

Можно также сказать, что при использовании буквенного элемента «TJ» в этом промышленном образце даже с изменением графического исполнения букв, мог бы возникнуть вопрос сходства до степени смешения с товарным знаком на основании *возможной имитации средства индивидуализации для одежды, обуви и аксессуаров*.

**Промышленные образцы, включающие словесные элементы, и сосуществующие товарные знаки**



Евразийский патент № 000528

В верхней части корпуса бутылки размещена круговая надпись «ART OF VODKA»

**ARTVODKA**

Свидетельство на товарный знак РФ  
№ 647928 (товары 33 класса МКТУ)

**ART OF DRINKING**

Свидетельство на товарный знак РФ  
№ 1043830 (товары 33 класса МКТУ)



Свидетельство на товарный знак РФ  
№ 693742 (товары 33 класса МКТУ)

**ART OF VODKA**

Свидетельство на товарный знак РФ  
№ 1040021 (товары 33 класса МКТУ)

	<p>От правообладателя данного товарного знака (№ 1040021) <i>представлено письменное согласие</i> на предоставление правовой охраны промышленному образцу.</p> <p>Остальные товарные знаки не противопоставлялись.</p>
<div data-bbox="405 568 625 949" data-label="Image"> </div> <p data-bbox="199 999 831 1137">Евразийский патент № 000542 (в данной таблице указан второй промышленный образец)</p>	<div data-bbox="858 801 1326 954" data-label="Image"> </div> <p data-bbox="855 1021 1485 1111">Свидетельство на товарный знак Республики Казахстан № 49592</p>
<p>При определении возможности включения в решение внешнего вида упаковки (дизайн упаковки) надписи «Barista», несмотря на наличие в Республике Казахстан зарегистрированного товарного знака «Barista» в отношении товаров 30 класса МКТУ (кофе), во внимание приняты следующие обстоятельства.</p> <p>1. Ряд товарных знаков со словесным элементом «Barista» в государствах-участниках Протокола для товаров 30 класса МКТУ, в частности, кофе, зарегистрирован с выведением из-под охраны слова «Barista».</p> <div data-bbox="264 1684 580 1877" data-label="Image"> </div> <p data-bbox="199 1951 1485 2033">товарный знак зарегистрирован в Республике Казахстан за № 57185, неохраноспособные элементы: «BARISTA», «COFFEE»,</p>	

«BAR»;



товарный знак зарегистрирован в Республике Казахстан за № 85428, неохраноспособные элементы: «Automatic Professional Barista»;

barista coffee 

товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 651598, неохраноспособные элементы: «BARISTA», «COFFEE»;



товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 415878, неохраноспособные элементы: «Barista», «coffee».

2. В решении внешнего вида упаковки, заявленного на регистрацию в качестве промышленного образца в рамках евразийской патентной процедуры, надпись «Barista» выполнена стилизованным прописным шрифтом.



Евразийский патент № 000278

Данному патентовладельцу также принадлежат свидетельства на товарные знаки «ХЛЕБ & СОЛЬ», «Хлеб да Соль» в РФ и РК

## ХЛЕБ ДА БОЧКА

Свидетельство на товарный знак РФ № 978991 (32, 33 классы МКТУ)

## ЖИДКИЙ ХЛЕБ

Свидетельство на товарный знак РФ № 528814 (32, 33 классы МКТУ, срок действия истек 20.03.2024 г., до истечения срока действия сосуществовал с указанными товарными знаками со словесным элементом «Хлеб»)

**X&Co**

**“ХЛЕБ & СОЛЬ”**

Свидетельство на товарный знак РФ № 370918 (... 33 класс ... МКТУ)

	<p><b>МОЛОДЫЕ ХЛЕБА</b></p> <p>Свидетельство на товарный знак РФ № 745337 (... 33 класс ... МКТУ)</p> <p><b>ВЫСОКИЕ ХЛЕБА</b></p> <p>Свидетельство на товарный знак РФ № 552027 (33 класс МКТУ, срок действия истек 07.06.2024 г., до истечения срока действия существовал с указанными товарными знаками со словесным элементом «Хлеб»)</p>
--	--

**2. Изобразительные элементы** (в цифровых элементах также следует учитывать графическое исполнение)

Сходство изобразительных элементов, а также сходство графического исполнения цифровых элементов может быть определено на основании следующих признаков:

- характер исполнения изобразительного элемента;
- внешняя форма;
- смысловое значение, которое несет в себе изображение и (или) внешняя форма;

вид и характер изображений либо проработки форм (натуралистические, стилизованные, карикатурные и тому подобное);

колористическое решение.

Вышеуказанные признаки следует учитывать как в отдельности, так и в разных сочетаниях в зависимости от объема изображения в общей композиции промышленного образца, а также с учетом того, обладает ли изобразительный элемент сильной различительной способностью.

*Таблица 5  
Практические примеры соотнесения  
промышленных образцов и товарных знаков по изобразительным элементам*

<b>Использование в промышленном образце изобразительного элемента, тождественного с товарными знаками</b>	
	 <p>Международная регистрация № 1258104 (охрана – Республика Беларусь, Республика Казахстан)</p>
	 <p>Международная регистрация № 1258104А (охрана – Российская Федерация)</p>
	

 <p>Евразийская заявка № 202440323</p>	<p>Согласие на предоставление правовой охраны промышленным образцам с изображением медведя представлено от обоих правообладателей товарных знаков.</p>
<p align="center"><b>Следующий пример приводится как пример сходных обозначений в Руководстве по экспертизе товарных знаков в Федеральной службе по интеллектуальной собственности</b></p>	
 <p>Международная регистрация № 1089675</p>	 <p>Международная регистрация № 951145</p>

	 <p>Международная регистрация № 525318</p>
--	--

### 3. Комбинации словесных, буквенных, цифровых, изобразительных элементов

*Таблица 6*  
*Практические примеры соотнесения*  
*промышленных образцов и товарных знаков по словесным и изобразительным элементам*

 <p>Опубликованная евразийская заявка № 202440331 (дата подачи заявки – 09.09.2024г.)</p>	 <p>Опубликованная заявка на товарный знак РФ № 2024734177 того же заявителя (32, 33 классы МКТУ)</p> <p>На территории государств-участников Протокола заявлены и</p>
--	---

	<p>опубликованы / заявлены и зарегистрированы с более ранним приоритетом разные товарные знаки, включающие / состоящие из словесного элемента «РОСА».</p>  <p>Заявка на товарный знак РФ № 2024771473 (дата подачи заявки – 29.06.2024 г.) 21 (бутылки, емкости стеклянные) класс МКТУ</p> <p style="text-align: center;"><b>РОСА</b></p>
	<p><b>SALIMA</b></p> <p>Свидетельство на товарный знак КР № 17537</p> <p>Правовая охрана промышленным образцам предоставлена в результате перехода права на указанные товарные знаки заявителю по евразийской заявке.</p> <p style="text-align: center;"><b>ОЗЁРКА</b></p> <p>Свидетельство на товарный знак РК № 79913</p>

 <p>Евразийский патент № 000668</p> <p>(в данной таблице указаны первый и второй промышленный образцы)</p>	
---	--

В случае сравнения отдельных элементов промышленного образца с комбинированными товарными знаками следует учитывать:

фонетическое, семантическое сходство, графическое исполнение для словесных, буквенных элементов;

графическое исполнение для цифровых элементов;

объем, занимаемый сравниваемым элементом (словесный, буквенный, цифровой, графический) в общей композиции промышленного образца и товарного знака;

уровень различительной способности, которым обладает сравниваемый элемент (словесный, буквенный, цифровой, графический).

#### **4. Тождество промышленного образца и товарного знака**

Под тождеством промышленного образца и товарного знака следует понимать их полное совпадение во всех элементах.



промышленный образец в виде логотипа для одежды и обуви, индекс рубрики МКПО 32-01 (евразийский патент № 000514)

# SHINYWEE

товарный знак, зарегистрированный в том числе в отношении товаров 25 класса МКТУ (свидетельство на товарный знак РФ № 1013347)



промышленный образец в виде логотипа, предназначенного для этикеток, самоклеящихся листов, рекламной продукции, профилей строительных, подоконников, индекс рубрики МКПО 32-01 (опубликованная евразийская заявка № 202440073)



опубликованная в РФ заявка на товарный знак, товары 06 класса, услуги 37 класса МКТУ (заявка № 2019715145)



Этикетки из евразийского патента № 000278 не тождественны, но



очень схожи с исполнением товарного знака (свидетельство РФ № 956076).

Также одна из этикеток является частью товарного знака, зарегистрированного в РК за № 85939:



\_\_\_\_\_ . Правообладатель товарных знаков в РФ, РК и патентовладелец одно юридическое лицо.

## 5. Однородность товаров

Промышленный образец – решение внешнего вида изделия, товарный знак – средство индивидуализации товаров и услуг одного лица (производителя) от товаров и услуг другого лица (производителя).

При оценке возможности сосуществования промышленного образца и товарного знака разных лиц также нужно учитывать однородность товаров, в

отношении которых предоставлена (испрашивается) правовая охрана соответствующему товарному знаку (товарным знакам), и изделия, внешний вид которого представляет собой заявленный в евразийской заявке промышленный образец или в связи с которым промышленный образец будет использоваться.



промышленный образец представляет собой решение внешнего вида бутылки.



Товарные знаки (самого заявителя) и **РОСА** (третьего лица) относятся к товарам 32, 33 классов МКТУ (алкогольная, безалкогольная питьевая продукция).



Товарный знак (третьего лица) относится к товарам 21 класса МКТУ (в перечне товаров есть бутылки и стеклянные емкости).

Ниже приведены примеры товарных знаков со словом «РОСА» на неоднородные товары:



международная регистрация № 1126721  
относится к товарам 06, 09, 11, 20 классов МКТУ (охрана – Беларусь, Казахстан, Россия)



международная регистрация № 876965  
относится к товарам 03 класса МКТУ (охрана в Азербайджан, Беларусь, Казахстан)



товарный знак № 722144 (зарегистрирован в России)  
относится к товарам 29, 30 классов МКТУ

Подытоживая признаки и факторы, которые следует учитывать при определении возможности / невозможности предоставления правовой охраны промышленному образцу с элементами, которые могут быть тождественными или сходными до степени смешения с товарными знаками с более ранним приоритетом, важно отметить следующее.

Представляется целесообразным применять подходы, применяемые при сравнении товарных знаков друг с другом: фонетическое (звуковое), семантическое (смысловое), графическое (визуальное) сходство.

Вместе с тем важно учитывать для словесных, буквенных элементов – оригинальность написания, стилизацию шрифта, для словосочетаний и слоганов – смысловую нагрузку, для цифровых элементов – оригинальность исполнения, стилизацию, для изобразительных элементов – объем изображения в общей композиции промышленного образца, влияние на формирование различительной способности, особенно когда речь идет о том, что графический элемент является частью промышленного образца и комбинированного товарного знака, для всех видов обозначений – уровень различительной способности, которым обладает сравниваемый элемент.

Демонстрация указанных выше примеров показывает, что невозможно использовать один единый алгоритм сравнения для любых элементов и всех видов обозначений. Признаки сходства следует учитывать и в отдельности, и в разных сочетаниях.

## *II. Модели установления тождества и сходства до степени смешения промышленных образцов (их элементами) с объектами авторского права*

При изучении вопроса определения подходов, применимых для установления сходства до степени смешения промышленного образца, элемента, включенного в промышленный образец, с объектом авторского права следует учитывать тот факт, что в отличие от законодательства в области регистрации и охраны товарных знаков, в авторском праве в целом не применяется понятие «сходство до степен смешения». При возникновении вопроса использования того или иного объекта авторского права акценты ставятся на факты воспроизведения, прямого копирования, заимствования, имитации, переработки произведения и т.д.

Тем не менее, одним из оснований, препятствующих правовой охране промышленного образца, является тождество (сходство до степени смешения) с известным объектом авторского права. И, если речь идет о тождественности, вероятнее всего, по аналогии с товарными знаками под тождеством на практике должно пониматься полное совпадение объектов во

всех элементах. В случае со сходством до степени смешения эксперт, оценивающий патентоспособность (охраноспособность) промышленного образца, может столкнуться с переработкой объекта авторского права и важно оценить творческий вклад в элемент (часть) промышленного образца, который стал объектом сравнения. Не менее важно определить очевидность / неочевидность узнаваемости произведения, объекта искусства, персонажа, цитаты, а также воспроизводятся ли ключевые характерные черты персонажа, ключевые особенности, характеристики объекта искусства. Если говорить о названиях произведений, в том числе необходимо принимать во внимание общеизвестность тех или иных слов, выражений.

К примеру, наличие в промышленном образце слова «Кармен» обязательно должно означать попытку использовать название оперы, фильма, балета, имени персонажа и т.д., а слова «Алхимик» – названия литературного произведения.

Безусловно, как в товарном знаке, так и в промышленном образце может быть использован объект авторского права, и, во избежание столкновения интересов правообладателей на разные объекты интеллектуальной собственности, изучение вопроса правомерности использования объекта авторского права в решении внешнего вида изделия стоит начинать на стадии экспертизы заявок на промышленные образцы.

В то же время, несмотря на критерий «сходство до степени смешения» с названиями известных произведений науки, литературы или искусства, персонажами или цитатами из таких произведений, произведениями искусства или их фрагментами, если права на соответствующее произведение или его часть возникли до даты приоритета промышленного образца, механизмы, используемые для сравнения того или иного элемента с товарным знаком, могут быть не применимы для сравнения с объектом авторского права.

Кроме того, принимая во внимание то, что авторское право возникает в силу факта создания произведения, для возникновения и осуществления

авторского права не требуются регистрация, иное специальное оформление или соблюдение каких-либо формальностей, сравнению могут подлежать именно известные произведения. При этом на практике определение степени известности не может не носить субъективный характер.

Для формирования предложений по моделям определения тождества / сходства до степени смешения элемента промышленного образца с известным объектом авторского права предлагается изучить следующие примеры с товарными знаками.

Данные примеры предлагается рассмотреть в связи с отсутствием в рамках евразийской патентной процедуры практики оценки сходства промышленного образца, элемента промышленного образца с объектом авторского права, а также оценки уровня известности этого объекта авторского права в государстве-участнике \ государствах-участниках Протокола.

При этом исследуемые ниже примеры могли бы теоретически быть частью промышленного образца – элементом, нанесенным на изделие или включенным в общую композицию этикетки, либо быть промышленным образцом в виде логотипа или графического изображения.

Кроме того, приведенные ниже примеры объектов авторского права могут быть отнесены к категории произведений, персонажей, известных общественности государств-членов Евразийской патентной организации.

**Чебурашка** товарный знак зарегистрирован в Российской Федерации за № 548251, правообладатель ООО «Чебурашка», лица, которым предоставлено право использования товарного знака: АО «Киностудия «Союзмультфильм»», ООО «Союзмультфильм»



チェブラーシカ

товарный знак Российской Федерации № 788335 признан недействительным по решению Роспатента от 28.10.2021 г.

Основание для признания предоставления правовой охраны товарному знаку недействительным: наличие в товарном знаке изобразительного элемента, сходного до степени смешения с персонажем Чебурашка.

В статье «Неидентичное копирование произведения как проявление недобросовестности при приобретении прав на товарный знак» Иванов И.М. приводит данный товарный знак, как пример узнаваемости характерных черт мультипликационного персонажа Чебурашка.

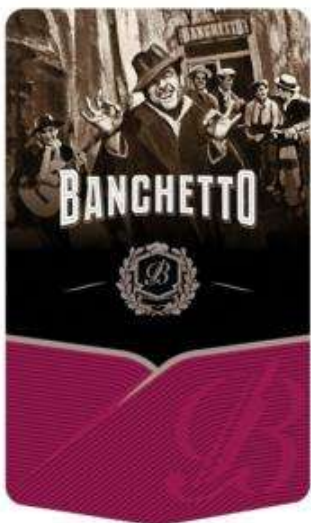
Аналогичный пример в этой статье приводится с товарным знаком



№ 240456, признанным недействительным по решению Роспатента от 19.04.2005 г. в связи с *практически точным воспроизведением* одной из работ американского художника Кита Харинга [1]:



В этой же статье приводится пример заимствования идеи и композиции из известной фотографии, а не использования самой фотографии:



свидетельство на товарный знак РФ № 816313



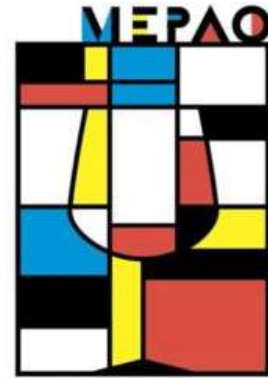
«Палермо, Сицилия, 1947», фотограф

Ричард Аведон, источник изображения:  
<https://cameralabs.org/aeon/cinematofoto/foto/11598-palermo-sitsiliya-1947-fotograf-richard-avedon>

В качестве других примеров правомерного существования обозначений, выполненных в стиле неопластицизм и внешне напоминающих работы нидерландского художника Пита Мондриана (используются те же цветовые сочетания, форма объектов и стиль исполнения, но исходное произведение не копируется), приводятся следующие товарные знаки:



свидетельство на товарный знак РФ  
№ 829103



свидетельство на товарный знак РФ  
№ 862612

Следующие товарные знаки зарегистрированы в Республике Казахстан за №№ 38131, 38132 (35, 43 классы МКТУ, услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками, обеспечение временного проживания). Обозначения зарегистрированы в качестве товарных знаков 20.03.2012 г., дата подачи заявок – 04.10.2021 г.

**Breakfast at Tiffany's | Завтрак у Тиффани**

В 2013 – 2014 гг. решениями судебных органов Республики Казахстан товарные знаки аннулированы. Возражающая против регистрации товарных знаков сторона – компания Парамаунт Пикчерз Корпорэйшен (Paramount Pictures Corporation), обладатель прав на художественный фильм «Breakfast at Tiffany's» (в переводе на русский язык «Завтрак у Тиффани») от 1961 г.

Товарные знаки аннулированы в связи с тем, что они воспроизводили название известного в Республике Казахстан на дату подачи заявок на товарные знаки художественного фильма.



Комбинированный товарный знак  
**«ПРОСТОКВАШКИНО»**

Товарный знак зарегистрирован в Кыргызской Республике за № 10975 30.12.2011 г. В официальном бюллетене № 7/2012 опубликованы сведения об аннулировании регистрации товарного знака на основании решения Апелляционного совета при Государственной службе интеллектуальной собственности и инноваций при Правительстве Кыргызской Республики от 01.06.2012 г.

Таблица 7

*Сочетания признаков установления сходства до степени смешения элемента промышленного образца с товарным знаком, известным объектом авторского права*

<b>Товарный знак</b>	
Словесные, буквенные обозначения	звуковое (фонетическое), графическое (визуальное), смысловое (семантическое) сходство
<p>Для определения сходства до степени смешения с учетом указанных признаков следует проанализировать следующие обстоятельства:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- звучание элемента;</li> <li>- семантика элемента (фантазийность слова может усиливать сходство);</li> <li>- графическое исполнение надписи (стилизованный шрифт, стилизация букв и (или) слов под изображения уменьшают сходство);</li> <li>- одно лишь совпадение слова в словосочетании или слогане не является основанием для определения сходства;</li> <li>- оригинальное графическое исполнение надписи, когда речь идет о слоганах, не является основанием для определения отсутствия сходства (в этом случае большое значение имеет семантика, которую несет в себе слоган либо выражение);</li> <li>- в случае с буквенными элементами большое значение имеет графическое исполнение букв, стилизованность шрифта, стилизация букв под изображения, однако, если буквенные элементы, представляют собой серию</li> </ul>	

товарных знаков в разном исполнении и (или) обладают высоким уровнем различительной способности для определенных товаров в силу широкой известности, может быть установлено сходство до степени смешения.	
Изобразительные, обозначения	цифровые характер исполнения изобразительного элемента, внешняя форма, смысловое значение, которое несет в себе изображение и (или) внешняя форма, вид и характер изображений либо проработки форм (натуралистические, стилизованные, карикатурные и тому подобное), колористическое решение
<p>Для определения сходства до степени смешения с учетом указанных признаков следует проанализировать следующие обстоятельства:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- объем, занимаемый элементом в общей композиции промышленного образца;</li> <li>- уровень различительной способности, которым обладает сравниваемый изобразительный элемент (изображение может занимать недоминирующее положение в общей композиции промышленного образца, но при этом изобразительный элемент может быть узнаваемым).</li> </ul>	
Комбинированные обозначения	звуковое (фонетическое), графическое (визуальное), смысловое (семантическое) сходство
<p>Для определения сходства до степени смешения с учетом указанных признаков следует проанализировать следующие обстоятельства:</p> <p>фонетическое, семантическое сходство, графическое исполнение – для словесных, буквенных элементов;</p> <p>графическое исполнение, объем, занимаемый в промышленном образце – для цифровых элементов;</p> <p>объем, занимаемый сравниваемым элементом в общей композиции промышленного образца и товарного знака – для словесных, буквенных, цифровых, графических элементов;</p> <p>уровень различительной способности, которым обладает сравниваемый элемент – для словесных, буквенных, цифровых, графических элементов.</p>	
Во всех случаях важно учитывать однородность товаров, в отношении которых предоставлена (испрашивается) правовая охрана соответствующему	

товарному знаку (товарным знакам), и изделия, внешний вид которого представляет собой заявленный в евразийской заявке промышленный образец или в связи с которым промышленный образец будет использоваться.

К примеру, для бутылок с этикетками и без этикеток – товарные знаки в 32, 33, 21 классах МКТУ, для этикеток, упаковок исходя из их содержания (информации, которую они включают) – товарные знаки в тех классах, товары которых связаны с этой информацией и т.д.

Принимая во внимание, что промышленный образец является решением внешнего вида изделия, а также особенности объемных товарных знаков, близкое сходство промышленного образца с объемными товарными знаками граничит с условиями патентоспособности (новизна, оригинальность).

### **Объект авторского права**

- совпадение во всех элементах;
- очевидность / неочевидность узнаваемости произведения, объекта искусства, персонажа, цитаты;
- воспроизведение ключевых характерных черт персонажа, ключевых особенностей, характеристик объекта искусства.

Заимствование идеи, композиции не является основанием для определения сходства.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Любые дизайнерские решения по своей природе имеют творческий характер, а, следовательно, изначально могут выступать в качестве произведений искусства, охраняться как объекты авторского права. Вместе с тем, большое количество стран мира предусматривает для подобного рода изделий правовую охрану в качестве промышленного образца, который, в свою очередь, в ряде стран рассматривается как объект патентного права. Значимость такого режима правовой охраны подтверждается глобальными процессами. Так, в ноябре 2024 г. в Эр-Рияде (Саудовская Аравия) завершила работу Дипломатическая конференция по заключению и принятию Договора о законах по промышленным образцам, который позволит гармонизировать нормы национальных законодательств в области правовой охраны этих результатов интеллектуальной деятельности и упростит формальные требования к заявкам.

В соответствии с Международной классификацией промышленных образцов в качестве промышленного образца может охраняться широкий перечень изделий, в том числе и этикетки, логотипы, графические символы, графические интерфейсы пользователя. Одновременно эти объекты могут быть также объемными, изобразительными или комбинированными товарными знаками.

Права на промышленный образец и товарный знак либо объект авторского права могут пересекаться, как при использовании лицом в разработанном внешнем виде какого-либо изделия собственного товарного знака либо созданного произведения, так и в результате заимствования чужого объекта интеллектуальных прав.

Под объектом авторского права в настоящей работе подразумевались названия произведений науки, литературы, искусства, произведения искусства, их фрагменты, персонажи, цитаты из произведений. Речь идет об объектах, которые должны быть известны на дату подачи соответствующей заявки на промышленный образец.

Под товарными знаками подразумевались как поданные на регистрацию обозначения, так и уже зарегистрированные, действующие товарные знаки, в том числе охраняемые в рамках особых правовых режимов (коллективных, общеизвестных), с более ранним приоритетом.

Разрешение данного вопроса о пересечении прав на промышленные образцы, товарные знаки и объекты авторского права на уровне законодательного регулирования в государствах – участниках Протокола об охране промышленных образцов к Евразийской патентной конвенции носит индивидуальный характер, отличаются друг от друга национальные регистрационные системы, отличия наблюдаются в национальных системах регистрации и в региональной патентной системе (евразийской патентной процедуре).

При установлении сходства до степени смешения промышленного образца, его элемента с известным объектом авторского права, стоит учитывать тот факт, что в отличие от законодательства в области товарных знаков, в авторском праве в целом не применяется понятие «сходство до степени смешения». При возникновении спора об использовании того или иного объекта авторского права исследуется, насколько полностью произведение, цитата, персонаж воспроизведены, имеет ли место прямое копирование, можно ли утверждать, что это заимствование, попытка имитации, либо переработка произведения и т.д.

Тем не менее одним из оснований, препятствующих правовой охране промышленного образца, является тождество и сходство до степени смешения с известным объектом авторского права.

Под тождеством по аналогии с товарными знаками, вероятнее всего, должно пониматься полное совпадение объектов во всех элементах. В случае со сходством до степени смешения эксперт может столкнуться с переработкой объекта авторского права. В этой ситуации важно оценить творческий вклад в элемент (часть) промышленного образца, который стал объектом сравнения.

Не менее важно определить очевидность / неочевидность узнаваемости персонажа, объекта искусства. Если говорить о названиях произведений, в том числе, необходимо принимать во внимание общеизвестность тех или иных слов, выражений.

В случае с товарными знаками следует учитывать, требуется ли

- сравнение промышленного образца с товарным знаком в целом;
- промышленного образца с отдельным элементом (отдельными элементами) товарного знака;
- отдельного элемента (отдельных элементов) промышленного образца с товарным знаком;
- отдельного элемента (отдельных элементов) промышленного образца с отдельным элементом (отдельными элементами) товарного знака.

Под тождеством промышленного образца и товарного знака должно пониматься полное совпадение всех элементов этих объектов.

Для установления сходства до степени смешения важным фактором является вид сравниваемого элемента либо элементов: изобразительный, словесный, буквенный и т.д. Критерии для сравнения аналогичны критериям, применяемым при сравнении товарных знаков друг с другом: графическое (визуальное), фонетическое (звуковое), семантическое (смысловое).

В целом, когда речь идет о сходстве до степени смешения, особенно отдельного элемента (отдельных элементов) промышленного образца, на стадии рассмотрения соответствующей заявки решение об отказе в выдаче патента на промышленный образец целесообразно принимать при максимальной близости графического элемента, внешнего исполнения цифрового / буквенного элемента, а также высоком уровне фонетического, семантического сходства для словесных элементов.

Оценка сходства до степени смешения, как правило, носит субъективный характер и всегда есть вероятность, что выводы экспертизы могут не найти своего подтверждения при фактическом использовании объектов интеллектуальной собственности на рынке. Однако если система

патентования для промышленного образца предусматривает возможность признания регистрации недействительной, то сходство до степени смешения может оцениваться при оспаривании регистрации уже с учетом позиции правообладателя на товарный знак с более ранним приоритетом.

В заключение хотелось бы отметить важность диалога между патентными ведомствами стран евразийского региона на тему выработки оптимальных, гибких подходов к регистрации промышленного образца. Поиск возможных для гармонизации направлений, в том числе регулирования регистрации промышленного образца с согласия владельца товарного знака, поспособствовал бы развитию института охраны промышленных образцов, позволил бы заявителям и правообладателям формировать сильную стратегию защиты прав интеллектуальной собственности.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года (пересмотрена в Брюсселе 14 декабря 1900 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г., в Лондоне 2 июня 1934 г., в Лиссабоне 31 октября 1958 г. и в Стокгольме 14 июля 1967 г. и изменена 2 октября 1979 г.) // Ведомости Верховного Совета СССР, 1968 г., №40.
2. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) от 15.04.1994 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. № 37 (приложение, ч. VI). С. 2818-2849.
3. Евразийская патентная конвенция, подписанная 9 сентября 1994 г. в Москве // Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ "Содружество", 1994 г., № 2, стр. 60.
4. Протокол об охране промышленных образцов к Евразийской патентной конвенции от 9 сентября 1994 г. Официальный сайт ЕАПО. Электронный ресурс. URL: <https://www.eapo.org/documents/voprosy-pravovoj-ohrany-promyshlennyh-obrazczov/protokol-ob-ohrane-promyshlennyh-obrazczov-k-evrazijskoj-patentnoj-konvenczii-ot-9-sentyabrya-1994-goda/protokol-ob-ohrane-promyshlennyh-obrazczov-k-evrazijskoj-patentnoj-konvenczii-ot-9-sentyabrya-1994-goda-2/?ysclid=m4b815evux18967101>
5. Патентная инструкция к Евразийской патентной конвенции. Утверждена Административным советом Евразийской патентной организации на тридцать седьмом (десятом внеочередном) заседании 12 апреля 2021 г. с изменениями и дополнениями, утвержденными на сорок первом (двадцать девятом очередном) заседании 20 – 21 сентября 2022 г., сорок третьем (тридцатом очередном) заседании 5–7 декабря 2023 г., сорок пятом (тридцать первом очередном) заседании 9–10 сентября 2024 г. Официальный сайт ЕАПО. URL: <https://www.eapo.org/documents/voprosy-pravovoj-ohrany-promyshlennyh-obrazczov/patentnaya-instrukciya-k-evrazijskoj-patentnoj-konvenczii-2/?ysclid=m4b8v1plaq747105037>

6. Ниццкое Соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 г. // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами. – М., 1989 г., вып. XLIII.

7. Локарнское соглашение, учреждающее международную классификацию промышленных образцов от 8 октября 1968 года - вступило в силу для СССР 15 декабря 1972 года. Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXVIII.- М., 1974. С. 206 - 213.

8. Гражданский кодекс Республики Беларусь № 218-З от 07.12.1998 г. Ведамасці Нацыянальнага сходу Рэспублікі Беларусь. Электронный ресурс: Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, <https://pravo.by/document/?guid=11031&p0=hk9800218>

9. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года № 268-ХІІІ. Введен в действие постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 27.12.1994 № 269-ХІІІ. Электронный ресурс: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000>

10. Гражданский кодекс Республики Таджикистан. Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tj/tj013ru.pdf>

11. Гражданский кодекс российской Федерации часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Российская газета, 2006, №289.

12. Закон Азербайджанской Республики от 05 июня 1996 года № 115-IQ «Об авторском праве и смежных правах». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/az/az001ru.pdf>

13. Закон Азербайджанской Республики от 10 июня 1997 года № 312-IQ «О патенте». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/az/az009ru.pdf>

14. Закон Азербайджанской Республики от 12.06.1998 г. № 504-IQ «О товарных знаках и географических указаниях». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/az/az012ru.pdf>

15. Закон Кыргызской Республики от 14.01.1998 № 6 «Об авторском праве и смежных правах». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/kg/kg067ru.pdf>

16. Закон Кыргызской Республики от 24 марта 2023 года № 70 «О товарных знаках, знаках обслуживания, географических указаниях и наименованиях мест происхождения товаров». Электронный ресурс: <https://cbd.minjust.gov.kg/112553/edition/1242857/ru?ysclid=m4h3tmifbm580371491>

17. Закон от 26 июля 1999 года № 456 «О товарных знаках, знаках обслуживания, географических указаниях и наименованиях мест происхождения товаров». Электронный ресурс: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z990000456>

18. Закон Республики Армения от 04.07.2006 № ЗР-142 «Об авторском праве и смежных правах», Электронный ресурс: <https://aipo.am/ru/pages/show/copy>

19. Закон Республики Армения от 29.04.2010 № НО-59-Н «О товарных знаках». Электронный ресурс: <http://www.parliament.am/legislation.php?ID=1444&lang=rus&sel=show>

20. Закон Республики Беларусь от 05.02.1993 г. № 2181-ХІІ «О товарных знаках и знаках обслуживания». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/by/by161ru.pdf>

21. Закон Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-3 «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/by/by173ru.pdf>

22. Закон Республики Беларусь от 17.05.2011 № 262-3 «Об авторском праве и смежных правах», Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/by/by175ru.pdf>

23. Закон Республики Казахстан от 10 июня 1999 г. № 6-І «Об авторском праве и смежных правах». Электронный ресурс: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z960000006>

24. Закон Республики Таджикистан «О промышленных образцах». Электронный ресурс: <https://ncpi.tj/wp-content/uploads/2020/02/5.-Закон-РТ-О-промышленных-образцах-2019.pdf>

25. Закон Республики Таджикистан «Об авторском праве и смежных правах». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tj/tj038ru.pdf>

26. Закон Республики Таджикистан от 05.03.2007 № 234 «О товарных знаках и знаках обслуживания». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tj/tj007ru.pdf>

27. Закон Туркменистана «О присоединении к Протоколу об охране промышленных образцов к Евразийской Патентной Конвенции от 9 сентября 1994 года». Официальный сайт Меджлиса (Парламента) Туркменистана. Электронный ресурс. URL: <https://mejlis.gov.tm/single-law/364?lang=ru>

28. Закон Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах». Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 8, с дополнением внесенным Законом Туркменистана от 25.11.2017 г. № 668-V

29. Закон Туркменистана №141-VI от 08.06.2019 года «О товарных знаках». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tm/tm064ru.pdf>

30. Закон Туркменистана от 04 ноября 2017 г. № 630-V «О правовой охране промышленных образцов». Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/tm/tm063ru.pdf>

31. Закона Республики Армения «О промышленном дизайне» от 3 марта 2021 года № НО-109-N. Электронный ресурс: [https://translation-centre.am/pdf/Trans\\_ru/НН\\_Оренq/2021/НО-109-N\\_03032021\\_ru.pdf](https://translation-centre.am/pdf/Trans_ru/НН_Оренq/2021/НО-109-N_03032021_ru.pdf)

32. Патентный закон Республики Казахстан от 16 июля 1999 г. № 427. Электронный ресурс: <https://wipolex-res.wipo.int/edocs/lexdocs/laws/ru/kz/kz135ru.pdf>

33. Абенова А.Б., Терещенко О.И. Правовая охрана промышленных образцов, включающих элементы, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками, объектами авторского права // Копирайт (вестник Академии интеллектуальной собственности). 2024. № 4.

34. Королева, А. Г. Исключительные права на объекты промышленного дизайна: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Королева Анастасия Георгиевна, 2023. – 206 с.

35. Терещенко О.И. Проблемы соотношения товарных знаков и промышленных образцов при оценке их охраноспособности и патентоспособности. Образование и право, № 11. – 2024. С. 195-198.

36. Терещенко О.И., Золотов Г.Б. Практика патентования промышленных образцов: учеб. Пособие / О.И. Терещенко, Г.Б. Золотов / под общ. ред. А.О. Аракеловой. – М.: ФГБОУ ВО РГАИС, 2023 – 56 с.

37. Официальный сайт Международного конгресса молодых архитекторов и дизайнеров. Электронный ресурс: <https://mcmarch.ru/session17>

38. Официальный сайт XXVIII Международной научно-практической конференции Роспатента Эра IP «Интеллектуальная собственность – основа инновационной экономики: приоритеты и механизмы научно-технологического развития». Электронный ресурс <https://era-ip.ru/>

39. Официальный сайт II Балтийского юридического форума мастеров. Электронный ресурс: <https://www.yufm.pro/masters12>

40. Официальный сайт Офиса интеллектуальной собственности Министерства экономики Республики Армения. Электронный ресурс: <https://aipo.am/ru/news/view/161>

*Приложение к НИР*  
*«АНАЛИЗ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ В ПРОМЫШЛЕННОМ ОБРАЗЦЕ ЭЛЕМЕНТОВ,*  
*ПРЕДСТАВЛЯЮЩИХ СОБОЙ ОБЪЕКТЫ, ОХРАНЯЕМЫЕ*  
*(ЗАЯВЛЕННЫЕ С БОЛЕЕ РАННИМ ПРИОРИТЕТОМ)*  
*В КАЧЕСТВЕ ТОВАРНОГО ЗНАКА ЛИБО АВТОРСКИМ ПРАВОМ»*

**Руководство по оценке патентоспособности промышленных образцов, в состав которых включены объекты авторского права, товарные знаки, их отдельные элементы**

*Проект*

**СОДЕРЖАНИЕ**

Список основных понятий и сокращений.....	3
Часть I. Общие положения.....	5
Часть II. Товарный знак и объекты авторского права в контексте определения патентоспособности промышленного образца.....	13
Часть III. Примеры внешнего вида изделий, содержащих элементы, тождественные, сходные до степени смешения с товарным знаком (товарными знаками). Комментарии по патентоспособности.....	19
Часть IV. Примеры внешнего вида изделий, содержащих элементы, тождественные, сходные до степени смешения с объектом авторского права. Комментарии по патентоспособности.....	40

## Список основных понятий и сокращений

*Договаривающееся государство* – государство-участник Протокола

*Евразийская заявка* – заявка на выдачу евразийского патента, поданная согласно статье 13 Протокола

*Евразийский патент* – евразийский патент на промышленный образец, выдаваемый в соответствии со статьей 15 Протокола

*Евразийское ведомство* – Евразийское патентное ведомство согласно статьям 2(3) и 4 Конвенции, а также статье 2(1) Протокола

*Заявитель* – лицо, подающее евразийскую заявку и считающееся имеющим право на получение евразийского патента согласно статье 4 Протокола

*Конвенция* – Евразийская патентная конвенция, подписанная 9 сентября 1994 г. в г. Москве

*МКПО* – Международная классификация промышленных образцов, учрежденная Локарнским соглашением, устанавливающим Международную классификацию промышленных образцов, совершенным 8 октября 1968 г. в г. Локарно

*МКТУ* – Международная классификация товаров и услуг, предназначенная для целей регистрации знаков, учрежденная Соглашением, заключенным 15 июня 1957 г. странами-участницами Ниццкой дипломатической конференции

*Организация* – Евразийская патентная организация согласно статье 2(1) Конвенции и статье 2(1) Протокола

*Патентная инструкция* – Патентная инструкция к Конвенции согласно статье 3(3)(vii) Конвенции, а также статьям 19 – 21 Протокола (см. <https://www.eapo.org/wp-content/uploads/2023/03/instr202211-p2.pdf>)

*Патентовладелец* – лицо, обладающее исключительным правом на промышленный образец согласно статье 9(2) Протокола

***Порядок проведения предварительной экспертизы*** – Порядок проведения предварительной экспертизы заявки на выдачу евразийского патента на промышленный образец

***Порядок проведения экспертизы по существу*** – Порядок проведения экспертизы заявки на выдачу евразийского патента на промышленный образец по существу

***Правила составления и подачи евразийской заявки*** – Правила составления и подачи заявки на выдачу евразийского патента на промышленный образец

***Протокол*** – Протокол об охране промышленных образцов к Конвенции, принятый 9 сентября 2019 г. в г. Нур-Султане (см. <https://www.eapo.org/documents/voprosy-pravovoj-ohrany-promyshlennyh-obrazczov/>)

## Часть I. Общие положения

Настоящее Руководство по оценке патентоспособности промышленных образцов, в состав которых включены объекты авторского права, товарные знаки, их отдельные элементы (далее – Руководство), разработано в целях методического обеспечения рассмотрения евразийских заявок и имеет рекомендательный характер.

Под объектом авторского права в настоящем Руководстве подразумеваются известные названия произведений науки, литературы, искусства, персонажи, цитаты из таких произведений, произведения искусства или их фрагменты.

Товарные знаки рассматриваются в контексте поданных и опубликованных либо зарегистрированных в государствах-участниках Протокола товарных знаков с более ранним приоритетом, чем дата подачи евразийской заявки.

Текст Руководства размещен на веб-портале Евразийского ведомства в разделе «Документы»: <https://new.eapo.org/documents/voprosy-pravovoj-ohrany-promyshlennyh-obrazczov/>. Предложения по совершенствованию Руководства можно направлять на следующий электронный адрес: [info@eapo.org](mailto:info@eapo.org) (для отдела промышленных образцов Управления экспертизы).

Евразийская патентная процедура для промышленных образцов имеет следующие особенности:

1. В соответствии с правилом 110(1) Патентной инструкции евразийская заявка публикуется Евразийским ведомством в течение одного месяца с даты направления заявителю уведомления о положительном результате предварительной экспертизы.

2. Согласно правилу 110(2) Патентной инструкции любое лицо, которое полагает, что заявленный промышленный образец не является новым и оригинальным либо относится к решениям и (или) объектам,

охрана которым не предоставляется в соответствии с правилом 78(6) Патентной инструкции, может подать в Евразийское ведомство в течение двух месяцев с даты публикации евразийской заявки возражение против выдачи евразийского патента.

На основании правила 78(6) Патентной инструкции не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

«д) решениям, тождественным или сходным до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми либо заявленными на регистрацию и опубликованными на территории хотя бы одного из Договаривающихся государств, имеющими более ранний приоритет, или включающим такие товарные знаки;

е) решениям, тождественным или сходным до степени смешения с названиями известных на территории хотя бы одного из Договаривающихся государств произведений науки, литературы или искусства, персонажами или цитатами из таких произведений, произведениями искусства или их фрагментами, если права на соответствующее произведение или его часть возникли до даты приоритета промышленного образца, а также решениям, включающим указанные объекты».

3. Предоставление правовой охраны решениям, указанным в подпунктах д) или е) правила 78(6) Патентной инструкции, в качестве промышленных образцов допускается с согласия обладателей прав на указанные объекты (правило 78(9) Патентной инструкции).

4. Споры, возникшие в связи с использованием в промышленном образце товарного знака, известного объекта авторского права третьего лица, которые могут быть разрешены в Евразийском патентном ведомстве, по ходатайству сторон могут быть урегулированы посредством процедуры медиации.

В Евразийском патентном ведомстве процедура медиации может быть проведена на следующих этапах:

- в случае поступления возражения против выдачи евразийского патента на промышленный образец (возражение может быть подано в том числе, если, по мнению возражающей стороны, в отношении заявленного решения применимы подпункты д), е) правила 78(6) Патентной инструкции);

- на этапе подачи заявителем возражения на решение об отказе в выдаче евразийского патента на промышленный образец (отказано может быть в том числе, если в отношении заявленного решения применимы подпункты д), е) правила 78(6) Патентной инструкции);

- в случае подачи возражения о признании евразийского патента на промышленный образец недействительным (возражение может быть подано в том числе, если, по мнению возражающей стороны, в отношении заявленного решения применимы подпункты д), е) правила 78(6) Патентной инструкции).

На апелляции, поданные в Евразийское патентное ведомство на решения, принятые на стадии экспертизы по существу и в рамках административного порядка аннулирования патента, вышеуказанная информация о процедуре медиации также распространяется.

Проверка каждого заявленного в евразийской заявке промышленного образца по указанному в подпункте д) правила 78(6) Патентной инструкции основанию осуществляется с учетом сведений из реестров либо баз данных национальных ведомств, содержащих сведения об охраняемых либо заявленных на регистрацию и опубликованных на территории Договаривающихся государств товарных знаках, при условии доступности Евразийскому ведомству функции проведения информационного поиска по соответствующим реестрам и базам данных (пункт 15<sup>2</sup> Порядка проведения экспертизы по существу).

Проверка каждого заявленного в евразийской заявке промышленного образца по указанному в подпункте е) правила 78(6) Патентной инструкции основанию осуществляется с учетом сведений из открытых

источников информации, доступных Евразийскому ведомству (пункт 15<sup>9</sup> Порядка проведения экспертизы по существу).

Вместе с тем, согласно пункту 16 Порядка проведения предварительной экспертизы если Евразийскому ведомству стало известно об объектах, в отношении которых могут быть применимы подпункты д), е), ж) правила 78(6) Патентной инструкции, заявителю может быть сообщено о таких объектах.

Заявитель может внести изменения в комплект изображений промышленного образца в целях исключения элементов промышленного образца, обуславливающих такой вывод.

Принятие к рассмотрению измененных изображений промышленного образца допускается при условии соблюдения требований, установленных абзацем вторым правила 113(1) Патентной инструкции по недопущению принятия к рассмотрению дополнительных материалов, изменяющих совокупность существенных признаков внешнего вида изделия, представленного на первоначальных изображениях.

Согласно статье 3(1) Протокола промышленным образцом, которому предоставляется правовая охрана, признается решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, являющееся патентоспособным в соответствии с Патентной инструкцией.

Промышленные образцы могут быть объемными и плоскостными. Объемные промышленные образцы имеют трехмерную структуру, а плоскостные – двухмерную.

Изделием в том числе может быть упаковка, этикетка, составное изделие, набор (комплект) изделий, шрифт, а также самостоятельная часть изделия:

Таблица 1.

1.	2.	3.
		
<p>евразийский патент на рисунок для упаковки <b>№ 000136</b></p>	<p>евразийский патент на упаковку для оригинальных запасных частей транспортных средств <b>№ 000200</b></p>	<p>евразийский патент на упаковку с рисунком <b>№ 000491</b></p>

Приведенные в Таблице 1 примеры представляют собой промышленные образцы, включающие буквенные / словесные, комбинированные элементы (буквы, слова и изображения), которые одновременно являются товарными знаками:

Таблица 2.

1.	2.	3.
		
свидетельство на товарный знак РФ	свидетельства на товарные знаки РФ	свидетельство на товарный знак РФ

№ 934297	№№ 151290, 581384, 945431	№ 995270
----------	------------------------------	----------

В Таблице 3 приведен пример регистрации дизайнов упаковок как промышленного образца и товарных знаков – словесной части отдельно и комбинации в целом:

Таблица 3.

<b>Промышленный образец</b>	
евразийский патент на рисунки для упаковки № 000319	
<b>Товарные знаки</b>	
свидетельство на товарный знак РБ № 72239	
свидетельство на товарный знак РБ № 74406	
свидетельство на товарный знак РБ № 74407	
международная регистрация № 1664363 (охрана в РК)	

<p>международная регистрация <b>№ 1636372</b> (охрана в РК)</p>	
<p>международная регистрация <b>№ 1635601</b> (охрана в РК)</p>	

Решение внешнего вида изделия может целиком воспроизводить товарный знак или включать его в состав без каких-либо изменений, в том числе с точки зрения визуального восприятия. В этих случаях промышленный образец может быть признан тождественным товарному знаку или сходным с ним до степени смешения. При анализе изобразительных, словесных, комбинированных (слова и изображения) элементов промышленного образца в ходе экспертизы заявки на промышленный образец возникает вопрос по степени / уровню сходства таких элементов с товарными знаками, промышленными образцами. Поскольку выводы такого анализа влияют на признание промышленного образца патентоспособным или непатентоспособным, методическое обеспечение данного вопроса в экспертизе промышленных образцов играет важную роль.

## **Часть II. Товарные знаки и объекты авторского права в контексте определения патентоспособности промышленного образца**

Товарный знак (знак обслуживания) – обозначение, служащее для отличия товаров (услуг) одних лиц от однородных товаров (услуг) других лиц.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные обозначения и другие обозначения или их комбинации.

К словесным обозначениям относятся слова, сочетания букв (в некоторых регистрационных системах требуется наличие словесного характера для буквенных обозначений), словосочетания, предложения, а также их сочетания.

К изобразительным обозначениям относятся изображения на плоскости живых существ, предметов, природных и иных объектов, композиции линий, пятен, любых фигур.

К комбинируемым обозначениям относятся комбинации элементов разного вида обозначений: изобразительных, словесных, объемных и других обозначений.

Развитие рынка товаров и услуг и наличие высокой конкуренции в борьбе за привлечение внимания потребителя формируют потребность в использовании нетиповых товарных знаков: звуковых, позиционных, изменяющихся, цветовых, световых, голографических и др.

Объемные (трехмерные) товарные знаки, в свою очередь, пересекаются с решениями внешнего вида изделий – промышленными образцами. В то же время, и патентуемые (регистрируемые) в качестве промышленных образцов плоскостные изделия в виде логотипов, этикеток могут пересекаться с товарными знаками.

Товарные знаки территориальный принцип охраны, ограничивающийся границами государства. Вместе с тем, в ряде случаев

возможна охрана сразу для нескольких государств – это охрана в рамках региональных систем.

Сами процедуры получения правовой охраны подразделяются на:

- национальную,
- региональную,
- международную.

В государствах-членах Организации срок действия товарного знака составляет 10 лет с даты подачи заявки. Ограничений по количеству продлений срока действия товарного знака, в отличие от максимально возможного срока действия патента на промышленный образец, – нет.

Эти объекты промышленной собственности могут способствовать обеспечению комплексной защиты, когда, к примеру, словесный товарный знак будет индивидуализировать компанию или индивидуального предпринимателя на рынке однородных товаров и услуг, а патент на промышленный образец может охранять оригинальный шрифт.

В результате возникнет монополия на использование конкретного слова, словосочетания, предложения, а также определенного шрифта для любых слов в целом.

Вместе с тем, эти объекты могут не только взаимодополнять друг друга, но и создавать спорные ситуации на рынке, если промышленный образец либо его отдельные элементы будут воспроизводить, копировать товарный знак третьего лица, либо наоборот. При этом каждый из правообладателей будет обладать исключительными правами на свой объект.

В этой связи при экспертизе товарных знаков и промышленных образцов следует учитывать, что они в целом либо отдельными элементами могут быть тождественны друг другу или сходны до степени смешения друг с другом.

К объектам авторского права относятся:

литературные произведения (книги, брошюры, статьи и др.);

драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения;

музыкальные произведения с текстом и без текста;

аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);

произведения скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства;

произведения прикладного искусства и дизайна;

произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

фотографические произведения, в том числе произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;

карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, картографии и другим наукам;

компьютерные программы;

монографии, статьи, отчеты, научные лекции и доклады, диссертации, конструкторская документация и другие произведения науки;

иные произведения.

Авторское право на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуются регистрация произведения, иное специальное оформление произведения или соблюдение каких-либо формальностей.

В отличие от товарных знаков, правовая охрана которых возникает вследствие регистрации обозначения и по которым можно проводить поиск (при технической возможности), владеть информацией обо всех объектах авторского права, которые могли бы препятствовать правовой

охране промышленного образца, в период проведения экспертизы соответствующих заявок на промышленные образцы невозможно.

По этой причине при оценке патентоспособности промышленного образца, а также при экспертизе товарного знака, проверке подлежит возможное использование названий известных произведений науки, литературы или искусства, персонажей или цитат из таких произведений, произведений искусства или их фрагментов.

В свою очередь, степень известности объекта авторского права всегда остается дискуссионным вопросом. Для формирования более объективного подхода в экспертизе промышленных образцов следует задаваться вопросом очевидности / неочевидности использования объекта авторского права, когда произведение науки, литературы, искусства, их фрагменты, персонажи, цитаты из них идентифицируются явным образом.

К примеру, литературные произведения с названиями «Шоколад», «Сияние», «Четыре сезона» и т.д., наличие в промышленном образце этих общеупотребимых слов не может препятствовать правовой охране. С другой стороны, эти слова могут одновременно оказаться названием произведения, Наличие в промышленном образце слова «Кармен» необязательно должно означать попытку использовать название оперы, фильма, балета, имени персонажа и т.д., а слова «Алхимик» – названия литературного произведения. Тогда как, такие слова как, «Фиксики», «Пингвин ЛоЛо», «Котопес» могут заставить задуматься о мультипликационных произведениях.



В данной игрушке не удалось очевидным образом идентифицировать какого-либо персонажа, поиск информации в сети «Интернет» по описанию основных признаков изделия, а также по изображению игрушки не выявил сведения, препятствующие правовой охране промышленного образца.

Широко известный персонаж произведения может быть идентифицирован в игрушках на основании очевидно узнаваемых признаков. Как, к примеру, с игрушками «Чебурашка»:



Идентификация в отдельных элементах промышленного образца товарных знаков, известных объектов авторского права, либо сравнение отдельных элементов промышленного образца с товарными знаками, промышленными образцами должны осуществляться на основании максимального сходства. Такой подход не отменяет вероятность возникновения споров, связанных с патентоспособностью промышленных образцов.

В этой связи такие особенности патентной процедуры, как «предрегистрационная процедура» (возможность подачи возражения против регистрации промышленного образца на стадии экспертизы), «пострегистрационная процедура» (возможность признания регистрации промышленного образца недействительной в административном порядке / в порядке досудебного урегулирования споров) могут быть полезны для систем правовой охраны промышленных образцов.

Кроме того, для споров, связанных с использованием в промышленном образце товарного знака, объекта авторского права третьего лица (по мнению третьего лица), важным направлением является институт медиации.

### **Часть III. Примеры внешнего вида изделий, содержащих элементы, тождественные, сходные до степени смешения с товарным знаком (товарными знаками). Комментарии по патентоспособности**

На примере использованных в данном разделе товарных знаков и решений внешнего вида изделий (промышленных образцов) предлагаются возможные для применения в экспертизе модели оценки патентоспособности промышленного образца (в разной комбинации в зависимости от вида товарного знака, графики, уровня различительной способности слова, словосочетания, фразы, доминирования элемента в промышленном образце и товарном знаке).

Для определения тождества и сходства до степени смешения заявленного в евразийской заявке промышленного образца, товарного знака, включенного в промышленный образец, с охраняемым либо заявленным на регистрацию и опубликованным товарным знаком может учитываться как в совокупности, так и отдельно уровень их звукового (фонетического), графического (визуального), семантического сходства.

***Словесный элемент, буквенный элемент, словосочетания, слоганы***

Критерии оценки сходства: звуковое (фонетическое), графическое (визуальное), семантическое сходство.

*Звуковое (фонетическое) сходство* может быть определено на основании таких характеристик, как:

наличие близких и совпадающих звуков;

близость звуков;

расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу;

наличие совпадающих слогов и их расположение;

число слогов в обозначениях;

место совпадающих звукосочетаний;

близость состава гласных;  
близость состава согласных;  
характер совпадающих частей;  
вхождение одного словесного элемента в другой словесный элемент;  
ударение.

*Графическое (визуальное) сходство* может быть определено на основании следующих признаков:

общее зрительное впечатление;  
вид шрифта;  
графическое написание с учетом характера букв;  
расположение букв по отношению друг к другу;  
алфавит, буквами которого написано слово;  
количество букв;  
расположение слов в строке;  
цвет или цветовое сочетание.

*Смысловое (семантическое) сходство* может быть определено на основании следующих признаков:

подобие или противоположность заложенных понятий;  
совпадение одного из элементов, на который падает логическое ударение и который может иметь самостоятельное значение.

Для определения сходства до степени смешения с учетом указанных признаков следует проанализировать следующие обстоятельства:

звучание элемента;  
семантика элемента (фантазийность слова может усиливать сходство);  
графическое исполнение надписи (стилизованный шрифт, стилизация букв и (или) слов под изображения уменьшают сходство);

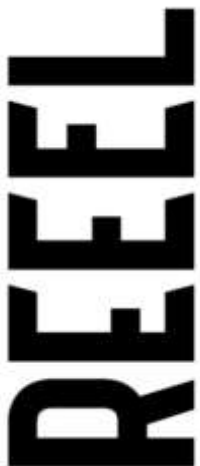

одно лишь совпадение слова в словосочетании или слогане не является основанием для определения сходства;

оригинальное графическое исполнение надписи, когда речь идет о слоганах, не является основанием для определения отсутствия сходства (в этом случае большое значение имеет семантика, которую несет в себе слоган либо выражение);

в случае с буквенными элементами большое значение имеет графическое исполнение букв, стилизованность шрифта, стилизация букв под изображения, однако, если буквенные элементы, представляют собой серию товарных знаков в разном исполнении и (или) обладают высоким уровнем различительной способности для определенных товаров в силу широкой известности, может быть установлено сходство до степени смешения.

Таблица 6.

<b>Промышленный образец</b>	
евразийский патент на графические изображения для упаковки <b>№ 000709</b>	
<b>Товарные знаки</b>	
свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 1011715</b>	

	
свидетельство на товарный знак РФ № 1054396	
29, 30, 32 классы МКТУ	

Правообладатель приведенных в Таблице 6 товарных знаков и патентовладелец промышленных образцов – одно лицо.

Словесное обозначение «Reeel» не несет в себе смысловой нагрузки, соответственно, фантазийность слова также усиливает сходство. Следовательно, налицо фонетическое сходство, которое доминирует над визуальным.

В части графического сходства:

графическое исполнение надписей сходное (общее зрительное впечатление, особенности шрифтового исполнения)



В случае надписи **Reeel** графика имеет иное исполнение.

<b>Промышленный образец</b>	
евразийский патент на коробку № 000406	
<b>Товарные знаки</b>	
свидетельство на товарный знак РФ № 1022893	
в тч 16, 18, 21 классы МКТУ	

Правообладатель приведенных в Таблице 7 товарных знаков и патентовладелец промышленных образцов – одно лицо.

Фонетическое сходство обозначений – доминирует. Слова имеют семантику: при переводе с итальянского языка – местоимения «он, «она», с испанского языка – имя собственное.

Графическое исполнение надписей сходное:



<b>Промышленный образец</b>	
евразийский патент на сандалии № 000322	
<b>Товарные знаки</b>	
свидетельства на товарный знак РФ № 284006	
свидетельство на товарный знак РФ № 604908	
свидетельство на товарный знак РК № 76143	
международная регистрация № 1625378	
25 класс МКТУ	

На внутренней стороне и подошве изделия присутствуют словесный и комбинированный товарные знаки, практически тождественные с товарными знаками № 284006, № 1625378.

Данные товарные знаки зарегистрированы в отношении товаров 25 класса МКТУ.

Даже при включении в промышленный образец только буквенного элемента «ТJ», предоставление правовой охраны дизайну обуви без согласия правообладателя товарных знаков «TJ COLLECTION» не представилось бы возможным. Такой же подход был бы применен и в случае использования буквенного элемента «ТJ» в промышленном образце в измененном графическом исполнении ввиду возможной имитации средства индивидуализации.


Таблица 9.

<b>Промышленный образец</b>	
евразийская заявка на бутылку и бутылку с этикеткой № 202440267	
<b>Товарные знаки</b>	
свидетельство на товарный знак РФ № 475158	

свидетельство на товарный знак РФ № 822344	
свидетельство на товарный знак РФ № 655156	
свидетельство на товарный знак РФ № 822345	
свидетельство на товарный знак РФ № 692008	
свидетельство на товарный знак РФ № 924500	
32, 33 классы МКТУ	

В данном случае патентовладелец промышленного образца и правообладатель товарных знаков № 655156, 822345, 692008, 924500, 822344 – разные лица, а потому Промышленному образцу из Таблицы 9 была предоставлена правовая охрана с согласия правообладателя товарных знаков, поскольку этикетка и бутылка включают словесные обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками «BRIMAN». При этом совпадает не только словесная часть, но и графика.


Таблица 10.

<b>Промышленный образец</b>	
евразийский патент на бутылку № 000528	
<b>Товарные знаки</b>	
товарный знак по свидетельству РФ № 1040021 33 класс МКТУ	ART OF VODKA

В верхней части корпуса бутылки размещена круговая надпись «ART OF VODKA», которая воспроизводит товарный знак другого лица, в связи с чем промышленному образцу предоставлена правовая охрана с согласия правообладателя товарного знака.

Вместе с тем, были признаны несходными до степени смешения товарные знаки:

Таблица 11.

ARTVODKA	ART OF DRINKING	
----------	-----------------	---

свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 647928</b>	свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 1043830</b>	свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 693742</b>

<b>Промышленный образец</b>	
евразийский патент на упаковки <b>№ 000542</b>	
<b>Товарные знаки</b>	
свидетельство на товарный знак РК <b>№ 57185</b> неохраноспособные элементы: «BARISTA», «COFFEE», «BAR»	
свидетельство на товарный знак РК <b>№ 85428</b> неохраноспособные элементы: «Automatic Professional Barista»	
свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 651598</b> неохраноспособные элементы: «BARISTA», «COFFEE»	

свидетельство на товарный знак РФ № 415878 неохраноспособные элементы: «Barista», «coffee»	
свидетельство на товарный знак РК № 49592	
30 класс МКТУ (кофе)	

При определении возможности включения в решение внешнего вида упаковки надписи «Barista», несмотря на наличие в Республике Казахстан зарегистрированного товарного знака «Barista» без дискламации (неохраняемых элементов) в отношении товаров 30 класса МКТУ (кофе), во внимание приняты следующие обстоятельства:

1. Ряд товарных знаков со словесным элементом «Barista» в государствах-участниках Протокола для товаров 30 класса МКТУ, в частности, кофе, зарегистрирован с выведением из-под охраны слова «Barista».

2. В решении внешнего вида упаковки, заявленного на регистрацию в качестве промышленного образца в рамках евразийской патентной процедуры, надпись «Barista» выполнена стилизованным прописным шрифтом.

<b>Промышленный образец</b>	
евразийский патент на этикетки <b>№ 000278</b>	
<b>Товарные знаки</b>	
свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 978991</b> (32, 33 классы МКТУ)	<b>ХЛЕБ ДА БОЧКА</b>
свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 528814</b> (32, 33 классы МКТУ, срок действия истек 20.03.2024 г., до истечения срока действия сосуществовал с указанными товарными знаками со словесным элементом «Хлеб»)	<b>ЖИДКИЙ ХЛЕБ</b>
свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 370918</b>	

	 
свидетельство на товарный знак РФ № 745337	МОЛОДЫЕ ХЛЕБА
в тч 33 класс МКТУ	

Товарные знаки были признаны несходными до степени смешения.

Когда речь идет об охраняемых в качестве товарных знаков словосочетаниях, слоганах, фразах, которые имеют сильную различительную способность, выражающуюся в фантазийности смыслового наполнения, вопрос о сходстве до степени смешения при включении таких обозначений в состав промышленных образцов может быть поставлен перед экспертом даже в случае иного графического исполнения.

Примеры слоганов с сильной различительной способностью с точки зрения семантики (охраняются в качестве товарных знаков):

*Таблица 14.*

<b>БИЗНЕС – НЕ ИГРУШКИ</b> <b>ИГРУШКИ – ХОРОШИЙ БИЗНЕС</b>
свидетельство на товарный знак Республики Казахстан № 43682

# Берегите хорошие контакты

свидетельство на товарный знак Республики Беларусь  
№ 19621  
(срок действия истек)



ПОКУПАЙ ВОДУ,  
А НЕ БУТЫЛКИ



БЕРЕГИ ПЛАНЕТУ!

свидетельство на товарный знак Республики Казахстан  
№ 72623  
неохраноспособные элементы: знак «Петля Мебиуса»

С позиции изобразительной (визуальной) составляющей могут оцениваться как графическая похожесть, совпадение отдельных элементов, так и смысловое значение, которое несет в себе изображение и (или) его внешняя форма.

Для определения сходства до степени смешения следует проанализировать следующие обстоятельства:

характер исполнения изобразительного элемента;

внешняя форма;

смысловое значение, которое несет в себе изображение и (или) внешняя форма;


вид и характер изображений либо проработки форм (натуралистические, стилизованные, карикатурные и тому подобное);

колористическое решение;

объем, занимаемый элементом в общей композиции промышленного образца;

уровень различительной способности, которым обладает сравниваемый изобразительный элемент (изображение может занимать недоминирующее положение в общей композиции промышленного образца, но при этом изобразительный элемент может быть узнаваемым).

Таблица 15.

Промышленный образец	
<p>евразийская заявка на рисунки для упаковки № 202440323</p>	

	
<b>Товарные знаки</b>	
<p>международные регистрации №№ 1258104, 1258104А</p>	

В случае сравнения отдельных элементов промышленного образца с **комбинированными товарными знаками** следует учитывать:

фонетическое, семантическое сходство, графическое исполнение для словесных, буквенных элементов;

графическое исполнение для цифровых элементов;

объем, занимаемый сравниваемым элементом (словесный, буквенный, цифровой, графический) в общей композиции промышленного образца и товарного знака;

уровень различительной способности, которым обладает сравниваемый элемент (словесный, буквенный, цифровой, графический).


Таблица 16.

<b>Промышленный образец</b>	
евразийская заявка на бутылку № 202440331	
<b>Товарные знаки</b>	
опубликованная заявка на товарный знак РФ № 2024734177 того же заявителя	

Элемент промышленного образца сходен до степени смешения на основании фонетического, семантического сходства с комбинированными товарными знаками и словесным товарным знаком:

Таблица 17.

--	--

	<p><b>POCA</b></p>
<p>опубликованная заявка на товарный знак РФ <b>№ 2024771473</b> 21 класс МКТУ</p>	<p>свидетельство на товарный знак РБ <b>№ 52750</b> 33 класс МКТУ</p>

### **Однородность товаров**

При оценке возможности сосуществования промышленного образца и товарного знака разных лиц нужно учитывать однородность товаров, в отношении которых предоставлена (испрашивается) правовая охрана соответствующему товарному знаку (товарным знакам), и изделия, внешний вид которого представляет собой заявленный в евразийской заявке промышленный образец или в связи с которым промышленный образец будет использоваться.



К примеру, решение внешнего вида бутылки с изображением лепестка и словесным элементом «POCA» целесообразно сравнивать с товарным знаком в виде лепестка и словесным элементом «POCA» в отношении товаров 33 (напитки алкогольные), 32 (напитки безалкогольные), 21 (емкости, бутылки) классов МКТУ.

*Тождество промышленного образца и товарного знака / полное воспроизведение промышленным образцом товарного знака*

Под тождеством промышленного образца и товарного знака следует понимать их полное совпадение во всех элементах.

Таблица 18.




	<p>Правообладатель товарного знака и патентовладелец – одно лицо</p>
<p>промышленный образец в виде логотипа для одежды и обуви евразийский патент <b>№ 000514</b> индекс рубрики МКПО 32-01</p>	
	
<p>свидетельство на товарный знак РФ <b>№ 1013347</b> 25 класс МКТУ</p>	

Таблица 19.

	<p>Заявитель по евразийской заявке и по заявке на товарный знак РФ одно лицо</p>
<p>промышленный образец в виде логотипа, предназначенного для этикеток, самоклеящихся</p>	

<p>листов, рекламной продукции, профилей строительных, подоконников опубликованная евразийская заявка <b>№ 202440073</b> индекс рубрики МКПО 32-01</p>	
	
<p>опубликованная заявка на товарный знак РФ <b>№ 2019715145</b> 06, 37 классы МКТУ</p>	

#### **Часть IV. Примеры внешнего вида изделий, содержащих элементы, тождественные, сходные до степени смешения с объектом авторского права. Комментарии по патентоспособности**

На примере использованных в данном разделе объектов авторского права (для анализа изучены объекты авторского права, использованные в товарном знаке) предлагаются возможные для применения в экспертизе модели оценки патентоспособности промышленного образца.

Данные объекты авторского права могли бы теоретически частью промышленного образца – элементом, нанесенным на изделие или включенным в общую композицию этикетки, либо быть промышленным образцом в виде логотипа или графического изображения. В этой связи они использованы для примера в настоящем Руководстве.

В отличие от законодательства в области регистрации и охраны товарных знаков, в авторском праве в целом не применяется понятие «сходство до степен смешения». При возникновении вопроса использования того или иного объекта авторского права в промышленном образце фактически будет изучаться полное воспроизведение объекта (совпадение во всех элементах) для оценки тождества либо переработка этого объекта для оценки сходства до степени смешения.

Тождество возможно установить при полном воспроизведении объекта авторского права (совпадение во всех элементах).

Для определения сходства до степени смешения следует проанализировать следующие обстоятельства:

- очевидность / неочевидность узнаваемости объекта: названия произведения, объекта искусства, его фрагмента, персонажа, цитаты из произведения;
- воспроизведение, имитация ключевых характерных черт персонажа, особенностей, характеристик объекта искусства;
- полное воспроизведение названия произведения, цитаты из него;

- воспроизведение ключевой, наиболее узнаваемой части (частей) названия произведения, цитаты из него.



Таблица 20.


<p>одна из работ американского художника Кита Харинга</p>

<p>признанное недействительным свидетельством на товарный знак РФ № 240456</p>

Решениями судебных органов Республики Казахстан от 2013 – 2014 гг. аннулированы товарные знаки:

Таблица 21.

	
---	--

свидетельства на товарные знаки РК №№ 38131, 38132

Возражающая против регистрации товарных знаков сторона: компания Парамаунт Пикчерз Корпорэйшен (Paramount Pictures Corporation), обладатель прав на художественный фильм «Breakfast at Tiffany's» (в переводе на русский язык «Завтрак у Тиффани») от 1961 г.

Свидетельство на товарный знак признано недействительным по решению Роспатента от 28.10.2021 г.

*Таблица 22.*



Основание: наличие в товарном знаке изобразительного элемента, сходного до степени смешения с персонажем Чебурашка.

*Таблица 23.*



В официальном бюллетене Кыргызской Республики «Интеллектуальная собственность» № 7/2012 опубликованы сведения об аннулировании регистрации товарного знака на основании решения Апелляционного совета при Государственной службе интеллектуальной собственности и инноваций при Правительстве Кыргызской Республики от 01.06.2012 г.

Творческого вклада в переработке названия произведения «ПРОСТОКВАШИНО» путем добавления одной буквы «К», очевидно, нет. В этой связи вне зависимости от графического исполнения словесной части, особенностей изображения коровы, можно сделать вывод, что элемент «ПРОСТОКВАШКИНО» в этом товарном знаке сходен до степени смешения с названием известного произведения «ПРОСТОКВАШИНО».

Заимствование идеи композиции как таковой не является основанием для признания сравниваемых объектов сходными до степени смешения.

*Таблица 24.*

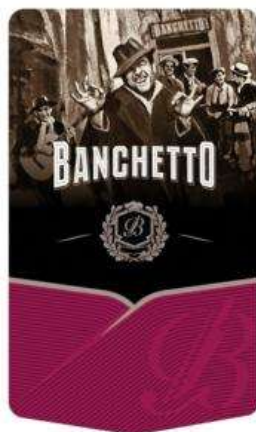


«Палермо, Сицилия, 1947», фотограф Ричард Аведон  
источник изображения:

<https://cameralabs.org/aeon/cinematofoto/foto/11598-palermo-sitsiliya-1947->

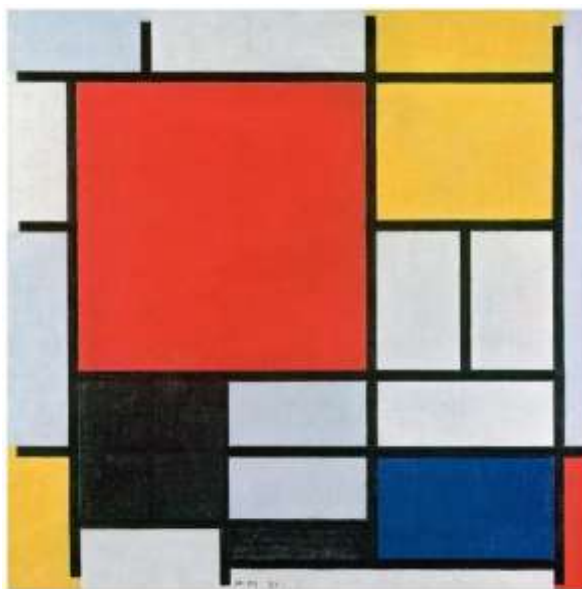
[fotograf-richard-avedon](#)

Таблица 25.



свидетельство на товарный знак РФ  
№ 816313



Таблица 26.



работа нидерландского художника Пита Мондриана  
источник изображения:  
<http://www.visit-city.art/artists/03-march/mondriaan/>

Таблица 27.

--	--

	
<p>свидетельство на товарный знак РФ № 829103</p>	<p>свидетельство на товарный знак РФ № 862612</p>

Таким образом, при анализе поданных на регистрацию в качестве промышленных образцов объектов при их соотнесении с зарегистрированными (или заявленными на регистрацию) товарными знаками, а также объектами авторского права стоит учитывать следующие обстоятельства:

1. Совпадение или близость смыслового наполнения всех включенных в промышленный образец элементов (как словесных, так и графических) с точки зрения их значения, а также известности в каком-либо качестве (бренд, произведение и т.д.).

2. Внешний контур форм составляющих промышленный образец элементов, их цветовое решение, взаимное расположение фигур, линий, рисунков, которые при зрительном восприятии производят идентичное впечатление.

3. Использование оригинальных шрифтов при близкой длине выполненных ими слов.

4. Звуковое тождество или сходство, приближенное к тождеству, фантазийных словесных элементов или названий известных произведений, имен их узнаваемых персонажей.

5. Вид товара, внешний вид которого заявлен на регистрацию, в соотношении с перечнем товаров и услуг (только для товарных знаков).