

Количество страниц: 5

Куда  
Научно-консультативный совет при Суде  
по интеллектуальным правам

**ТЕМА**

Письменное мнение по вопросам, поставленным на  
обсуждение рабочей группы Научно консультативного  
совета при Суде по интеллектуальным правам

## **УВАЖАЕМЫЕ КОЛЛЕГИ!**

Выражаю признательность за возможность принять участие в обсуждении вопросов, поставленных перед рабочей группой Научно-консультативного совета при Суде по интеллектуальным правам относительно учета охраноспособности формы товара.

Ниже предлагаю ознакомиться с моим письменным мнением по поставленным вопросам.

- 1. ВОЗМОЖНО ЛИ ОПРЕДЕЛЯТЬ ФОРМУ ТОВАРА (ПОДПУНКТ 4 ПУНКТА 1 СТАТЬИ 1483 ГК РФ) ИСКЛЮЧИТЕЛЬНО КАК ВНЕШНИЙ КОНТУР ИЗДЕЛИЯ (СОВОКУПНОСТЬ ЛИНИЙ И КОНТУРОВ, КОТОРЫЕ ОПРЕДЕЛЯЮТ ГРАНИЦЫ СООТВЕТСТВУЮЩЕГО ТОВАРА В ПРОСТРАНСТВЕ)?**

ОТВЕТ:

Форма товара является релевантным критерием для изобразительных, объёмных и соответствующих комбинированных обозначений. Согласно п. 32 Приказа № 482: «К изобразительным обозначениям относятся изображения на плоскости живых существ, предметов, природных и иных объектов, композиции линий, пятен, любых фигур. К объёмным 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»<sup>1</sup>.

Из п. 43 Приказа № 482 следует, что сходство изобразительных и объёмных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.

Указанные признаки являются существенными критериями при анализе обозначений, поскольку позволяют идентифицировать и определить отличительные черты. Следовательно, именно они характеризуют форму товара. Применительно к форме указано именно внешняя форма, т.е. пространственное расположение объекта.

---

<sup>1</sup> Приказ Минэкономразвития России от 20.07.2015 № 482 «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, Требований к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, Порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, Перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак»

Учитывая изложенное, представляется, что под формой следует понимать совокупность линий и контуров, которые определяют границы соответствующего товара в пространстве, включая какой-либо внешний узор или орнамент.

**1.1. ВОЗМОЖНО ЛИ ПРИ АНАЛИЗЕ ФОРМЫ ТОВАРА И ЕЕ ЭЛЕМЕНТОВ УЧИТЫВАТЬ МЕЖДУНАРОДНУЮ КЛАССИФИКАЦИЮ ИЗОБРАЗИТЕЛЬНЫХ ЭЛЕМЕНТОВ ТОВАРНЫХ ЗНАКОВ (ЕСЛИ ДА, ТО В КАКОМ ОБЪЕМЕ)?**

ОТВЕТ:

Статьей 4 Венского соглашения предусмотрено, что каждая страна-участница вправе сама определять объем использования Классификации изобразительных элементов.

В связи с тем, что Россия не является страной-участницей Венского соглашения, ее применение и использование обязательным не является.

Однако, как показывает судебная и административная практика, Суд по интеллектуальным правам может использовать данную классификацию не как источник права, а как ответ методологическую базу для оценки обозначений.

Практика использования правовых подходов зарубежных коллег, равно как и доктрины является достаточно распространённой и позитивной, поскольку позволяет комплексно оценить обстоятельства по делу и принять наиболее взвешенное решение на основе апробированной методики<sup>2</sup>.

Таким образом, Международную классификацию изобразительных элементов товарных знаков возможно учитывать в объёме, необходимом для идентификации изобразительных элементов.

**2. СЛЕДУЕТ ЛИ ОТДЕЛЬНО РАССМАТРИВАТЬ РАЗЛИЧНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ ФОРМЫ ТОВАРА (ГОРЛЫШКО, ДНО, СТЕНКИ БУТЫЛКИ, РУЧКА КУВШИНА И Т.Д.) ПРИ ОЦЕНКЕ ТРАДИЦИОННОСТИ, ФУНКЦИОНАЛЬНОСТИ ЛИБО АЛЬТЕРНАТИВНОСТИ ФОРМЫ (АНАЛИТИЧЕСКИЙ ПОДХОД)? ИЛИ ЖЕ СЛЕДУЕТ ОЦЕНИВАТЬ ТОЛЬКО ВСЮ ФОРМУ ТОВАРА В СОВОКУПНОСТИ ВСЕХ ЭЛЕМЕНТОВ (ФОРМА БУТЫЛКИ) (СИНТЕТИЧЕСКИЙ ПОДХОД)? МОЖНО ЛИ КАКИЕ-ЛИБО ЭЛЕМЕНТЫ ФОРМЫ ТОВАРА ПРИЗНАТЬ НЕОХРАНЯЕМЫМИ ИЛИ ЖЕ ФОРМА ВСЕГДА ДОЛЖНА РАССМАТРИВАТЬСЯ КАК ЕДИНОЕ ЦЕЛОЕ? МОЖЕТ ЛИ ОДИН ИЗ ЭЛЕМЕНТОВ ФОРМЫ ТОВАРА ЗАНИМАТЬ ДОМИНИРУЮЩЕЕ ПОЛОЖЕНИЕ?**

ОТВЕТ:

При оценке формы по общему правилу следует оценить её элементы в совокупности, ориентируясь на общее зрительное впечатление, которое они создают. При этом, важно учитывать и анализ отдельных элементов в определённых случаях.

Так, если какой-либо элемент формы объёмного обозначения доминирует, то это следует учесть, как и в случае с элементами изобразительных обозначений. В данном случае принципиального различия не усматривается. Например, сильно выдающийся элемент очевидно привлечёт внимание и изменит общее впечатление даже при условии, что все иные элементы будут стандартными.

Поскольку форма товара не является монолитной, то возможно признание её части неохраняемым элементом для создания возможности предоставления правовой охраны уникальной части обозначения.

Изложенный подход подтверждается в п. 2.6 Приказа ФГБУ ФИПС от 20.01.2020 № 12: «Для подтверждения возможности предоставления правовой охраны форме товара (его части) или упаковке заявителем могут быть представлены сведения о наличии альтернативных форм выполнения такого же товара (его части) или упаковки, находящихся в обращении на рынке,

---

<sup>2</sup> Например: Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 14.12.2020 N Со1-1366/2020 по делу N СИП-300/2020; Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 23.10.2017 N Со1-803/2017 по делу N СИП-87/2017.

которые свидетельствуют о возможностях для третьих лиц альтернативного выбора формы выполнения при сопоставимой стоимости изготовления»<sup>3</sup>.

Таким образом, при оценке формы товара следует использовать комбинацию синтетического и аналитического подхода.

**3. С УЧЕТОМ КАКИХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ УСТАНОВЛИВАЕТСЯ ТРАДИЦИОННОСТЬ ВНЕШНЕГО КОНТУРА ИЗДЕЛИЯ? УЧИТЫВАЕТСЯ ЛИ ПРИ ЭТОМ НАСЫЩЕННОСТЬ АНАЛОГОВОГО РЯДА?**

ОТВЕТ:

Представляется, что для определения традиционности необходимо учитывать:

- свойство, назначение, вид товара;
- сформировавшиеся виды контуров для товаров (упаковки), в отношении которых испрашивается правовая охрана;
- функциональность данной формы для хранения и перевозки, процесса упаковки товара или изготовления самой упаковки.

Насыщенность аналогового ряда также безусловно влияет на вывод о традиционности. Очевидно, что чем больше товаров на рынке, тем сложнее получить правовую охрану для нового обозначения. Это в значительной степени накладывает ограничения на новые формы. Правообладателям сложнее создать нечто новое, поскольку большинство возможных вариантов уже используется.

Применительно к оценке обозначений это означает, что при насыщенности аналогового ряда даже минимальные отличительные черты формы обозначения позволяют говорить об оригинальности, при условии, что они действительно заметны и выделяются на общем фоне. Даже наличие оригинального элемента формы при традиционности остальной части не должно быть препятствием для охраны обозначения. Иной подход приведёт к значительному ограничению прав участников такого насыщенного рынка.

Кроме того, анализ аналогового ряда позволяет определить признаки, являющиеся традиционными.

Такой подход также подтверждается практикой в отношении промышленных образцов, которые зачастую представляют собой именно форму:

- «Сопоставление внешнего вида изделий, составляющих аналоговый ряд, позволяет выявить повторяющиеся во всех аналогах конструктивные элементы изделия. Наличие повторяющихся признаков, как правило, обусловлено тем, что они выполняют техническую функцию в изделии».
- «Существенные признаки внешнего вида изделия яснее проявляются при анализе аналогового ряда изделий, к которому относится заявленный промышленный образец».
- «Кроме того, учитываются ограничения возможностей авторов по разработке решения внешнего вида изделия такого назначения, связанные, в частности, с технической функцией изделия или его элемента и стандартизированными требованиями к изделию, если таковые имеются (степень свободы дизайнера)».
- «При сравнении общих впечатлений, производимых проверяемым промышленным образцом и ближайшим аналогом, учитывается степень свободы дизайнера, т.е.

---

<sup>3</sup> Приказ ФГБУ ФИПС от 20.01.2020 № 12 «Об утверждении Руководства по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов»

ограничения возможностей дизайнера, которые имели место при разработке проверяемого промышленного образца».

- «Другим ограничивающим фактором является насыщенность аналогового ряда (многообразие форм). Чем больше разработано образцов внешнего вида изделия, тем труднее создать принципиально отличающийся образ, внешний вид изделия, производящий принципиально новое впечатление. Поэтому чем шире представлен ассортимент изделия на рынке, тем больше ограничены возможности дизайнера по созданию внешнего вида изделия, производящего новое, отличное от других промышленных образцов впечатление»<sup>4</sup>.

#### **4. МОГУТ ЛИ УЗОР, НАКЛЕЙКА, ЦВЕТ, НАЛОЖЕННЫЙ НА ТОВАР, РАССМАТРИВАТЬСЯ КАК ЭЛЕМЕНТЫ ФОРМЫ ТОВАРА?**

ОТВЕТ:

Для ответа на данный вопрос представляется важным дифференцировать рельефный узор от иных элементов. Рельефный узор представляет собой элемент формы, поскольку в значительной степени формирует контур товара. Иные средства, такие как наклейка, цвет или обычный узор на товаре не формируют его контур. Они направлены на цветовое восприятие обозначения, следовательно, не могут учитываться как элемент формы. Примечательно в этом отношении получившее широкий резонанс дело «Лабутен против Сен-Лорана» о защите красной подошвы туфель, рассмотренное судом в США.

Цвет является отдельной характеристикой обозначения, поэтому не может учитываться дважды (при оценке формы и цвета).

Кроме того, цвет и форма относятся к разным уровням восприятия. Так, потребитель, прежде всего, обращает внимание на цветовое исполнение товара. На это неоднократно обращалось внимание при рассмотрении дел о сходстве до степени смешения и недобросовестной конкуренции, например, по делам в отношении нарушителя ООО «Стокист».

Форма товара относится к следующему уровню восприятия, когда потребитель подойдет ближе или сосредоточит внимание на товаре.

Следовательно, смешение этих понятий приведет к ошибочному применению подходов, выработанных для оценки сходстве на основании цвета к анализу формы и наоборот.

Таким образом, рельефный узор может рассматриваться как элемент формы. Наклейка и цвет – нет.

#### **5. МОЖЕТ ЛИ СЧИТАТЬСЯ УПАКОВКА ТОВАРА ФОРМОЙ ТОВАРА ПО СМЫСЛУ ПОДПУНКТА 4 ПУНКТА 1 СТАТЬИ 1483 ГК РФ В ЛЮБОМ СЛУЧАЕ ИЛИ ТОЛЬКО В СЛУЧАЕ ОТСУТСТВИЯ У ТОВАРА СОБСТВЕННОЙ ФОРМЫ (НАПРИМЕР, СЫПУЧИЕ, ЖИДКИЕ ТОВАРЫ)?**

ОТВЕТ:

Цель специальных правил (подпункта 4 пункта 1 статьи 1483 ГК РФ) в отношении формы товара – исключение монополизации формы товара одним лицом. Все лица вынуждены использовать эту форму и закрепление за кем-либо исключительных прав ограничит иных лиц.

Если товар не реализуется сам по себе, а только в упаковке (отсутствие собственной формы), то производители не ограничены в выборе формы этой упаковки. Следовательно, нет смысла в применении данных особенностей, поскольку упаковка у каждого производителя может быть с уникальными чертами.

---

<sup>4</sup> Приказ ФГБУ ФИПС от 20.01.2020 № 11 «Об утверждении Руководства по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации промышленного образца и выдаче патента на промышленный образец, его дубликата»

Важно отметить, что один и тот же товар может реализовываться в разных формах: развес/упаковка/паллеты. В этой связи важно учитывать форму реализации у лица, заинтересованного в правовой охране обозначения.

В случае, если товар реализуется в одной упаковке преимущественно всеми участниками рынка, то соответствующая упаковка может считаться формой товара.

При этом, важно учитывать, что производители не должны быть ограничены в использовании внешнего вида товара/ его упаковки, которая стала традиционной для соответствующей продукции.

С УВАЖЕНИЕМ,

**Яков Лазарев**  
**к.ю.н.**