

Вопросы для обсуждения

Ответы Е.А. Павлова, ИЦЧП

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)? Возможно ли при анализе формы товара и ее элементов учитывать Международную классификацию изобразительных элементов товарных знаков (если да, то в каком объеме)?

На мой взгляд, для подп.4 п.1 ст.1483 ГК важно определить тесную связь формы со свойством или назначением товара. В этом смысле можно сказать, что должен восприниматься именно внешний контур изделия. Хотя потребителем форма воспринимается, скорее, не как контур, а как некий объем.

Международная классификация содержит сведения об изобразительных элементах для облегчения поиска сходных обозначений. Она не является обязательной. Для целей подп.4 п.1 ст.1483 ГК она, как представляется, не очень подходит, ведь в данном случае речь идет не столько о том, есть ли еще такие обозначения, сколько о том, насколько банальна и распространена данная форма. Это должно быть очевидно и без специальных исследований.

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?

Представляется, что по смыслу подп.4 п.1 ст.1483 ГК нужно получить общее впечатление, которое свидетельствует о том, что форма товара определяется исключительно или главным образом свойством или назначением товара, и если будет сделан вывод, что она определяется

«главным образом», то в такой ситуации, очевидно, требуется анализ того, что в ней выходит за рамки этого сугубо функционального характера, и выходит ли настолько, что можно признать форму охраноспособной. Так что, по-видимому, можно применять и синтетический, и аналитический подходы: оценивать как общее впечатление, так и различные элементы формы.

В целях анализа при определении того, можно ли считать форму главным образом зависящей от свойств или назначения товара, возможно, наверное, выделение какого-то элемента формы, как занимающего доминирующее положение. Если такой элемент носит сугубо функциональный характер, то и вся форма признается неохраняемой. Но такой подход может сузить сферу охраны.

Идея с признанием неохраняемыми элементов формы, напротив, может привести к расширению сферы охраны, поскольку можно будет охранять любую бутылку или банку, у которой есть один оригинальный элемент за счет предоставления охраны форме с этим элементом.

3. С учетом каких обстоятельств устанавливается традиционность внешнего контура изделия? Учитывается ли при этом насыщенность аналогового ряда?

Вопрос не юридический, для эксперта.

4. Могут ли узор, наклейка, цвет, наложенный на товар, рассматриваться как элементы формы товара?

Представляется, что все эти элементы не могут рассматриваться как элементы формы. Но они могут быть элементами комбинированного товарного знака, состоящего из формы и изобразительных элементов.

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)?

Представляется, что упаковка сама по себе в любом случае может рассматриваться с точки зрения предоставления прав на нее, как на объемный товарный знак. Конечно, упаковка товаров, у которых нет собственной формы, весьма традиционна и в наибольшей степени подходит под критерии подп.4 п.1 ст.1483 ГК. С другой стороны, функциональность упаковки зачастую зависит не от содержимого, а от материала упаковки и от рационального подхода к ее изготовлению (например, картонные коробки). Поэтому любая упаковка, как представляется, имеет много шансов подпасть под подп.4 п.1 ст.1483 ГК.

Если заявитель хочет именно упаковку товара признать объемным товарным знаком, то вряд ли может служить ограничением то, что сам товар обладает формой (например, коробка для конфет или коробка для iPhone). Мне кажется, что такая позиция больше отвечает интересам заявителей.