

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 22.01.2024, против выдачи патента Российской Федерации на промышленный образец № 133066, при этом установлено следующее.

Патент Российской Федерации № 133066 на промышленный образец «Вибратор для массажа» выдан по заявке № 2022500557 с приоритетом от 08.02.2022 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://www.alibaba.com/product-detail/2021-New-Arrival-Adult-Sex-Toys_1600237920493.html (далее – [1]).

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 идентичное промышленному образцу по оспариваемому патенту.

Кроме того, в возражении указано, что из патентного документа CN 306484190, опубл. 20.04.2021 (далее – [2]), также известно идентичное решение внешнего вида изделия такого же назначения, что и промышленный образец по оспариваемому патенту, отличающееся лишь цветом корпуса.

По мнению лица, подавшего возражение, отличительные признаки, характеризующие колористическое решение промышленного образца, по оспариваемому патенту - выполнение основной части корпуса в чёрном цвете, белое «брюшко», кольцо контрастного цвета в верхней части корпуса изделия, не обусловлены творческим характером особенностей изделия, поскольку известны решения идентичного назначения, содержащие данные признаки и также стилизованные под пингвина.

В частности, сведения об изделии «Satisfyer Penguin» известны из источников информации, доступных по ссылкам в сети «Интернет» по адресам:

<https://dzen.ru/a/YdXxXvRDRh7v5BRh> (далее – [3]);

https://otzovik.com/review_12719432.html (далее – [4]);

https://otzovik.com/review_12798094.html (далее – [5]).

С возражением представлены следующие материалы:

- сведения, содержащиеся в сети Интернет по адресу:
https://cngzxykj.en.alibaba.com/company_profile/feedback.html?spm=a2700.shop_cp.88.40.32a45b7d1XzXkO#reviewSubHeader (далее – [6]);

- нотариальный протокол осмотра доказательств от 18.01.2024 (далее – [7]).

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 (08.02.2022), 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 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 в виде стилизованного пингвина;
- выполнением колористического решения корпуса, включающим черный, белый и оранжевый цвета;
- наличием на верхней передней части корпуса оранжевого кольцевого элемента, сужающегося кверху;
- наличием на передней части корпуса белого яйцевидного элемента, имитирующего живот пингвина;
- наличием на нижней задней части корпуса двух округлых элементов сужающихся к концу, имитирующих хвост пингвина;
- наличием рельефных S-образных полос с боковых сторон корпуса.

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 нижней поверхности



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

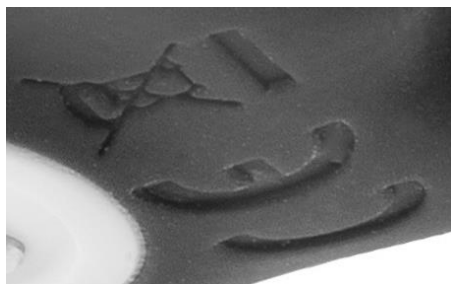
В соответствии с пунктом 1 статьи 1352 Кодекса данные признаки не являются охраняемыми признаками промышленного образца.

В отношении признаков, характеризующих наличие на нижней части корпуса изделия белого круглого элемента, внутри которого расположены два округлых выступающих элемента, с нанесенными на них графическими символами



; шрифтового и графического элементов,

расположенных на нижней поверхности корпуса 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 материалов [1]-[5] показал, что известное из источника информации [1] решение внешнего вида изделия по совокупности существенных признаков является наиболее близкого аналогом промышленного образца по оспариваемому патенту.

Источник информации [1] относится к сведениям, содержащимся в сети Интернет на сайте <https://www.alibaba.com/>, на котором, в частности, представлен к продаже вибратор для массажа в виде стилизованного пингвина (см. одно из



изображений вибратора), реализацией которого занимается компания Guangzhou Xingyue Technology Co., Ltd. В источнике информации [1] отсутствует дата публикации изображений, вместе с тем в данном источнике информации приведен отзыв о данном товаре от 09.06.2021. Тот факт, что на дату публикации отзыва, изображения товара из источника информации [1] имели такой же внешний вид, что и на дату подачи возражения, а также на дату рассмотрения возражения, подтверждается сведениями из источника информации [6].

Источник информации [6] содержит отзывы покупателей обо всех товарах, купленных у компании Guangzhou Xingyue Technology Co., Ltd на сайте <https://www.alibaba.com/>. При этом ряд отзывов сопровождается изображением товара, к которому он относится. В частности, в источнике информации [6]

L*****n



United States

представлены отзывы покупателя от 09.06.2021 о разных товарах, в том числе и отзыв вибраторе в виде стилизованного пингвина, сопровождаемый



изображением . Данный отзыв является «кликабельным», т.е. при наведении курсора «мыши» на изображение и нажатии левой кнопки «мыши», открывается страница со сведениями, на купленный товар, идентичными сведениям из источника информации [1]. При этом отзыв в источнике

L*****n



United States

информации [1] от 09.06.2021 также принадлежит покупателю .

Данное обстоятельство свидетельствует о том, что на дату отзыва 09.06.2021 карточка товара в источнике информации [1] содержала те же изображения товара, что и на дату подачи возражения.

Таким образом, до даты приоритета оспариваемого патента (08.02.2022) в источниках информации [1] и [6] 09.06.2021 опубликован отзыв покупателя

L*****n

 United States

о покупке товара и приведены изображения данного товара



Следовательно, принципиальная возможность ознакомиться с приведенными выше изображениями изделия, представленными в источниках информации [1] и [6], до даты приоритета оспариваемого патента, была у любого лица.

Таким образом, информация, содержащаяся в источниках информации [1] и [6], 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 вибратора для массажа, известного из источников информации [1] и [6], показал, что совокупность существенных признаков промышленного образца по оспариваемому не отличается от ближайшего аналога.

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).

В связи со сделанным выше выводом материалы [2]-[5] не рассматривались, и не осуществлялась проверка соответствия промышленного образца по оспариваемому патенту условию патентоспособности «оригинальность».

Что касается протокола [7], то в нем проведен нотариальный осмотр сведений, содержащихся в сети Интернет и относящихся к источникам информации [1] и [6].

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

удовлетворить возражение, поступившее 22.01.2024, патент Российской Федерации на промышленный образец № 133066 признать недействительным полностью.