

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

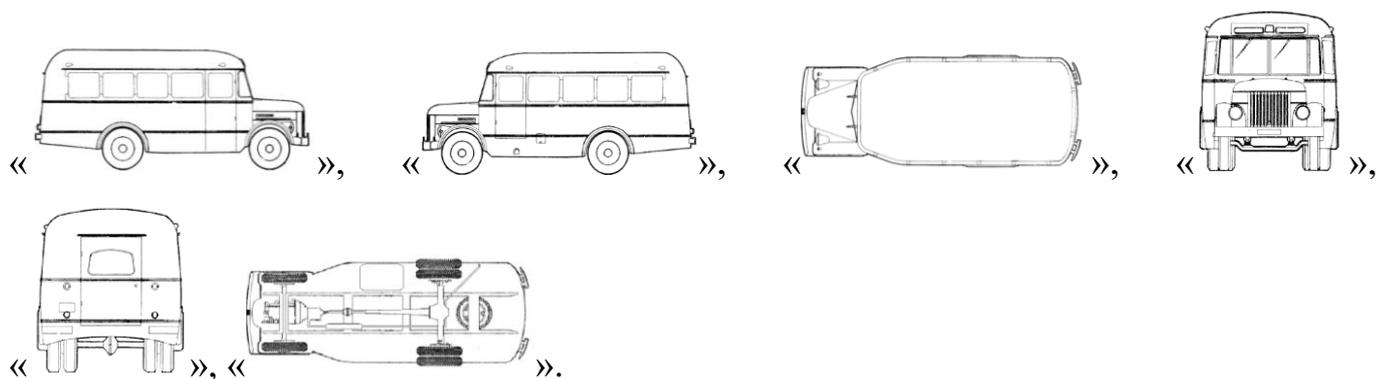
по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 за № 644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 27.02.2024 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью "КАВЗ", Курганская область, г. Курган, ул. Автозаводская, 5 (далее – заявитель), на решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022768846, при этом установлено следующее.



Объемное обозначение «  » по заявке №2022768846, поданной 28.09.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 16, 25, 28, 35, 41 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Заявляемое обозначение представлено в следующих проекциях:



Роспатентом 31.10.2023 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022768846 в отношении всех заявленных товаров и услуг 09, 16, 25, 35, 41 классов МКТУ и части товаров 28 класса МКТУ *«игрушки мягкие; игрушки с подвижными частями; игрушки с сюрпризом [розыгрыши]; игры комнатные; игры настольные; игры; игры-конструкторы; украшения для новогодних елок, за исключением электрических лампочек, свечей и кондитерских изделий; устройства для игр; шары надувные для игр»*.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что в отношении другой части заявленных товаров 28 класса МКТУ, а именно *«автомобили [игрушки]; средства транспортные [игрушки]; игрушки; модели [игрушки]; макеты [игрушки]; модели масштабные сборные [игрушки]; модели транспортных средств масштабные; транспортные средства радиоуправляемые [игрушки]»* заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не обладает различительной способностью, представляет собой реалистическое объемное изображение автобуса КАВЗ-651, указывающее на вид данных товаров.

Также отмечено, что форма заявленного обозначения не является оригинальной, легко узнаваемой, в связи с чем, заявленное обозначение не способно выполнять основную функцию товарного знака – идентифицировать товары конкретного изготовителя в отношении указанных выше товаров 28 класса МКТУ.

В Роспатент 27.02.2024 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему.

Заявленное обозначение является оригинальным и обладает изначальной различительной способностью.

Заявитель отмечает, что для подтверждения возможности предоставления правовой охраны форме товара (его части) или упаковке могут быть представлены сведения о наличии альтернативных форм выполнения такого же товара (его части) или упаковки, находящихся в обращении на рынке, которые свидетельствуют о возможностях для третьих лиц альтернативного выбора формы выполнения при сопоставимой стоимости изготовления (данная позиция согласуется с судебной практикой, например, Постановлениями Президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.03.2021 №С01-3/2021 по делу № СИП-1087/2019 и от 19.10.2020 № С01-998/2020 по делу №СИП-1084/2019.

Заявитель представил аналоговый ряд уменьшенных моделей транспортных средств других изготовителей, тем самым подтвердил наличие альтернативных форм выполнения таких товаров 28 класса МКТУ, находящихся в обращении на рынке, что свидетельствует о возможности для третьих лиц альтернативного выбора формы выполнения при сопоставимой стоимости изготовления

В связи с указанным выводом Роспатента о том, что форма заявленного обозначения не оригинальна, являются декларативными и не могут быть положены в основу решения об отказе в регистрации обозначения в качестве товарного знака для части товаров 28 класса МКТУ.

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены распечатки из сети Интернет сведений об уменьшенных моделях автомобилей других марок – [1].

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (28.09.2022) поступления заявки № 2022768846 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически

значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 32 Правил к объемным обозначениям относятся трехмерные объекты, фигуры и комбинации линий и фигур в пространственном расположении, которые могут представлять собой форму товара или его части, форму упаковки товара, форму, не связанную с товаром.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение



Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 09, 16, 25, 28, 35, 41 классов МКТУ.

Решением Роспатента от 31.10.2023 заявленное обозначение не обладает различительной способностью, поскольку представляет собой реалистическое изображение автобуса, указывающее на вид заявленных товаров 28 класса МКТУ, а именно *«автомобили [игрушки]; средства транспортные [игрушки]; игрушки; модели [игрушки]; макеты [игрушки]; модели масштабные сборные [игрушки]; модели транспортных средств масштабные; транспортные средства радиоуправляемые [игрушки]»*

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении указанных выше товаров 28 класса МКТУ показал следующее.

Заявленное объемное обозначение представляет собой форму изделия (уменьшенную модель автобуса КАВЗ-651, которая непосредственно соотносится с указанными выше товарами 28 класса МКТУ).

При этом коллегия отмечает, что форма масштабных моделей автомобилей, повторяющих форму транспортных средств в полномасштабной величине, традиционно используется различными изготовителями в отношении товаров, идентичных или однородных товарам 28 класса МКТУ, что также подтверждается материалами, представленными заявителем [1].

Следовательно, заявителем испрашивается предоставление правовой охраны обозначению, представляющему собой реалистическое изображение товара, для обозначения этого товара. Такие обозначения не в состоянии выполнять отличительную функцию, в связи с чем относятся к не обладающим различительной способностью.

Изложенное приводит к выводу о том, что заявленное обозначение в отношении указанных выше товаров 28 класса МКТУ является не охраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Законодательством допускается регистрация в качестве товарного знака такого рода обозначений при условии приобретения обозначением различительной способности в результате его использования (абзац 7 пункта 1 статьи 1483 Кодекса).

Вместе с тем, заявителем не были представлены материалы, которые подтверждали бы наличие приобретенной различительной способности заявленного обозначения в отношении товаров 28 класса МКТУ (указанных выше).

На основании вышеизложенного у коллегии отсутствуют основания для признания заявленного обозначения соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 28 класса МКТУ *автомобили [игрушки]; средства транспортные [игрушки]; игрушки; модели [игрушки]; макеты [игрушки]; модели масштабные сборные [игрушки]; модели транспортных средств масштабные; транспортные средства радиоуправляемые [игрушки].*

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.02.2024, оставить в силе решение Роспатента от 31.10.2023.**