

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, в редакции, действующей на дату подачи возражения, 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 № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 № 59454, с изменениями, внесенными приказом Минобрнауки России и Минэкономразвития России от 23.11.2022 № 1140/646, (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение индивидуального предпринимателя Коровина Алексея Николаевича (далее – лицо, подавшее возражение), поступившее 14.01.2024, против выдачи патента Российской Федерации на промышленный образец № 132239, при этом установлено следующее.

Патент Российской Федерации № 132239 на промышленный образец «Вибратор для массажа» выдан по заявке № 2022500892 с приоритетом от 28.02.2022 на имя Полетаева Павла Викторовича (далее – патентообладатель) в объеме следующих изображений:



Против выдачи данного патента в соответствии пунктом 2 статьи 1398 указанного выше Гражданского кодекса Российской Федерации, было подано возражение, мотивированное несоответствием промышленного образца по оспариваемому патенту условиям патентоспособности «новизна» и «оригинальность».

В возражении указано, что по совокупности существенных признаков, нашедших отражение на изображениях промышленного образца, наиболее близким аналогом является вибратор, известный из сведений, содержащихся в сети Интернет по адресу <https://yosposs.com/products/2-in-1-clitoral-sucking-licking-vibrator-10-dual-stimulation> (далее – [1]). Размещение изображений данного изделия в сети Интернет как минимум на дату 19.01.2022 подтверждается сведениями из электронного архива Wayback Machine: <https://web.archive.org/web/20220119115727/https://yosposs.com/products/2-in-1-clitoralsucking-licking-vibrator-10-dual-stimulation> (далее – [2]).

В возражении приведена таблица, где сравнивается промышленный образец по оспариваемому патенту и известное решение. Проведенный в возражении сравнительный анализ, по мнению лица, подавшего возражение, показывает, что из источника информации [1] известно решение внешнего вида изделия (в различных цветовых исполнениях) идентичное промышленному образцу по оспариваемому патенту.

Кроме того, в возражении указано, что из патентного документа CN 306067992 S, опубл. 22.09.2020 (далее – [3]), также известно идентичное решение внешнего вида изделия такого же назначения, что и промышленный

образец по оспариваемому патенту, отличающееся лишь цветом корпуса. Поскольку промышленный образец по оспариваемому патенту отличается от промышленного образца по патентному [3], только цветом корпуса изделия, но не колористическим решением, существенный признак, связанный с цветом корпуса изделия, не может быть признан обусловленным творческим характером особенностей изделия. Оба решения производят одинаковое общее впечатление на информированного потребителя.

Стороны спора в установленном порядке были уведомлены о дате, времени и месте проведения заседания коллегии, при этом им была предоставлена возможность ознакомления с материалами возражения, размещенными на официальном сайте <https://fips.ru/pps/vz.php> (см. пункт 21 Правил ППС). Патентообладатель, в установленном порядке ознакомленный с материалами возражения, отзыв на возражение не представил.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (28.02.2022), по которой выдан оспариваемый патент, правовая база для оценки патентоспособности промышленного образца по указанному патенту включает Гражданский кодекс Российской Федерации, в редакции, действовавшей на дату подачи заявки (далее - Кодекс), Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации промышленных образцов, и Требования к документам заявки на выдачу патента на промышленный образец, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.09.2015 № 695 (далее – Правила ПО и Требования ПО).

Согласно пункту 1 статьи 1352 Кодекса в качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным. К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические особенности внешнего вида изделия, в

частности форма, конфигурация, орнамент, сочетание цветов, линий, контуры изделия, текстура или фактура материала изделия. Признаки, обусловленные исключительно технической функцией изделия, не являются охраняемыми признаками промышленного образца.

Согласно пункту 2 статьи 1352 Кодекса промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Согласно пункту 3 статьи 1352 Кодекса промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, в частности, если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения, производящее на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит промышленный образец, нашедший отражение на изображениях внешнего вида изделия.

В соответствии с пунктом 54 Правил ПО общедоступными считаются сведения, содержащиеся в источнике информации, с которым может ознакомиться любое лицо.

Согласно пункту 55 Правил 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 доступ в режиме онлайн в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" или с оптических дисков (далее - электронная среда), - дата публикации документов, ставших доступными с помощью электронной среды, если она на них имеется, либо, если эта дата отсутствует, - дата размещения сведений в электронной среде.

Согласно пункту 58 Правил ПО при проведении информационного поиска в объем поиска для целей проверки новизны и оригинальности промышленного образца включаются все известные до даты приоритета заявленного

промышленного образца из общедоступных сведений изображения внешнего вида изделий, сходного с заявленным промышленным образцом назначения.

Согласно пункту 60 Правил ПО информационный поиск проводится по базам данных патентных ведомств, с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее - сеть Интернет) по сайтам периодических изданий, сайтам производителей, другим сайтам, содержащим информацию об изделиях сходного назначения.

Согласно пункту 71 Правил ПО к существенным признакам промышленного образца в соответствии с пунктом 1 статьи 1352 Кодекса относятся признаки, определяющие эстетические особенности внешнего вида изделия, в частности, форма, конфигурация, орнамент, сочетание цветов, линий, контуры изделия, текстура или фактура материала изделия.

Согласно пункту 72 Правил ПО признаки внешнего вида изделия, обусловленные исключительно технической функцией изделия, в соответствии с пунктом 1 статьи 1352 Кодекса, не являются охраняемыми признаками промышленного образца. Признаки внешнего вида изделия признаются существенными признаками, если они определяют эстетические особенности внешнего вида изделия, являясь доминантными, и определяют общее зрительное впечатление. К несущественным признакам внешнего вида изделия относятся такие мало различимые, невыразительные признаки внешнего вида изделия, исключение которых из совокупности признаков внешнего вида изделия не приводит к изменению общего зрительного впечатления.

Согласно пункту 74 Правил ПО при проверке новизны промышленный образец в соответствии с пунктом 2 статьи 1352 Кодекса признается новым, если установлено, что совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца, и отличается от совокупности существенных признаков ближайшего аналога. Если промышленный образец соответствует условию патентоспособности «новизна», проводится проверка соответствия промышленного образца условию патентоспособности «оригинальность». Промышленный образец является

оригинальным в соответствии с пунктом 3 статьи 1352 Кодекса, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

Согласно подпункту 1 пункта 75 Правил ПО существенные признаки, характеризующие промышленный образец, не признаются обусловленными творческим характером особенностей изделия, в частности, в случае, если совокупность существенных признаков заявленного промышленного образца, нашедшая отражение на изображениях внешнего вида изделия, в том числе его трехмерной модели в электронной форме, производит на информированного потребителя такое же общее впечатление, которое производит совокупность признаков внешнего вида известного изделия того же или сходного назначения. Для целей Правил под информированным потребителем понимается гипотетическое лицо, которое будет пользоваться изделием, в котором воплощен промышленный образец, проявляющее интерес к изделиям такого же или однородного назначения и, как следствие, имеющее знания о том, какие признаки внешнего вида обычно имеются у таких изделий. При сравнении общих впечатлений, производимых заявленным промышленным образцом и противопоставленным промышленным образцом, принимается во внимание информация об известных решениях, определяющих внешний вид изделий того же или сходного назначения, (об аналоговом ряде) и 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).

Согласно подпункту 6 пункта 34 Требований ПО в качестве аналогов промышленного образца выбираются решения изделий сходного внешнего вида и назначения, известные из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Существо промышленного образца по оспариваемому патенту нашло отражение на приведенных выше изображениях внешнего вида изделия.

Анализ доводов лица, подавшего возражение, и доводов патентообладателя, касающихся оценки соответствия промышленного образца по оспариваемому патенту условиям патентоспособности «новизна» и «оригинальность», показал следующее.

Вибратор для массажа по оспариваемому патенту характеризуется следующей совокупностью существенных признаков, нашедших отражение на изображении изделия:



- выполнением изделия с корпусом S-образной формы;
- выполнением корпуса в фиолетовом цвете;
- наличием утолщений в местах изгибов;
- наличием округлого отверстия на верхнем конце;
- наличием в верхней части изделия после изгиба кольцевого элемента золотистого цвета;
- наличием на лицевой части трёх круглых элементов, расположенных вертикально в ряд;
- наличием отверстия в нижней части, выполненного в виде стилизованного ротового отверстия с языком.

Упомянутые признаки являются существенными, поскольку они определяют эстетические особенности внешнего вида изделия, в частности, форму, конфигурацию, сочетание линий, и контуры изделия.

Данные признаки являются доминантными и определяют общее зрительное впечатление (см. процитированные выше пункты 71 и 72 Правил ПО).

Что касается признаков, характеризующих наличие на задней поверхности изделия двух круглых точечных элементов, расположенных горизонтально



, то данные признаки внешнего вида изделия обусловлены исключительно технической функцией изделия, поскольку являются контактами для подключения зарядки.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1352 Кодекса данные признаки не являются охраняемыми признаками промышленного образца.

В отношении признаков, характеризующих наличие внутри полости нижнего отверстия гофрированной стенки с горизонтально расположенными ребрами



; графических символов, расположенных на трёх круглых



элементах на лицевой части изделия

; шрифтового и графического элементов, расположенных на задней поверхности изделия



, следует отметить, что они мало различимы и невыразительны, их исключение из совокупности признаков внешнего вида изделия не приводит к изменению общего зрительного впечатления, следовательно, они не определяют общее зрительное впечатление.

На основании изложенного, данные признаки являются несущественным (см. процитированный выше пункт 72 Правил ПО).

Анализ источников информации [1] и [2] показал следующее.

Источник информации [1] относится к сведениям, содержащимся в сети Интернет на сайте <https://yosposs.com/>, на котором, в частности, представлены к продаже различные модели вибраторов для массажа. Однако, источник информации [1] не содержит информации о дате размещения сведений об упомянутых товарах в электронной среде.

Следовательно, информация, содержащаяся в источнике информации [1], не может быть включена в общедоступные сведения (см. процитированные выше пункты 54 и 55 Правил ПО) и использована для проверки патентоспособности промышленного образца по оспариваемому патенту.

Источник информации [2] представляет собой архивные сведения из WayBackMachine (web.archive.org), содержащиеся в сети Интернет по адресу <https://yosposs.com/products/2-in-1-clitoral-sucking-licking-vibrator-10-dual-stimulation>, т.е. сведения, относящиеся к источнику информации [1], где к продаже предлагается вибратор в двух расцветках – розовый и фиолетовый.

Согласно данным электронного архива WayBackMachine (web.archive.org)



изображение

, имеет адрес:

https://web.archive.org/web/20211108100702/https://cdn.shopify.com/s/files/1/0031/6378/3277/products/2-In-1-Clitoral-Sucking-_Licking-G-Spot-Vibrator-10-Dual-Stimulation-2.jpg?v=1634025290.



Изображение

имеет адрес:

https://web.archive.org/web/20211108100645/https://cdn.shopify.com/s/files/1/0031/6378/3277/products/2-In-1-Clitoral-Sucking-_-Licking-G-Spot-Vibrator-10-Dual-Stimulation-1.jpg?v=1634025290



Изображение

имеет адрес:

https://web.archive.org/web/20211108100620im_/https://cdn.shopify.com/s/files/1/0031/6378/3277/products/Hd07196d95d224b1b80b7420425ee10f4B.jpg?v=1609925219.



Изображение

имеет адрес:

https://web.archive.org/web/20211108100555if_/https://cdn.shopify.com/s/files/1/0031/6378/3277/products/2_4f1db51e-213b-4599-a87e-52efba5a570c.jpg?v=1622105212.

Следовательно, данные изображения были загружены в электронный архив 08.11.2021, т.е. до даты приоритета (28.02.2022) оспариваемого патента.

Данная проверка осуществлялась на Интернет странице (см. источник информации [2]) путем наведения курсора «мыши» на соответствующее изображение, которые представлены выше, и вызова всплывающего меню с помощью правой кнопки «мыши», в котором следует выбрать пункт «открыть изображение в новой вкладке» при переходе по которому в новом окне открывается изображение со своим адресом (использовался браузер Chrome, версия 123.0.6312.86 (Официальная сборка), 64 бит).

Следовательно, принципиальная возможность ознакомиться с приведенными выше изображениями, представленными в источнике информации [2], с даты 08.11.2021, была у любого лица.

Таким образом, информация, содержащаяся в источнике информации [2], может быть включена в общедоступные сведения (см. процитированные выше пункты 54 и 55 Правил ПО) и использована для проверки патентоспособности промышленного образца по оспариваемому патенту.

Как видно, на изображениях представлены вибраторы одинакового внешнего вида, отличающиеся лишь цветом корпуса.

Вместе с тем по совокупности существенных признаков наиболее близким аналогом промышленного образца по оспариваемому патенту является изделие фиолетового цвета.

Сравнительный анализ промышленного образца по оспариваемому патенту и ближайшего аналога, известного из источника информации [2], показал, что совокупность существенных признаков промышленного образца по оспариваемому не отличается от ближайшего аналога.



Отличия в оттенке (изделие по оспариваемому патенту , более



светлое, чем изделие, выбранное в качестве ближайшего аналога) является несущественным.

На основании изложенного можно констатировать, что возражение содержит доводы, позволяющие признать промышленный образец по оспариваемому патенту несоответствующим условию патентоспособности «новизна» (см. пункт 2 статьи 1352 Кодекса).

Дополнительно необходимо отметить следующее.

Сравнительный анализ промышленного образца по оспариваемому патенту и изделия розового цвета, известного из источника информации [2], показал, что совокупность существенных признаков промышленного образца по оспариваемому

патенту отличается от известного решения существенным признаком, заключающемся в выполнении корпуса вибратора розовым цветом.

Проверка творческого характера существенных признаков, характеризующих промышленный образец по оспариваемому патенту, предусмотренная подпунктом 1 пункта 75 Правил ПО, показала, что совокупность существенных признаков промышленного образца по оспариваемому патенту, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, производит на информированного потребителя такое же общее впечатление, которое производит совокупность существенных признаков изделия розового цвета, известного из источника информации [2].

Вклад выявленного выше существенного отличительного признака в формирование общего впечатления, производимого промышленным образцом по оспариваемому патенту, не способствует установлению общего впечатления, отличного от общего впечатления, производимого изделием розового цвета, известным из источника информации [2]. Указанный отличительный признак не индивидуализирует промышленный образец по оспариваемому патенту в целом, по отношению к изделию розового цвета, известному из источника информации [2].

В сравниваемых решениях состав и соподчиненность композиционных элементов, форма корпуса, расположение отверстий и элементов управления совпадают.

Несмотря на разный цвет корпуса, информированный потребитель в первую очередь обращает внимание на состав композиционных элементов, их соподчиненность, а также форму.

Этот вывод сделан с учетом аналогового ряда (изделий того же или сходного назначения), представленного сведениями, содержащимися в источнике информации [2]:



Анализ аналогового ряда, показал, что возможности авторов по разработке решения внешнего вида изделия такого назначения (вибратор для массажа), не имеют значительных ограничений. Дизайнер не ограничен в выборе формы изделия. Следовательно, степень свободы дизайнера изделий такого назначения имеет достаточную свободу в выборе дизайна этих элементов.

Как следствие, существенные признаки, характеризующие промышленный образец по оспариваемому патенту, не обуславливают творческий характер особенностей изделия (см. процитированный выше подпункт 1 пункта 75 Правил ПО).

Патентный документ [3] опубликован 22.09.2020, т.е. до даты приоритета (28.02.2022) промышленного образца по оспариваемому патенту.

Таким образом, информация, содержащаяся в патентном документе [3], может быть включена в общедоступные сведения (см. процитированные выше пункты 54 и 55 Правил ПО) и использована для проверки патентоспособности промышленного образца по оспариваемому патенту.

Сравнительный анализ промышленного образца по оспариваемому патенту и промышленного образца по патентному документу [3]:



, показал, что совокупность существенных признаков промышленного образца по оспариваемому патенту отличается от известного промышленного образца

существенным признаком, заключающемся в выполнении корпуса изделия розовым цветом.

Таким образом, по тем же основаниям, приведенным в настоящем заключении в отношении изделия розового цвета, известного из источника информации [2], совокупность существенных признаков промышленного образца по оспариваемому патенту, нашедших отражение на изображениях внешнего вида изделия, производит на информированного потребителя такое же общее впечатление, которое производит совокупность существенных признаков промышленного образца по патентному документу [3].

На основании изложенного, можно констатировать, что лицом, подавшим возражение, приведены доводы, позволяющие признать промышленный образец по оспариваемому патенту несоответствующим условию патентоспособности «оригинальность» (см. процитированный выше пункт 2 статьи 1352 Кодекса).

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

удовлетворить возражение, поступившее 14.01.2024, патент Российской Федерации на промышленный образец № 132239 признать недействительным полностью.