


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 10.11.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019710014, при этом установлено следующее.



Обозначение «  » по заявке №2019710014, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 07.03.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 12, 16, 28, 35, 37, 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 07.09.2020 принято решение об отказе в государственной регистрации (далее – решение Роспатента) обозначения по заявке №2019710014 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому входящие в состав заявленного обозначения буквы «ВПК» не обладают различительной способностью на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку представляют собой сочетание простых букв, не имеющих характерного графического исполнения и словесного характера.

Такие элементы могут быть включены в товарный знак в качестве неохраняемых, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Поскольку в заявленном обозначении доминируют неохраняемые элементы (буквы «ВПК» и словесные элементы «ВОЕННО - ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ MILITARY INDUSTRIAL COMPANY»), оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 10.11.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента.

Доводы заявителя сводятся к следующему:

- графическое исполнение объемного элемента комбинированного обозначения - букв «ВПК» реализовано в отличительном от привычного изображения двухмерных букв, выполненных стандартными шрифтами по ГОСТ 3489.1-71 и шрифтами, используемыми операционными системами Windows и Mac OS, и относятся к формам, не связанным с самими товарами или услугами. Поэтому буквы «ВПК» обладают различительной способностью;

- наличие неохраняемых словосочетаний в составе заявленного обозначения дает возможность однозначно трактовать потребителю семантическое значение запоминающегося чередования букв «ВПК», позволяя потребителю отличать товары или услуги одного производителя от аналогичной продукции других производителей, указывая на конкретного производителя;

- изобразительные элементы заявленного обозначения, выполненные в виде ромбов синего, белого и красного цветов, расположенных после буквы «К», имитируют контур правой части буквы. Оригинальное графическое расположение ромбов, имитирующих особенности выполнения правого профиля буквы «К», приводит к образованию стилизованной композиции, воспринимаемой как новый изобразительный образ буквы «К»;

- комбинация всех вышеописанных элементов придала обозначению оригинальность и индивидуальность. Данные элементы приносят качественно иной уровень восприятия, увязываются в единую композицию, отличную от восприятия этих элементов по отдельности, что свидетельствует о том, что обозначение в целом обладает различительной способностью;

- экспертиза указывает на то, что информация, доказывающая приобретение различительной способности, должна быть представлена в отношении каждой позиции, представленной в перечне товаров/услуг настоящей заявки, однако, законом не установлено безальтернативной обязанности заявителя предоставлять все сведения в отношении каждой позиции, представленной в перечне товаров/услуг регистрируемой заявки, соответствующая норма указывает на возможность их представления;

- экспертизой не приняты во внимание сведения о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, о степени информированности потребителей;

- заявитель работает с более чем тридцатью государственными заказчиками, основными из которых являются Министерство обороны, «МВД», «ФСБ», «ФСО», «Росгвардия» и другие силовые структуры Российской Федерации. Номенклатура продукции для государственных нужд по основным образцам техники насчитывает свыше 80 позиций;

- первыми образцами броневедомств, которые получили маркировку «ВПК», стали опытные образцы броневедомств, разрабатываемых в рамках ОКР «Каратель-1» (2010г.), автомобиль с колесными формулами 4x4 и 6x6: ВПК-39271, ВПК-39272 и ВПК-39273

«Волк»; «Тигр-М» ВПК-233114 - специальное транспортное средство (СТС) - бронированный армейский автомобиль, прототип выпущен в 2009 г., в 2010 г. опытный образец успешно прошел испытания в 21 НИИИ МО России. В 2010 г. показан на выставке «Интерполитех-2010». Поставки в вооруженные силы России начаты в феврале 2011 г.;

- следующим образцом броневедомобиля с наименованием «ВПК» стал первый в России миннозащищенный броневедомобиль (выполненный по технологии MRAP) СПМ-3 ВПК-3924 «Медведь» (2010 г.). В настоящее время изделие принято на снабжение войск Росгвардии. С 2012 г. ООО «ВПК» начало производство и поставку броневедомобилей СБМ ВПК-233136 «Тигр».

- БТР ВПК-7829 («Бумеранг») - впервые машина была представлена на закрытом показе на выставке «Russia Arms EXPO» в 2013 году, открыто представлена широкой публике на репетиции парада Победы в 2015 году.

- В 2018 году разработан, а в 2019 г. продемонстрирован на выставке «Армия 2019», броневедомобиль ВПК-59095С «ВПК - Урал»;

- на сегодняшний день поставлено потребителям 392 броневедомобиля ВПК-233136 «Тигр». Машины эксплуатируются в Узбекистане (170 машин), Казахстане, Замбии, Мали, Сомали, Кении, Алжире, Сирии, Беларуси, ОАЭ, Словакии, Бахрейне, Таджикистане, Азербайджане (<https://sdelanounas.ru/blogs/103020/>) и, конечно в России;

- затраты на рекламу товаров включают затраты на календари, каталоги, листовки и иную сувенирную продукцию, составили на 2019 год 1 356 006 рублей;

- информированность потребителя о заявленном обозначении подтверждается сведениями сайта заявителя, числом подписчиков на страницы заявителя в социальных сетях, публикациями в открытой печати, участием заявителя в выставках.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать обозначение в качестве товарного знака по заявке №2019710014.

К возражению приложены следующие материалы:

1. Договоры на изготовление полиграфической, рекламно-полиграфической и сувенирной продукции за период с 2011 по 2019 гг.;
2. Договоры поставки продукции за период 2012, 2018, 2019 гг.;
3. Протокол к Договору 09/2012Р от 25.06.2012;
4. Счета на оплату №51 от 20.10.2014, №52 от 20.10.2014, №51 от 30.10.2014;
5. Техническое задание на разработку дизайна и изготовление квартального календаря на 2019 год;
6. Распечатки страниц календаря за 2015 год;
7. Распечатки информации из Интернет-ресурса, с сайта «РИА новости»;
8. Распечатки с сайта «Википедия»;
9. Копии страниц журналов «ВОЕННЫЙ ЖУРНАЛ» выпуск сентябрь 2018 год, «армии и флота ОБОЗРЕНИЕ» выпуск апрель 2018 г.;
10. Ссылки на публикации из открытых источников сети Интернет с информацией о товарах заявителя;
11. Ссылки на печатные публикации с Информационных ресурсов: «Сделано у нас» и «Новости ВПК»;
12. Сведения о публикации в открытой печати информации о товарах, маркированных заявленным обозначением - флэш-накопитель;
13. Сведения о выставках, на которых была представлена продукция ООО «ВПК»;

Изучив материалы дела, выслушав присутствующих на рассмотрении возражения, поступившего 10.11.2020, коллегия установила следующее.

С учетом даты (07.03.2019) поступления заявки № 2019710014 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в

качестве товарного знака включает в себя 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 июля 2015 г. № 482 (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 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.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение. Согласно пункту 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2019710014



было заявлено комбинированное обозначение «  », включающее буквы «ВПК», словесные элементы «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ» и «MILITARY INDUSTRIAL COMPANY» и изобразительный элемент, состоящий из трех ромбов белого, синего и красного цветов. Заявленное обозначение представлено в следующем цветовом сочетании: синий, белый, красный. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 09, 12, 16, 28, 35, 37, 42 классов МКТУ.

Оспариваемым решением Роспатента от 07.09.2020 все словесные элементы признаны неохраняемыми на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Правомерность данного вывода обуславливается смысловым содержанием указанных элементов, которые по отношению ко всем заявленным товарам и услугам являются их характеристикой.

Так, словосочетание «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ» информирует потребителей относительно области деятельности заявителя, называя и характеризуя его. Элементы, представляющие собой сведения, касающиеся изготовителя товаров (лица, оказывающего услуги), относят к неохраняемым элементам на основании пункта 34 Правил.

Словосочетание «MILITARY INDUSTRIAL COMPANY», очевидно, представляет собой перевод словосочетания «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ» на английский язык, в связи с чем к нему применимы выводы, изложенные выше.

Необходимо отметить, что заявитель не оспаривает отнесение словесных элементов заявленного обозначения к неохраняемым, что отражено им при подаче заявки.

Вместе с тем заявитель полагает, что аббревиатура «ВПК» обладает различительной способностью и может служить средством индивидуализации.

Несмотря на то, что заявитель элемент «ВПК» расшифровывает как «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ», данная аббревиатура имеет сокращение от «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННЫЙ КОМПЛЕКС» (см. <http://sokr.ru/>), содержится в словарях, хорошо известно среднему российскому потребителю.

В этой связи, данное обстоятельство не приводит к выводу о наличии у буквенного элемента «ВПК» различительной способности, по следующим причинам.

Аббревиатура «ВПК» не содержит гласные буквы, в связи с чем, не имеет словесного характера. Такие обозначения относятся к не обладающим различительной способностью на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Кроме того, факт восприятия элемента «ВПК» в значении «Военно-промышленный комплекс» определяет также возможность отнесения этого элемента к характеризующим товары и его изготовителя, что также свидетельствует о его несоответствии пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

В некоторых случаях подобным обозначениям предоставляется правовая охрана, если графическая составляющая является значимой.

В данном случае буквы «ВПК» выполнены в легкой графике, заключающейся лишь в теневой проработке контура букв, что не позволяет признать ее оригинальной и запоминающейся. Иными словами, графическая составляющая элемента «ВПК» не изменяет его восприятия, как восприятие аббревиатуры от словосочетания «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННЫЙ КОМПЛЕКС».

В этой связи очевидно, что элемент «ВПК» заявленного обозначения по заявке №2019710014 не способен выполнять основную функцию товарного знака, а именно, индивидуализировать товары и услуги заявителя.

Следует отметить, что в оспариваемом решении Роспатента указано на то, что неохраняемые элементы занимают в заявленном обозначении доминирующее положение, что приводит к выводу о его несоответствии требованиям абзаца шестого пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

При решении вопроса о том, занимает ли неохраняемый элемент доминирующее положение, необходимо оценивать как особенности этого элемента, так и всю композицию обозначения в целом.

В заявленном обозначении, элемент «ВПК» отчетливо прочитывается, расположен в центре композиции и акцентируют на себе внимание потребителя. Графический элемент в виде трех разноцветных ромбов, пространственно не доминирует, визуально не воспринимается в качестве неотъемлемой части буквосочетания «ВПр». Словесные элементы «MILITARY INDUSTRIAL COMPANY», «ВОЕННО-ПРОМЫШЛЕННАЯ КОМПАНИЯ» и буквенный элемент «ВПК» являются доминирующими элементами заявленного обозначения и, следовательно, вывод о том, что неохраняемые элементы занимают в заявленном обозначении доминирующее положение, является правомерным.

Таким образом, вывод о невозможности регистрации товарного знака по заявке № 2019710014, изложенный в заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения, следует признать правомерным.

Следует иметь в виду, что Кодексом предусмотрена возможность регистрации обозначений, признанных несоответствующими пункту 1 статьи 1483 Кодекса в случае, если такие обозначения приобрели различительную способность в результате их использования.

В этой связи коллегией рассмотрены представленные заявителем сведения и материалы, анализ которых показал следующее. Заявитель сообщает о производстве и поставке им бронированных армейских автомобилей, а также сообщает о существенных затратах на рекламу товаров, участиях в выставках, наличии публикаций о продукции в печатных изданиях.


Однако, коллегия поясняет, что для приобретения обозначением различительной способности обозначение не только должно использоваться заявителем, но и выполнять функцию средства индивидуализации. При этом такое использование обозначения должно быть достаточно интенсивным и широким, чтобы средний российский потребитель имел возможность ознакомиться с продукцией, маркированной обозначением, закрепить в сознании образ, связанный с этим обозначением как используемым заявителем.

С учетом сказанного, коллегия считает правомерным замечание экспертизы о том, что доказательства приобретения обозначением различительной способности оцениваются по отношению к каждому заявленному товару и услуг. Однако, заявитель осуществляет свою деятельность именно в сфере производства бронированных военных автомобилей, то есть по отношению к товарам «средства транспортные бронированные» 12 класса МКТУ. В отношении иных товаров и услуг заявленного перечня сведений и доказательств не представлено.

Из представленных заявителем материалов невозможно установить, что заявленное обозначение в целом или элемент «ВПК» использовался заявителем именно как средство маркировки заявленных товаров и услуг, а не как указание непосредственно предприятия, сокращенное наименование которого ООО «ВПК».

Таким образом, у коллегии нет оснований для вывода о том, что заявленное обозначение способно ассоциироваться исключительно с заявителем, следовательно, нет оснований для вывода о приобретении



обозначением «  » различительной способности в отношении всех заявленных товаров и услуг.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.11.2020,
оставить в силе решение Роспатента от 07.09.2020.**