Одобрен решением Научно-технического совета Государственной службы интеллектуальной собственности и инноваций при Правительстве КР от «3» мая 2013 года №3		Утвержден приказом Государственной службы интеллектуальной собственности и инноваций при Правительстве КР от 25 июня 2013 г. № 111

Инструкция

«О порядке приема, хранения, проведения экспертизы и возврата продукции, содержащей объекты авторского права и смежных прав, поступившей на исследование и экспертизу в Государственную службу интеллектуальной собственности и инноваций при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент)»

I. Общие положения

1. Настоящая Инструкция определяет порядок приема, хранения, проведения экспертизы и возврата продукции, содержащей объекты авторского права и смежных прав - аудиовизуальные произведения, фонограммы, программы для ЭВМ и баз данных *(далее – продукция)*, поступающих на исследование и экспертизу в Государственную службу интеллектуальной собственности и инноваций при ПравительствеКыргызской Республики *(далее – Кыргызпатент)*.

2. Внесенные в настоящую Инструкцию правила распространяются на продукцию, содержащую объекты авторского права и смежных прав и документы, поступающие по уголовным, административным и гражданским делам в качестве образцов для сравнительного исследования или содержащие сведения, относящиеся к исследуемым объектам и предмету исследования и экспертизы (*протоколы изъятий и других следственных действий, фотоснимки и т.п. (далее - материалы),* а также на сопроводительные документы *(лицензионные договора, сублицензии, накладные, договора переуступки и т.д.)*, представляемые на исследование другими физическими и юридическими лицами.

3. Правила, устанавливаемые настоящей Инструкцией, обязательны для работников Кыргызпатента, чья деятельность связана с вопросами исследования и экспертизы продукции и лиц, назначающих экспертизу.

4. Для целей настоящей Инструкции указанные ниже термины имеют следующее значение:

аудиовизуальное произведение - произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой кадров (с сопровождением или без сопровождения звуком), предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств; аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения и все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы, диафильмы и слайдфильмы и тому подобные произведения), независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации;

фонограмма - любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков, которая может быть воспринята, воспроизведена на любом материальном носителе;

программа для ЭВМ - совокупность инструкций или правил, выраженных словами, цифрами, кодами, символами, знаками или в какой-либо другой форме, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств для достижения определенной цели или результата;

база данных - объективная форма представления и организации совокупности данных (статей, расчетов и так далее), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ);

II. Порядок приема и регистрации продукции

5. Продукция и материалы для производства исследования и экспертизы, направляемые в Кыргызпатент, предоставляются непосредственно лицом, назначающим экспертизу по постановлению или определению, сопроводительному письму в службу делопроизводства Кыргызпатента.

6. Предоставление на исследование и экспертизу нетранспортабельных объектов осуществляется лицом (органом), назначившим экспертизу.

7. Продукция и материалы принимаются только в том случае, когда они содержат полный комплект материалов и продукции, перечисленных в постановлении или определении, сопроводительном письме.

При приеме продукции и материалов:

- производится подсчет общего количества материалов и продукции;

- осуществляется проверка соответствия представленных документов их перечню, приведенному в постановлении или определении, сопроводительном письме;

- вносится запись в «Журнал поступившей и выданной продукции»;

- заполняются графы "Дата подачи заявления" и "Входящий номер";

Продукция и материалы, поступающие в Кыргызпатент для производства исследования или экспертизы, принимаются лично экспертом, о чем составляется акт приема-передачи продукции с ее полным описанием *(количество, вид упаковки и т. п.)*, а также, в случае необходимости делается отметка на первом экземпляре постановления или определения, сопроводительного письмапосле чего регистрируется в службе делопроизводства.

При приеме материалов упаковка продукции не вскрывается и отмечается лишь вид и состояние упаковки, в случае ее нарушения.

В тех случаях, когда постановление или определение, сопроводительное письмо о назначении экспертизы находятся в одной упаковке с продукцией, она вскрывается в присутствии лица, назначающего экспертизу. Лицам, производящим упаковку продукции, для их отправки на исследование и экспертизу, рекомендуется указанные документы помещать отдельно от продукции.

На втором экземпляре постановления или определения, сопроводительного письма о назначении экспертизы указывается дата поступления материалов и эксперт принимающий продукцию. До поступления исследуемой продукции, отдельно поступающие материалы не исследуются.

После регистрации в службе делопроизводства, материалы передаются на рассмотрение руководству Кыргызпатента.

8. После рассмотрения руководством Кыргызпатента, материалы передаются службой делопроизводства под расписку начальнику Управления авторского права и смежных прав (далее - начальник Управления), который передает их сектору исследований.

9. Перечень материалов и продукции, поступающей на исследование и экспертизу, вносится в «Журнал поступившей и выданной продукции», под расписку эксперту. После получения, эксперт вскрывает упаковку продукции, проверяет соблюдение правил подготовки материалов для проведения исследования и экспертизы и соответствие находящихся в упаковке предметов и документов их перечню в постановлении или определении, сопроводительном письме о назначении исследования и экспертизы.

10. В тех случаях, когда при вскрытии упаковки будет обнаружено отсутствие указанных в постановлении или определении, сопроводительном письме о назначении экспертизы объектов или их несоответствие описанию или количеству предметов, направляемых на экспертизу, заведующим сектором-экспертом которому поручено исследование и сотрудником службы делопроизводства Кыргызпатента составляется акт.

В нем должны быть указаны данные, которые не были представлены:

- фамилия, имя, отчество;

- № дела;

- дата поступления материалов и продукции;

- перечень материалов и продукции,

- вид продукции из указанных в постановлении или определении, сопроводительном письме.

11. При несоблюдении правил оформления материалов, направляемых на исследование и экспертизу, их неполноте и недоброкачественности, отсутствии среди представленных материалов и продукции отдельных предметов и документов, указанных в постановлении или определении, сопроводительном письме о назначении экспертизы, начальник Управления в 3-дневный срок сообщает об этом органу, назначившему экспертизу. Если последний в течение 10 дней не устранит указанные недостатки, материалы возвращаются с указанием причин возврата.

Ш. Хранение продукции

12. За сохранность продукции и материалов, представленных на исследование и экспертизу, ответственность несут эксперты, производящие исследование и экспертизу.

13. Находящиеся на ответственном хранении эксперт**а** продукция и материалы, принятые ими на исследование, хранятся с соблюдением общепринятых правил хранения материалов, в сейфах, ящиках, шкафах с затвором, обеспечивающими их сохранность и исключающими изменение

внешнего вида и свойств. Доступ к ним должны иметь лишь эксперты, которые проводят исследование.

IV. Порядок проведения и сроки экспертизы

14. Срок проведения исследования и экспертизы составляет 10 рабочих дней. В случае представления на исследование и экспертизу более 3 (трех) тысяч экземпляров изъятой продукции, срок проведения исследования и экспертизы может быть продлен до 30 рабочих дней руководством Кыргызпатента по ходатайству начальника Управления авторского права и смежных прав. В случаях, когда исследование и экспертиза не может быть выполнена в течение указанных сроков, эксперт в письменной форме уведомляет об этом орган, назначивший экспертизу.

15. В обязанности эксперта входит исследование и экспертиза продукции содержащей объекты авторского права и смежных прав, для разрешения поставленных перед ним вопросов на основе его специальных знаний. и дать объективное заключение по делу.

16. При возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных объектов, назначается дополнительная экспертиза.

17. При возникновении обоснованного несогласия органа, назначившего экспертизу, с заключением эксперта, противоречии заключения эксперта материалам дела, установлении новых данных, которые могут повлиять на выводы эксперта, существенных нарушениях процессуального закона при назначении и производстве экспертизы назначается повторная экспертиза.

18. При несоблюдении требований процессуального законодательства или правил оформления материалов и продукции, поступивших на исследование и экспертизу, когда невозможно проведение экспертизы, эксперт письменно сообщает об этом органу, назначившему экспертизу. Если указанный орган не принимает необходимых мер для устранения имеющихся недостатков, то по истечении 10-ти рабочих дней материалы возвращаются ему без исполнения.

19. Материалы и продукция, представленные на исследование и экспертизу, могут быть возвращены органу, назначившему экспертизу без исполнения в случае прекращения надобности в проведении экспертизы по различным обстоятельствам. В этом случае возврат происходит на основании письменного требования органа назначившего экспертизу.

20. В случае, если проведение назначенной экспертизы не входит в компетенцию Кыргызпатента, а также если он не располагает соответствующими специалистами или оборудованием, орган, назначивший экспертизу, немедленно уведомляется об этом с указанием причин, и материалы возвращаются без исполнения.

21. Возвращение материалов, представленных на исследование и экспертизу, без проведения исследования по основаниям, не предусмотренным настоящей Инструкцией, не допускается.

22. Срок проведения исследования и экспертизы исчисляется со дня, следующего за днем поступления материалов в Кыргызпатент и истекает в день сдачи ее результатов в службу делопроизводства Кыргызпатента, при этом выходные, праздничные дни в срок проведения исследования и экспертизы не учитываются. Если начало или окончание установленного срока проведения исследования и экспертизы приходится на нерабочий день, днем начала исчисления или истечения срока считается следующий за ним рабочий день.

23. Срок проведения исследования и экспертизы в Кыргызпатенте приостанавливается в следующих случаях:

1) при направлении органу назначившему экспертизу следующих ходатайств либо запросов:

– о предоставлении дополнительных материалов, без которых невозможно проведении экспертизы;

– об уточнении вопросов и данных о фактических обстоятельствах;

– о недопоступлении всех или частей материалов, перечисленных в постановлении (определении) о назначении экспертизы;

– просьбы на уничтожение или частичное разрушение (разборку, порчу) исследуемого объекта.

Течение срока приостанавливается со дня отправления ходатайства, запроса до дня получения материалов или сообщения об отказе в удовлетворении ходатайства, запроса.

2) при болезни эксперта, служебной командировке и иных уважительных причинах.

V. Оформление материалов, направляемых для

проведения исследования и экспертизы в Кыргызпатент

24. Исследование и экспертиза проводится по предоставлению материалов, оформленных в соответствии с действующим законодательством и настоящей Инструкцией.

25. На исследование и экспертизу должны быть представлены:

– постановление или определение, сопроводительное письмо о назначении экспертизы;

– материалы, являющиеся объектами экспертного исследования.

26. В соответствии с требованиями законодательства, в постановлении или определении, сопроводительном письме о назначении экспертизы отражается следующая информация:

1) дата и место составления постановления или определения, сопроводительного письма о назначении экспертизы, наименование органа, должность и фамилия лица, органа назначившего экспертизу;

2) основание для назначения исследования и экспертизы (краткое изложение дела и описание проблемы, решение которой предполагается достигнуть на базе специальных знаний);

3) наименование учреждения, в котором должна быть произведена экспертиза;

4) вопросы, поставленные перед экспертом;

5) подпись лица, назначившего экспертизу.

27. Материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта:

– объекты экспертного исследования (предметы, документы);

– образцы для сравнительного исследования и документы, содержащие сведения, относящиеся к предмету экспертизы;

– иные материалы, имеющие значение для производства исследования и экспертизы.

VI. Обязанности и права эксперта

28. Процессуальные права, обязанности и ответственность экспертов при проведении исследования и экспертизы, а также порядок разъяснения им прав и обязанностей и предупреждение их об уголовной ответственности за отказ от дачи заключения или дачу заведомо ложного заключения определяются Уголовно-процессуальным (УПК) и Гражданско-процессуальным законодательством Кыргызской Республики.

Помимо установленных в статьях 63, 65 УПК КР, 576, 577 Кодекса об административной ответственности КР обязанности, права и ответственность экспертов Кыргызпатента, проводящих экспертизу регулируются должностной и настоящей Инструкциями.

29. Эксперт обязан:

– заявить самоотвод при наличии оснований, указанных в ст. 78, 79 УПК КР. Однако отказаться от проведения исследования и экспертизы он вправе только в случае удовлетворения самоотвода;

– принять к проведению поручаемые ему в установленном настоящей Инструкцией порядке исследований и экспертизы, провести всестороннее, полное исследование и дать правильное заключение либо сообщение о невозможности дать заключение по вопросам, входящим в его компетенцию;

– ставить в известность руководство Кыргызпатента (управления, сектора) об обнаруженных экспертом существенных недостатках правил оформления материалов, предоставленных на исследование и экспертизу, влияющих на исследование;

– информировать руководство Кыргызпатента (управления, сектора) обо всех установленных им фактах, свидетельствующих о необходимости расширения объема исследования, в том числе с привлечением новых экспертов путем организации проведения других исследований и экспертиз;

– не допускать порчи и повреждения материалов и продукции, обеспечивая их максимальное сохранение в тех случаях, когда они вызваны характером исследования. В случаях, когда проведение экспертизы требует уничтожения или существенного повреждения предоставленного на исследование объекта, на это должно быть получено письменное согласие органа, назначившего экспертизу;

– явиться по письменному направлению руководства Кыргызпатента или вызову на допрос следователя или в суд для разъяснения или дополнения данного им заключения, а также в случае необходимости для участия в судебном заседании в качестве эксперта;

– давать письменные и устные консультации органам назначающим экспертизу, о возможностях установления путем проведения исследования и экспертизы определения фактов, помогать формулировать вопросы и разъяснять, какие материалы должны быть представлены в его распоряжение;

– не разглашать данные предварительного расследования без разрешения органа, назначившего экспертизу;

– своим поведением в служебной и неслужебной обстановке не создавать поводов к сомнению в экспертной объективности.

30.Эксперт имеет право:

– дополнительно ознакомиться с не представленными материалами дела, относящимися к предмету исследования и экспертизы;

– изменять формулировку вопроса, изложенного в постановлении (определении) о назначении экспертизы, так как этот вопрос понимается им в соответствии с его компетенцией и специальными знаниями;

– заявлять ходатайства, запросы о предоставлении ему дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения;

– присутствовать с разрешения следователя при проведении допросов и других следственных действий и задавать допрашиваемым вопросы, относящиеся к предмету экспертизы;

– давать заключение и ответы при допросе на родном языке, если он не владеет языком, на котором ведется судопроизводство, и пользоваться услугами переводчика;

– знакомиться с протоколом его допросов и высказывать замечания, подлежащие внесению в протокол;

– указывать, включая постановку дополнительных вопросов по собственной инициативе, в своем заключении на установленные при производстве исследования и экспертизы обстоятельства, имеющие существенное значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы;

– обжаловать в порядке, установленном законом, действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора, если они нарушают права и законные интересы эксперта.

31.Эксперт не вправе:

– принимать к производству исследования и экспертизы материалы, без письменного поручения руководства Кыргызпатента.

– осуществлять исследование и экспертизу материалов, не указанных в постановлении (определении) сопроводительном письме о назначении экспертизы,;

– самостоятельно собирать и изымать материалы, относящиеся к делу, но не предоставленные ему в установленном законом порядке;

– хранить материалы дела, по которому проводится исследование и экспертиза, вне служебного помещения;

– самостоятельно привлекать сотрудников других учреждений к проведению порученной ему экспертизы;

– вступать без согласия органа, назначившего экспертизу, в какие либо контакты с обвиняемым (подозреваемым), подсудимым, потерпевшим, свидетелем, защитником, гражданским истцом или ответчиком (их представителями) и переводчиком по делу;

– давать заключения, объяснения, предложения по вопросам, разрешение которых выходит за пределы его компетенции.

Вопрос выходит за пределы компетенции эксперта если:

– для его разрешения не требуется проведение исследования на основе специальных познаний;

– он входит в компетенцию эксперта другой специальности.

32. Эксперт не зависим в проведении исследований представленных ему материалов, проводя его в строгом соответствии с требованиями закона. Орган, назначивший экспертизу, не вправе указывать эксперту, какие методы и методики он должен использовать при проведении экспертизы.

33. Эксперт дает заключение от своего имени на основании оценки результатов проведенных исследований в соответствии с его специальными знаниями и несет за него персональную ответственность.

За уклонение от явки по вызову в суд без уважительных причин эксперт несет ответственность в порядке, предусмотренном ст. 63, 65 УПК КР.

За нарушение порядка, сроков производства исследования и экспертизы, и недобросовестное отношение к должностным обязанностям, не влекущих уголовной ответственности, эксперт Кыргызпатента может быть привлечен к дисциплинарной ответственности в соответствии с трудовым законодательством Кыргызской Республики.

VII. Порядок проведения исследования и экспертизы,

и оформление их результатов

34. Эксперт приступает к проведению исследования и экспертизы по получении письменного распоряжения от руководстваКыргызпатента, вместе с постановлением или определением, сопроводительным письмом о назначении экспертизы и всеми поступившими на экспертизу материалами.

При обнаружении существенного нарушения порядка оформления материалов на исследование и экспертизу, эксперт действует согласно требованиям настоящей Инструкции.

Эксперт, которому поручено проведение исследования и экспертизы, изучает представленные ему материалы. В случае, если устанавливается отсутствие необходимых для производства экспертизы данных, он направляет соответствующее ходатайство.

Ходатайство составляется в двух экземплярах. Первый экземпляр направляется органу, назначившему экспертизу. Второй хранится в наблюдательном производстве.

В срочных случаях содержание ходатайства может быть передано органу, назначившему экспертизу, по факсу или по телефону, но с обязательной регистрацией в соответствующем журнале.

35. Заключение эксперта дается в письменной форме, излагается четким и ясным языком, не допускающим различных толкований, и состоит из трех частей: вводной, исследовательской и выводов.

В отдельных случаях к заключению прилагаются фотоснимки, иллюстрации, схемы, рисунки, разработки и т.д., поясняющие и дополняющие описание исследовательской части заключения.

Каждая страница заключения и приложение подписывается экспертом (экспертами), подпись эксперта (экспертов) после выводов заверяется оттиском канцелярской печати Кыргызпатента.

Объекты экспертизы имеющие признаки контрафактности, отмечаются штампом «имеет признаки контрафактности», на полиграфическом вкладыше и на лицевой стороне диска (в случае с аудиовизуальной продукцией).

Исследуемые материалы перед возвращением упаковываются, опечатываются и отмечаются оттисками соответствующих штампов.

36. В вводной части заключения указываются:

– наименование экспертизы, ее номер, дата составления;

– основание для проведения исследования и экспертизы (постановление или определение сопроводительное письмо о назначении экспертизы, на фирменном бланке организации назначающей экспертизу);

– наименование поступивших на исследование и экспертизу материалов, вид упаковки и реквизиты исследуемых объектов;

– сведения об эксперте (экспертах), фамилия, имя, отчество, образование, специальность, ученая степень, должность и стаж работы;

– обстоятельства дела и вопросы, имеющие существенное значение для дачи заключения и принятые экспертом в качестве исходных данных;

– сведения о лицах, присутствующих при проведении экспертизы (фамилия, инициалы, процессуальное положение) и основания их присутствия.

Вопрос, поставленный по инициативе эксперта, излагается также во вводной части, но после вопросов, указанных в постановлении (определении) о назначении экспертизы.

Во вводной части заключения повторной экспертизы отмечается, что исследование и экспертиза является повторной, излагаются сведения о первичной экспертизе и мотивы назначения повторной экспертизы.

В случае комплексной или комиссионной экспертизы в водной части указывается Ф.И.О. экспертов и место ее проведения, причины комплексной и комиссионной экспертизы.

37. В исследовательской части описываются процесс исследования и экспертизы, его результаты, дается объяснение установленным фактам.

В исследовательской части указываются: ссылки на справочно-нормативные материалы (постановления, приказы, соглашения, инструкции, методические указания, сравнительные образцы), которыми эксперт руководствовался при разрешении поставленных вопросов, а равно литературные источники (автор, наименование работы, место и год издания, страницы), использовавшиеся при проведении исследования:

– наименование объектов экспертизы и их содержание, количество;

–признаки указывающие на контрафактность продукции или товара;

– при исследовании и экспертизе аудиовизуальной продукции, используются индексы контрафактности (приложение 1);

– описание следственных действий (допросов, осмотров, экспериментов и др.), если они имеют значение исходных данных при обосновании выводов.

Если на некоторые из поставленных вопросов не представилось возможным дать ответы, в исследовательской части указываются причины этого.

38. В исследовательской части заключения повторной экспертизы эксперт указывает причины расхождения с выводами первичной экспертизы, если таковые имели место.

39. Комиссия экспертов при комплексной экспертизе по возможности одновременно знакомится с материалами экспертизы, производит осмотр объектов и образцов. Каждый из экспертов проводит необходимые исследования (в рамках своей экспертной специальности) всех представленных в полном объеме материалов, после чего эксперты совещаются между собой и формулируют общий вывод.

Эксперты, не согласные с мнениями других экспертов, либо дают заключения отдельно, либо оформляют свою часть общего заключения, указывая в них мотивы расхождения мнений.

40. Выводы исследования и экспертизы излагаются в той же последовательности в соответствии с поставленными вопросами перед экспертом, либо указывается невозможность его разрешения с указанием причин.

Последовательность выводов должна соответствовать порядку проведенного исследования и экспертизы.

В случаях, если вывод сформулирован без подробного описания результатов исследования, изложенных в исследовательской части, допускаются ссылки на исследовательскую часть заключения.

41. В случае, если ни на один из указанных в постановлении или определении, сопроводительном письме о назначении экспертизы вопросов эксперт не смог дать ответ по существу (хотя бы частично), составляется сообщение о невозможности дачи заключения, которое состоит из трех частей: вводной, мотивировочной и выводов. В вводной части излагаются сведения, перечисленные в пункте 36 настоящей Инструкции. В мотивировочной части подробно излагаются причины невозможности дачи заключения. В резолютивной части указывается на невозможность дать ответ по каждому поставленному перед экспертом вопросу.

42. Эксперт сообщает органу, назначившему экспертизу, о невозможности дачи заключения по поставленному вопросу:

1) если представленные материалы недостаточны для дачи заключения и устранение этого препятствия оказалось невозможным;

2) если поставленный вопрос выходит за пределы специальных знаний эксперта;

3) современный уровень методик исследования не позволяет однозначно решить поставленный вопрос;

4) нет методики решения поставленного вопроса;

5) выявленные совокупности признаков противоречивы и недостаточны для решения вопроса по существу.

43. Если по одним вопросам, указанным в постановлении или определении, сопроводительном письмео назначении экспертизы, эксперт дает заключение, а по другим имеется основание для сообщения о невозможности дачи заключения, составляется единый документ – заключение эксперта.

VIII. Передача продукции и документов

44. Передача продукции и материалов, поступивших на исследование и экспертизу другому эксперту внутри отдела, производятся по указанию начальника Управления под расписку в Книге регистрации материалов, поступивших для производства экспертиз.

45. В случае необходимости передача продукции и материалов другому экспертному учреждению осуществляется в установленном порядке, путем передачи продукции и материалов органу, назначившему экспертизу и оформляется сопроводительным письмом.

IX. Возврат продукции и документов

46. Выдача (направление) заключения эксперта лицу, назначившему экспертизу или его доверенному представителю, без продукции не допускается.

47. Упаковка исследованной продукции производится экспертом, проводившим экспертизу.

48. Материалы и продукция экспертизы могут быть выданы непосредственно лицу, назначившему экспертизу, или его доверенному представителю. При этом в Журнале поступившей и выданной продукции отмечается имя, фамилия, отчество, входящий и исходящий номера, место работы, должность получателя, номер доверенности, количество и наименование продукции и товаров, поступивших на исследование и экспертизу. Кроме этого, делается отметка «получено лично», «вручено по доверенности» и дата выдачи материалов экспертизы.

49. «Журнал поступившей и выданной продукции» прошивается, нумеруется и опечатывается в службе делопроизводства Кыргызпатента.

{конец документа}