

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 поступившее 29.08.2014 возражение, поданное по поручению ООО «ФОРМАЛАЙН», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в выдаче патента Российской Федерации на промышленный образец по заявке №2013500068/49 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Заявлен промышленный образец «НАБОР ФИГУРОК ВООРУЖЕННЫХ БОЙЦОВ» со следующим перечнем существенных признаков, представленным в корреспонденции заявителя от 18.03.2014 и принятых экспертизой к рассмотрению:

«НАБОР ФИГУРОК ВООРУЖЕННЫХ,

характеризующийся:

- выполнением в виде набора фигурок вооруженных бойцов на подставках;
- выполнением фигурок со стилизованным оружием в руках, в защитной стилизованной одежде с защитными элементами груди, наплечниками и наколенниками, в ботинках, с головным убором, с поясом, подчеркивающим талию, со снаряжением, подвешенным на поясе;
- выполнением фигурки бойца в экзоскелете с пневматическим оборудованием за спиной, шлангами вдоль рук и ног, встроенных в одежду силовых элементов, в защитных перчатках, в шлеме и с противогазом;
- выполнением фигурки бойца в противогазе, шлеме, защитных перчатках, сумкой на левом боку, подсумком на правом боку и флягой на поясе сзади;

- выполнением фигурки бойца в шлеме, закрепленном ремешком на подбородке, защитных перчатках, с ранцем, сумкой на левом боку, вооруженным пистолетом, находящимся в кобуре на правом боку;

- выполнением фигурки бойца в шлеме, с повязкой на лице, ранце, сумкой на левом боку и флягой на поясе сзади, вооруженным пистолетом, находящимся в кобуре на правом боку;

- выполнением фигурки бойца с маской, с головой в капюшоне, емкостью с дыхательной смесью на спине, в защитных перчатках, сумкой на левом боку и подсумком на правом боку.

По результатам проверки патентоспособности заявленного решения в объеме приведенного выше перечня существенных признаков, отображенных на изображениях изделия, Роспатент принял решение об отказе в выдаче патента на промышленный образец от 13.05.2014 ввиду его несоответствия условию патентоспособности «оригинальность», предусмотренному пунктом 3 статьи 1352 Кодекса.

В подтверждение данного мнения в решении Роспатента приведен следующий источник информации:

- патент НК №1200317.6M001-004, МПКО (9) 21-01, дата публикации 16.03.2012 (далее - [1]).

Кроме того, к сведению заявителя, экспертизой было указано на то, что заявленное решение не соответствует требованиям пункта 4 статьи 1349 Кодекса, статьям 1229, 1270 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с графическим решением, представленным в компьютерной игре «S.T.A.L.K.E.R.», принадлежащей разработчику компьютерных игр - украинской компании GSC Game World, а также копирования ее персонажей.

В возражении, поданном по основаниям, предусмотренным пунктом 3 статьи 1387 Кодекса, отмечено следующее.

По мнению лица, подавшего возражение, экспертиза безосновательно сделала вывод о том, что совокупность существенных признаков заявленного промышленного образца, нашедшая отражение на изображениях изделия, имеет

сходство до степени смешения с совокупностью признаков внешнего вида ближайшего аналога. Экспертиза необоснованно относит такие отличительные признаки заявленного промышленного образца как «выполнение фигурок с поясом, подчеркивающим талию, со снаряжением, подвешенным на поясе, с наплечниками» к несущественным признакам.

Характерным для противопоставленных фигурок является наличие бронежилета, прикрывающего талию бойцов, сумки, подсумка, патронташ и кобура располагаются на бронежилете или на ногах.

Заявленные фигурки вооруженных бойцов имеют отличия от противопоставленных фигурок. Так, в отличие от фигурок противопоставленного патента заявленные фигурки выполнены с подчеркнутой талией, у них имеются массивные наплечники и налокотники, на спине заявленных фигурок находится рюкзак и другое снаряжение, форма головных уборов, брюк и ботинок у заявленных фигурок отличается от формы головного убора, брюк и ботинок противопоставленных фигурок.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки правовая база для оценки патентоспособности заявленного промышленного образца включает упомянутый выше Кодекс и Административный регламент ПО исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на промышленный образец и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на промышленный образец, утвержденный приказом Минобрнауки Российской Федерации от 29.10.2008 № 325 и зарегистрированный в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.11.2008, регистрационный №12748 (далее - Регламент ПО).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1352 Кодекса в качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Согласно пункту 9.4 Регламента ПО к изделиям могут быть отнесены любые изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, в частности, наборы (комплекты) совместно используемых изделий.

К наборам (комплектam) относятся группы изделий, имеющих общее назначение и комплексное использование (например, мебельный гарнитур, сервиз и т.д.).

Исходя из требований пункта 22.5.6 (1) Регламента ПО, если заявлена группа промышленных образцов, проверка патентоспособности проводится в отношении каждого из входящих в нее промышленных образцов. Патентоспособность группы промышленных образцов может быть признана только тогда, когда патентоспособны все промышленные образцы группы.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1352 Кодекса промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

Согласно подпункту (1) пункта 22.5.5 Регламента ПО при проверке оригинальности промышленного образца принимаются во внимание существенные признаки промышленного образца, нашедшие отображение на изображениях изделия.

Согласно подпункту (1) пункта 9.9.4.1 Регламента ПО существенные признаки внешнего вида изделия оставляют зрительное впечатление.

Согласно подпункту (2.1) пункта 22.5.5 Регламента существенные признаки, характеризующие проверяемый промышленный образец, не признаются обусловленными творческими характером особенностей изделия, в частности, в случае, если: совокупность существенных признаков проверяемого промышленного образца, нашедшая отражение на изображениях изделия, имеет сходство до степени

смешения с совокупностью признаков внешнего вида изделия того же или однородного назначения - ближайшего аналога (эффект имитации внешнего вида известного изделия).

Согласно пункту 9.9.4.2 Регламента ПО в качестве аналога промышленного образца указывается художественно-конструкторское решение изделия сходного внешнего вида, того же или однородного назначения, известное из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

В соответствии с подпунктом (3) пункта 22.5.4 Регламента ПО общедоступными считаются сведения, содержащиеся в источнике информации, с которым любое лицо может ознакомиться само, либо о содержании которого ему может быть законным путем сообщено.

Согласно подпункту (2) пункта 23.3 Регламента ПО датой, определяющей включение источника информации в общедоступные сведения, является: для опубликованных патентных документов - указанная на них дата опубликования; для сведений, полученных в электронном виде – через Интернет, через он-лайн доступ, отличный от сети Интернет, и CD и DVD-ROM дисков, - либо дата публикации документов, ставших доступными с помощью указанной электронной среды, если она на них проставлена и может быть документально подтверждена, либо, если эта дата отсутствует, - дата помещения сведений в эту электронную среду при условии ее документального подтверждения.

Заявленное решение представляет собой «НАБОР ФИГУРОК ВООРУЖЕННЫХ БОЙЦОВ» в объеме приведенного выше перечня существенных признаков, отображенных на изображениях изделий.

Анализ доводов, содержащихся в решении Роспатента, и доводов, приведенных в возражении, показал следующее.

Заявленное решение в виде набора фигурок вооруженных бойцов относится к объемным изделиям промышленного дизайна.

Наиболее близким аналогом заявленного решения внешнего вида набора фигурок вооруженных бойцов является решение внешнего вида игрушечных солдатиков, известное из патентного документа [1].

Следует констатировать, что внешний вид фигурки бойца в шлеме, закрепленного ремешком на подбородке (фигура №1 на общем виде набора фигурок), из заявленного промышленного образца производит такое же общее зрительное впечатление, которое производят известные из патентного документа [1] игрушечные солдатики. Представленные изображения сравниваемых изделий сходны до степени смешения (эффект имитации внешнего вида известного решения), поскольку характеризуются одинаковыми совокупностями доминантных (существенных) признаков, формирующими одинаковое зрительное впечатление.

Действительно, фигуре №1 заявленного решения и известным из патентного документа [1] изделиям присущи одинаковые доминирующие признаки, характеризующие состав, взаимное расположение и выполнение композиционных элементов: выполнение сравниваемых изделий в виде набора литых объемных фигурок вооруженных бойцов; выполнение фигурок бойцов со стилизованным оружием, в различной защитной стилизованной одежде, проработанной защитными элементами груди, наплечниками и наколенниками, в ботинках, в головном уборе в виде шлема, закрепленного ремешком на подбородке, защитных перчатках, с сумкой на левом боку и подсумком на правом боку, вооруженных пистолетом, находящимся в кобуре на правом боку.

Данные признаки являются зрительно активными, доминируют при формировании внешнего вида изделия, индивидуализируют решение, придают ему характерные именно для него особенности, т.е. участвуют в создании его зрительного образа.

Следует указать, что фигура №1 заявленного решения имеет отличительные от ближайшего аналога, известного из патентного документа [1], особенности заключающиеся, в частности, в проработке специального специального обмундирования отдельных фигурок бойцов, а также наличии подставок у фигурок заявленного решения. Однако эти особенности недостаточно выразительны и зрительно мало различимы и не выделяются на общем фоне, а, следовательно - могут быть отнесены к нюансам. Нюанс (франц. *nuance*) – «оттенок, едва заметный переход...». Нюансные признаки не являются существенными, поскольку не

участвуют в формировании иного общего зрительного впечатления, отличного от общего зрительного впечатления, производимого решением известного из патентного документа [1] изделия (заявленные решения имитируют внешний вид известного изделия). Мысленное исключение или включение указанных признаков, характеризующих особенности изделия, в совокупность существенных признаков заявленного промышленного образца, не приводит к изменению зрительного впечатления, производимого внешним видом, изделия, поскольку данные нюансные признаки не влияют на формирование иного зрительного образа и, как следствие, не обуславливают творческий характер особенностей изделия.

Вместе с тем, необходимо отметить, что входящие в заявленный набор фигуры солдатиков 2-5 характеризуются существенными признаками, не присущими известному решению внешнего вида изделий из патентного документа [1]. Так, фигурка №2 заявленного решения характеризуется наличием противогаза, закрывающего лицо бойца; фигурка №3 заявленного решения характеризуется наличием экзоскелета, пневматического оружия за спиной бойца, шлангов вдоль рук и ног, противогаза; фигурка №4 заявленного решения характеризуется наличием маски, капюшона на голове бойца, емкостью с дыхательной смесью на спине; фигурка №5 заявленного решения характеризуется наличием повязки на лице бойца, ранцем, флягой за поясом сзади.

Данные признаки являются существенными, влияют на формирование внешнего вида изделия, влияют на эстетические особенности внешнего вида изделия в целом и создают иное зрительное впечатление, отличное от восприятия известному решению внешнего вида изделий из патентного документа [1].

В решении Роспатента также приведены основанные на информации сети Интернет доводы о сходстве до степени смешения заявленного решения с графическим решением, представленным в компьютерной игре «S.T.A.L.K.E.R.» и принадлежащим украинской компании GSC Game World. При этом отсутствуют документально подтвержденные сведения о дате, с которой сведения о данной игре стали общедоступными.

Следует отметить, что на заседании коллегии представителю заявителя было предложено руководствоваться положениями пункта 4.9 Правил ППС с целью внести соответствующие изменения в перечень существенных признаков промышленного образца.

Однако соответствующих материалов заявитель не представил, несмотря на предоставленное ему время.

Таким образом, с учетом изложенных обстоятельства в совокупности у коллегии не имеется оснований, позволяющих отменить решение Роспатента от 13.05.2014, основанное на выводе о несоответствии заявленного решения условию патентоспособности «оригинальность», указанному в пункте 3 статьи 1352 Кодекса.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:
отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.08.2014, оставить в силе решение Роспатента от 13.05.2014.