

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 20.07.2018, поданное Акционерным обществом «Ижевский механический завод», г. Ижевск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017715009, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2017715009, поданной 18.04.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 06, 09, 13, 14, 16, 21, 25, 28 и услуг 35, 41 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), перечисленных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки № 2017715009 в качестве товарного знака заявлено объемное обозначение, представляющее собой трехмерную модель пистолета Макарова.



Заявляемое обозначение представлено в общем виде (), а также в шести видах:



Роспатентом 22.05.2018 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017715009 в отношении всех заявленных товаров и услуг 06, 14, 21, 25, 35 и 41 классов МКТУ, а также в отношении части заявленных товаров 09, 16, 28 классов МКТУ с указанием цифр «150054» и буквы «Р» в качестве неохраняемых элементов. В отношении иной части товаров 09, 16, 28 классов МКТУ, а также всех товаров 13 класса МКТУ в регистрации заявленного обозначения отказано. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, заявленное обозначение является трехмерным объектом, который представляет собой модель пистолета Макарова: 9-мм пистолет Макарова (ПМ, Индекс ГРАУ – 56-А-125) – самозарядный пистолет, разработанный советским конструктором Николаем Федоровичем Макаровым в 1948 году. Принят на вооружение в 1951 году. Является личным оружием в

советских и постсоветских вооруженных силах и правоохранительных органах (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/133135>, <https://www.armoury-online.ru/articles/pistols/russia/pm/>, <http://huntsmanblog.ru/pistolet-pm-9-mm-naznachenie-istoriya-sozdaniya-i-modifikacii-pm/>, <http://oruzhie.info/pistolety/161-pm> и др.).

Таким образом, заявленное обозначение в отношении части заявленных товаров, а именно: 09 класс МКТУ – *«имитаторы стрельбы из оружия, использующие модели оружия масштабные»*, 13 класс МКТУ – *«оружие огнестрельное; оружие ручное [огнестрельное]; пистолеты [оружие]; пистолеты пневматические [оружие]»*, 16 класс МКТУ – *«материалы для обучения [за исключением приборов], в том числе массогабаритные макеты»*, 28 класс МКТУ – *«игрушки, конструктивно схожие с оружием; игрушки, копирующие внешний облик оружия; игрушки коллекционные, копирующие внешний облик оружия; макеты [игрушки]; модели [игрушки], в том числе макеты оружия, модели оружия, сборные модели оружия; декоративное оружие; модели масштабные сборные [игрушки]; пистолеты игрушечные; пистолеты игрушечные пневматические»* указывает на их вид, свойства и назначение – основание: пункт 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении остальной части заявленных товаров 13 класса МКТ, не относящихся к пистолетам (*боеприпасы; боеприпасы для огнестрельного оружия; винтовки; гильзы патронные; глушители для оружия; дробовики; дробь охотничья; зеркала прицельные для огнестрельного оружия; казенники огнестрельного оружия; капсули-детонаторы, за исключением игрушек; карабины; курки для стрелкового орудия; ленты патронные для автоматического оружия; ложки ружейные; минометы [оружие огнестрельное]; оружие огнестрельное охотничье; оружие со слезоточивым газом; патроны; патроны разрывные; патронташи; пистолеты сигнальные; пороховницы; портупей для оружия; прицелы для огнестрельного оружия, за исключением оптических; пулеметы; ракеты сигнальные; ракетницы; револьверы; ремни, предназначенные для боеприпасов; ружья [вооружение]; ружья гарпунные [вооружение]; сигнализаторы взрывные, применяемые при тумане;*

скобы предохранительные спусковых крючков для огнестрельного оружия; снаряды [оружие]; снаряды баллистические; снаряды реактивные [пули]; спрей для личной защиты; стволы стрелкового орудия; средства пиротехнические; устройства для заряжания патронами; устройства регулировочные для прицельных приспособлений огнестрельного оружия; устройства для наполнения патронташей; футляры для огнестрельного оружия; футляры для ружей или винтовок; чехлы для огнестрельного орудия; щетки для чистки каналов ствола огнестрельного оружия; шомполы для огнестрельного оружия; экстракторы для пуль; экстракторы для пуль и снарядов; экстракторы патронных гильз), заявленное обозначение будет вводить потребителя в заблуждение относительно вида и свойств заявленных товаров, в связи с чем не может быть зарегистрировано в отношении указанной части товаров 13 класса МКТУ на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Помимо этого, включенные в состав заявленного обозначения цифры «150054» и литера «Р» являются неохранными элементами обозначения, поскольку представляют собой простые цифры и согласную букву, которые не имеют словесного характера и характерного графического исполнения – основание: пункт 1 статьи 1483 Кодекса.

В заключении экспертизы также указано, что поступившие дополнительные материалы не позволяют преодолеть основания, предусмотренные пунктами 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем 20.07.2018 возражении заявитель не согласился с решением Роспатента, отметив следующее:

- внешняя форма пистолета является оригинальной, не обусловлена функциональным назначением;

- в сознании потребителя заявленное обозначение ассоциируется с производителем АО «Ижевский механический завод»;

- заявленное обозначение обладает оригинальным дизайном и используется в обороте более 65 лет, что позволяет говорить о его широкой и длительной

известности, и как следствие, о приобретенной различительной способности в отношении заявленных товаров;

- Ижевский механический завод основан по решению Государственного комитета обороны (ГКО СССР) от 20.07.1942 № 2067; производство противотанковых ружей ПТРД и ПТРС, револьвера системы Наган, пистолетов и некоторых других изделий было передано на самостоятельный завод, которому первоначально было присвоено наименование Государственный союзный оружейный завод № 622, получивший впоследствии название «Ижевский механический завод»; 17.12.2012 предприятие было преобразовано из ФГУП в ОАО;

- благодаря надежности, удобству в использовании и простоте в обслуживании пистолет Макарова продержался в производстве более пятидесяти лет практически без изменений в конструкции;

- за период производства внешний облик продукции не изменился и приобрел черты, легко узнаваемые и являющиеся характерными для изделия, при этом ассоциирование у потребителей заявленного обозначения также сохранилось прежним и продолжает быть связанным с АО «Ижевский механический завод»;

- пистолет Макарова сочетает в себе лучшие качества компактного личного короткоствольного оружия самообороны (компактный, очень надежный, прочный, безопасный, простой в обращении и обслуживании);

- даже рядовой потребитель, не говоря о специалистах по оружию, по внешнему виду изделия всегда может четко определить производителя изделия, заявленного в качестве товарного знака, так как внешняя форма исполнения изделия обладает высокой различительной способностью, что придает заявленному обозначению узнаваемость не только на территории России, но и за рубежом вследствие широкого распространения и большого объема продаж выпускаемых изделий;

- в связи с тем, что контракты на производство и поставку боевых моделей составляют государственную тайну и АО «Ижевский механический завод» не имеет право разглашать данную информацию, заявитель представил сведения по объему

продаж продукции гражданского назначения, разработанного на базе пистолета Макарова, за последние 5 лет до даты подачи заявки № 2017715009;

- в период с 2012 по 2017 годы было поставлено следующее количество различных модификаций пистолета Макарова:

Рынок РФ						
Модель	2012	2013	2014	2015	2016	01.01.17- 17.04.17
Штуки						
MP-371	4 936	15 979	10 985	14 392	15 578	4 069
MP-442			2	504	43	7
MP-471	1289	1300	310	2		
MP-654	74 433	88 613	73 268	58 803	51172	15 868
MP-71	23 750	1043	334	1087	2 437	290
MP-79-9Т	16 129	16 059	8 040	7 617	6 022	1824
MP-80-13Т	21487	20 181	20 657	19 073	24 603	5 525
ММГР-ПМ	481	555	422	431	128	29
Экспорт						
MP-371		310	310	550	120	100
MP-442	3 077	6 054	1468	540	333	240
MP-471	1383	405	420	355	584	190
MP-654	25 850	22 240	9 768	12 591	11698	2 145
MP-71	2 105	3 186	1035	100	435	
MP-79-9Т	1529	583	964	100	536	
MP-80-13Т	2 755	750	310	170	187	
ПМР	200	425	565		702	
Итого:	179 404	177 683	128 858	116 315	114 578	30 287

- объемы реализации заявителем продукции, заявленной в качестве товарного знака, свидетельствуют о том, что заявленное обозначение известно потребителям в течение достаточно длительного времени до даты приоритета, что подтверждает наличие ассоциативной связи между товаром и его производителем, и, следовательно, наличие приобретенной различительной способности в результате интенсивного использования обозначения;

- характерные черты внешнего вида пистолета Макарова формируют облик обозначения и создают характерный отличительный образ, геометрические фигуры и линии, их сочетания, образующие соответствующую композицию и придающие собственный уровень восприятия, отличный от восприятия составляющих их элементов по отдельности;

- иные известные пистолеты имеют другие формы и черты: пистолет

Парабеллум Люгера (), пистолет Тульский Токарев (),

пистолет Bayard (), кремневый пистолет (), пистолет

Ярыгина ();

- все образы пистолетов объединяет состав основных композиционных элементов, образующих форму в целом, однако это не единственные возможные формы изделия, способные выполнять функцию пистолета, а именно, удержание метательного снаряжения и производство выстрела для поражения цели;

- форма пистолета Макарова не является традиционной, характеризуется не только его техническим назначением, содержит в себе уникальные дизайнерские элементы, отличающие его от других пистолетов;

- на основе пистолета Макарова на АО «Ижевский механический завод» создано семейство боевого и гражданского (газового, пневматического, травматического) оружия различных калибров, выпускаются массогабаритные макеты для обучения (модификация «МР-654К» стала лауреатом конкурса «100 лучших товаров России», 9-мм пистолеты ПМ (56-А-125), ПММ (56-А-125М) включены в перечень видов, типов, моделей боевого короткоствольного ручного стрелкового и холодного оружия, которым могут награждаться граждане Российской Федерации, а также включены в перечень боевого ручного стрелкового и иного оружия федеральной службы судебных приставов);

- пистолет Макарова и его модификация – пистолет ПММ – официально признаны государством в качестве боевого оружия для сотрудников правоохранительных органов, а также в качестве наградного оружия, что, безусловно, свидетельствует о высоком уважении данного оружия и его широкой известности;

- информация о пистолете Макарова (с изображением внешнего вида пистолета) часто публикуется на различных популярных Интернет-ресурсах, в

качестве производителя пистолета Макаров указывается именно АО «Ижевский механический завод», что свидетельствует об ассоциировании пистолета Макарова и его различных модификаций именно с заявителем;

- информация об истории пистолета Макаров, его модификациях, характеристиках публикуется в популярных периодических изданиях;

- известности и популярности пистолета Макарова способствует и регулярное участие заявителя в различных оружейных выставках в Российской Федерации, в зарубежных выставках и международных мероприятиях;

- вследствие интенсивного и длительного использования заявленного обозначения потребители четко определяют по внешнему виду изделия его производителя, так как внешняя форма выполнения продукции обладает четко выраженной различительной способностью;

- за период производства, несмотря на вносимые технические новшества и вышеуказанные изменения в статусе компании-производителя соответствующей продукции, внешний облик продукции мало изменился, но приобрел черты, легко узнаваемые и являющиеся характерными для изделия;

- на территории Российской Федерации и иностранных государств в качестве товарных знаков зарегистрированы объемные обозначения, представляющие собой трехмерные изображения пистолета, что является нормальной мировой практикой;

- отказ в регистрации заявленного обозначения для части товаров является необоснованным ограничением прав по использованию заявляемого обозначения, а предположение о введении потребителей в заблуждение – ошибочным, не основанным на фактических данных;

- при отсутствии регистрации объемного товарного знака заявитель будет нести убытки в связи с отсутствием юридической возможности привлечения к ответственности нелегальных производителей пистолета Макарова (как пневматических, газовых, так и иных разных копий);

- сейчас в России, как и во многих странах мира у любителей военно-спортивных игр есть широкий выбор: лазертаг, страйкбол, хардбол; оружие, применяемое в этих играх, является точными копиями реального огнестрельного

оружия, причем сходство не только во внешнем виде, но, зачастую, и в весе, схеме разборки и даже емкости магазина;

- заявленное обозначение активно используется различными организациями во внешнем виде своей продукции, для маркировки своей продукции в отсутствии правовых оснований, что является недобросовестной конкуренцией;

- между единственным наследником разработчика советского конструктора Макарова Н.Ф. – его сыном Макаровым Н.Н. и заявителем действует договор о продвижении имени Макарова Н.Н. и дизайна разработанного им пистолета;

- в отношении элементов «150054», «Р» заявитель согласен с указанием их в качестве неохраняемых элементов заявленного обозначения.

На основании изложенных доводов заявитель просит изменить решение Роспатента от 22.05.2018 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

К возражению приложены следующие материалы:

- (1) копии договоров поставки;
- (1) копии документов о поставке (отгрузке) товаров;
- (2) копия диплома;
- (3) скриншоты из компьютерных игр, из сериалов и фильмов, различных

Интернет ресурсов;

- (4) копии документов об участии заявителя в выставках;
- (5) копии каталогов за 2008, 2010, 2012 гг.;
- (6) копия договора и дополнительного соглашения к нему.

На заседании коллегии, состоявшемся 05.10.2018, заявителем также представлено:

- (7) перечень моделей, которые соотносятся с заявленным обозначением.

Корреспонденцией, поступившей 20.11.2018, заявителем представлены следующие материалы:

- (8) копии учредительных документов, касающихся истории предприятия заявителя;
- (9) публикация в печатном издании «Ружье» за февраль 2008 года;

(10) каталог за 2012 г.

Также заявителем приведено нижеследующее описание заявленного обозначения с указанием всех имеющихся особенностей.

Кожух-затвор ствола пистолета имеет закругленную форму в верхней части. Левая верхняя часть кожуха ствола является абсолютно гладкой без каких-либо насечек, зазубрин, либо иных неровностей. По центру правой верхней части кожуха ствола расположено окно овальной формы. Нижняя часть кожух-затвора ствола с обеих сторон расположена перпендикулярно относительно основания магазина пистолета и является абсолютно гладкой без каких-либо насечек, зазубрин, либо иных неровностей, за исключением 12 насечек, расположенных в задней части кожуха на уровне рукоятки пистолета. Кроме того, на левой нижней части кожуха за насечками расположен предохранитель, находящийся в углублении. По центру верхней части кожух-затвора расположено 5 рядов маленьких засечек по прямой от мушки до целика. Окончания кожух-затвора ствола, расположенного под мушкой, имеет закругленную форму. Рамка пистолета Макарова составляет единое целое с основанием рукоятки, элемент рамки, находящийся над спусковым крючком и спусковой скобой расположен под углом относительно кожух-затвора. Данный элемент расположен таким образом, что острый угол направлен в сторону рукоятки, то есть создается видимость «сужения» ствола. Таким образом, учитывая закругления в верхней и нижней частях кожух-затвора со стороны мушки, а также расположение рамки пистолета под углом, создается впечатление, что весь ствол пистолета Макарова имеет круглую форму, что выгодно выделяет пистолет Макарова среди других пистолетов. Спусковой крючок имеет закругленную форму, крючок не является смежным со стороны задней части с рамкой. Спусковая скоба имеет закругленную форму, какие-либо углы отсутствуют. Рукоятка пистолета является рифленой, за исключением верхней части рукоятки. Верхняя часть рукоятки выполнена гладкой, без рельефа с небольшим углублением во внутрь пистолета с обеих сторон. По центру рифленой части рукоятки с обеих сторон в окружности изображена объемная пятиконечная звезда. Задняя часть рукоятки со стороны курка рукоятка имеет закругленную форму. В нижней части рукоятки со

стороны курка расположена антабка, представляющая собой полукольцо, вдающееся в рукоять.

Кроме того, в упомянутом дополнении от 20.11.2018 содержится просьба о регистрации заявленного обозначения в отношении следующего перечня товаров:

09 - *имитаторы стрельбы из оружия, использующие модели оружия масштабные;*

13 - *оружие огнестрельное; оружие ручное [огнестрельное]; пистолеты [оружие]; пистолеты пневматические [оружие];*

16 - *материалы для обучения [за исключением приборов], в том числе массогабаритные макеты;*

28 - *игрушки, конструктивно схожие с оружием; игрушки, копирующие внешний облик оружия; игрушки коллекционные, копирующие внешний облик оружия; макеты [игрушки]; модели [игрушки], в том числе макеты оружия, модели оружия, сборные модели оружия; декоративное оружие; модели масштабные сборные [игрушки]; пистолеты игрушечные; пистолеты игрушечные пневматические.*

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (18.04.2017) поступления заявки № 2017715009 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 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:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 1¹ статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

1) приобрели различительную способность в результате их использования;

2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

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.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Анализ материалов заявки № 2017715009 показал следующее.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака объемное обозначение представляет собой, согласно описанию, трехмерную модель пистолета Макарова.

Согласно сведениям из приведенных в заключении экспертизы источников,

«Пистолет состоит из 32 деталей и следующих основных частей: рамка со стволом и спусковой скобой; затвор с ударником, выбрасывателем и

предохранителем; возвратная пружина; ударно-спусковой механизм; рукоятка с винтом; затворная задержка; магазин. Отличительные черты пистолета Макарова – простота конструкции и многофункциональность деталей. Так, затворная задержка служит одновременно отражателем гильз. Двуперая пластинчатая боевая пружина служит одновременно пружиной рычага взвода и пружиной шептала, а также пружиной отбоя курка (изгиб ее широкого пера) при постановке на предохранительный взвод. Нижний конец пружины является пружиной защёлки магазина. На базе пистолета Макарова разработано большое количество боевых, служебных и гражданских модификаций: ТKB-023; ИЖ70; ИЖ70-17А; ИЖ70-17AS, ИЖ70-17АН, ИЖ70-18А, ИЖ70-18AS, ИЖ70-18АН, ИЖ71-18, ИЖ71-17, Байкал 442, МР-71, МР-71Н, газовые пистолеты Иж 79-8, Байкал IZH-79-9Т, 6П42-9, 6П42-7.6, ИЖ-79-8, ИЖ-79-9, травматические пистолеты Байкал МР-471, ИЖ-79-9Т «Макарыч», МР-80-13Т, ПМ-Т, пневматические пистолеты Байкал МР-654К, Байкал МР654KS, сигнальный пистолет МР-371» (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/133135>, <http://huntsmanblog.ru/pistolet-pm-9-mm-naznachenie-istoriya-sozdaniya-i-modifikacii-pm>, <http://oruzhie.info/pistolety/161-pm>).

Пистолеты Макарова, кроме Советской Армии и правоохранительных структур, состоял на вооружении и изготавливался по лицензии в ГДР, Болгарии, КНР и Доминиканской Республике. В настоящее время ПМ остается одними из самых популярных боевых пистолетов мира (<https://www.armoury-online.ru/articles/pistols/russia/pm>).

Иные общедоступные источники сети Интернет содержат следующие сведения.

Пистолет (фр. pistolet – фр. pistole от чеш. píšťala – «пищаль, дудка») — ручное короткоствольное неавтоматическое или самозарядное (реже автоматическое) огнестрельное оружие. Стрелковое оружие – ствольное оружие для стрельбы пулями или другими поражающими элементами. В зависимости от источника энергии для метания поражающего элемента различают огнестрельное, пневматическое, механическое и электрическое стрелковое оружие (см.

https://ru.wikipedia.org/wiki/Огнестрельное_оружие#Классификация_огнестрельного_оружия).

Макет массо-габаритный (ММГ) – копия устройства, соответствующая оригиналу по размерам и массе. Используется при проектировании техники для отработки компоновки, а также для совместных испытаний нескольких видов техники. В случае оружия используется на начальных этапах обучения и как объект коллекционирования (см. https://ru.wikipedia.org/wiki/Макет_массо-габаритный).

Под имитационными средствами понимаются устройства и аппаратура для воспроизведения внешнего (звукового, светового, дымового) эффекта действий противника: стрельбы стрелкового оружия, вооружения боевых машин, танков, артиллерии, взрывов различных боеприпасов (в том числе ядерных), артиллерийских снарядов, авиабомб, ракет, торпед и мин; шума, создаваемого передвижением техники (бронетанковой, автомобильной и авиационной); работы приборов, механизмов и устройств, действие которых основано на использовании инфракрасного, радиоактивного, светового излучения и радиоизлучения. Имитационные средства подразделяются на пиротехнические (холостые патроны, взрывпакеты, имитационные гранаты, фугасы, патроны и мины огня, звука и светового излучения, составы из взрывчатых веществ и горючих материалов), электронно-механические (имитаторы появления и поражения цели, световые, звуковые, радио, инфракрасные прожекторы, работающие автоматически по заранее заложенной программе), лазерные (**имитаторы стрельбы** лазерными устройствами) (см. пункт 33 Руководства по организации выполнения требований безопасности на объектах полевой учебно-материальной базы Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденное Приказом Министра обороны Российской Федерации от 02.03.2010 № 150 «Об учебно-материальной базе Вооруженных Сил Российской Федерации»).

С учетом изложенного, заявленное обозначение представляет собой изделие, которое может быть соотнесено со следующими товарами заявленного перечня: *«оружие огнестрельное», «оружие ручное [огнестрельное]», «пистолеты [оружие]», «пистолеты пневматические [оружие]», «материалы для обучения [за*

исключением приборов], в том числе массогабаритные макеты», «игрушки, конструктивно схожие с оружием», «игрушки, копирующие внешний облик оружия», «игрушки коллекционные, копирующие внешний облик оружия», «макеты [игрушки], модели [игрушки], в том числе макеты оружия, модели оружия, сборные модели оружия», «декоративное оружие», «модели масштабные сборные [игрушки]», «пистолеты игрушечные; пистолеты игрушечные пневматические». Кроме того, заявленное обозначение в виде модели оружия масштабной может быть в составе товара «имитаторы стрельбы из оружия, использующие модели оружия масштабные».

Таким образом, 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.

Для оценки того, имеет ли представленный пистолет форму, которая определяется исключительно или главным образом свойством, назначением товара либо его видом, коллегией были проанализированы сведения о видах и конструктивных особенностях оружия, в том числе огнестрельного, пневматического, газового, сигнального, а также игрушек и макетов (моделей) в виде оружия.

Анализ источников сети Интернет показал, что перечисленные товары имеют разнообразные формы, вид, размер и функции. При этом огнестрельное оружие содержит в качестве конструктивных элементов ствол, запирающий механизм и стреляющий (ударный) механизм.

Все эти конструктивные элементы имеются в заявленном обозначении. Их наличие не может свидетельствовать о его различительной способности.

Изложенное приводит к выводу о том, что форма изделия в целом, представленная в виде пистолета определяется свойствами и назначением товара. Особенности исполнения вида изделия, на которые было обращено внимание в ходе заседаний коллегии (вид кожуха-затвора, углубление в верхней части рукоятки,

форма спусковой скобы) не меняют общего впечатления от изделия в качестве пистолета (в частности, огнестрельного, пневматического, газового оружия).

Вместе с тем, материалами возражения доказано, что на дату подачи заявки № 2017715009 заявленное обозначение идентифицировалось и продолжает идентифицироваться на сегодняшний день с огнестрельным и пневматическим оружием, производимым заявителем.

Представленные материалы иллюстрируют широкое и длительное использование заявленного обозначения заявителем, в результате которого оно стало узнаваемым потребителями соответствующих товаров в качестве товаров заявителя, следовательно, приобрело различительную способность в результате его использования.

Коллегия отмечает, что представленные документы иллюстрируют использование именно заявленного обозначения не только для огнестрельного оружия (материалы (9), (10)), но и спортивного (в частности, Baikal 442 (с. 33 каталога (10)), МР-79 (с. 43 каталога (10)), МР-654 (с. 58 каталога (10))), а также макетов массо-габаритных (в частности, Р-ПМ (с. 37 каталога (10))).

Объемы поставок модификаций пистолета Макарова заявителем проиллюстрированы договорами, сведениями об отгрузке товаров (1), (2) и объединены в таблице, приведенной выше.

Таким образом, коллегия считает подтвержденными доводы заявителя о приобретении заявленным обозначением различительной способности в отношении товаров *«оружие огнестрельное; оружие ручное [огнестрельное]; пистолеты [оружие]; пистолеты пневматические [оружие]»* (13 класс МКТУ), *«материалы для обучения [за исключением приборов], в том числе массогабаритные макеты»* (16 класс МКТУ). Следовательно, заявленному обозначению может быть предоставлена правовая охрана для этих товаров.

Что касается иных товаров, в отношении которых также испрашивается регистрация заявленного обозначения (перечисленные в дополнениях от 20.11.2018 товары 09 и 28 классов МКТУ), то заявителем не представлено доказательств

использования им заявленного обозначения для указанных товаров до даты подачи заявки № 2017715009.

При этом спортивное оружие и макеты массо-габаритные, которые производятся заявителем, не могут быть отнесены к какому-либо из товаров 28 класса МКТУ, затронутых отказом, поскольку все они, согласно перечню, содержат указание «игрушки», «игрушечные», «декоративное».

Аналогично, не представлено доказательств использования заявленного обозначения для имитаторов стрельбы, отнесенных к 09 классу МКТУ.

Таким образом, в отношении товаров 09 и 28 классов МКТУ, перечисленных в дополнении от 20.11.2018, отсутствуют основания для изменения решения Роспатента от 22.05.2018.

Следует также отметить, что заявителем выражено согласие на указание элементов «150054» и «Р» в качестве неохраняемых на основании абзаца шестого пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается выводов оспариваемого решения о несоответствии заявленного обозначения в отношении части товаров 13 класса МКТУ требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, то товары, в отношении которых было отказано, отсутствуют в перечне товаров, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения в дополнениях заявителя, поступивших 20.11.2018, что исключает необходимость анализа соответствия заявленного обозначения пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 20.07.2018, изменить решение Роспатента от 22.05.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2017715009.