

## ФОРМЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ДИЗАЙНЕРСКИХ РЕШЕНИЙ

### FORMS OF LEGAL PROTECTION OF DESIGNER DECISIONS

#### **Владимир Евгеньевич КИТАЙСКИЙ**

Российская государственная академия интеллектуальной собственности, Москва, Россия, [kve41@mail.ru](mailto:kve41@mail.ru), <https://orcid.org/0000-0001-7740-2882>

#### Информация об авторе:

В.Е. Китайский — профессор кафедры патентного права и правовой охраны средств индивидуализации, кандидат технических наук; <https://www.facebook.com/vladimir.kitaiskiy>

**Аннотация:** В статье приведен анализ разных форм правовой охраны дизайнерских решений, изделий, обозначений и произведений искусства. Такими формами правовой охраны являются промышленные образцы, товарные знаки и объекты авторского права в виде произведений искусства. Показаны преимущества каждого из перечисленных объектов интеллектуальной собственности и его недостатки по сравнению с другими анализируемыми объектами.

**Ключевые слова:** промышленные образцы, товарные знаки, объекты авторских прав, изделия, дизайнерские решения

**Для цитирования:** Китайский В.Е. Формы правовой охраны дизайнерских решений // Труды по интеллектуальной собственности (Works on Intellectual Property). 2021. Т. 38, № 3. С. 24–29; <https://doi.org/10.17323/tis.2021.13239>

#### • **Vladimir E. KITAYSKIY**

• Russian State Academy of Intellectual Property, Moscow, Russia, [kve41@mail.ru](mailto:kve41@mail.ru); <https://orcid.org/0000-0001-7740-2882>

#### • Information about the author

• V.E. Kitayskiy — Professor of the Department of Patent Law and Legal Protection of Means of Individualization; Candidate of Technical Sciences; <https://www.facebook.com/vladimir.kitaiskiy>

• **Abstract:** The article provides an analysis of various forms of legal protection of design solutions for products, designations and works of art. These forms of legal protection are industrial designs, trademarks and objects of copyright in the form of works of art. The advantages of each of the listed objects of intellectual property and its disadvantages in comparison with other analyzed objects are shown.

• **Key words:** industrial designs, trademarks, objects of copyright, products, design solutions

• **For citation:** Kitayskiy V.E. Forms of legal protection of designer decisions // Trudi po Intellectualnoy Sobstvennosti (Works on Intellectual Property). 2021. Vol. 38 (3). P. 24–29; <https://doi.org/10.17323/tis.2021.13239>

Достаточно часто у студентов, изучающих право интеллектуальной собственности, возникает вопрос о кажущейся схожести промышленных образцов и товарных знаков. Казалось бы, одни и те же изображения изделий, плоскостные или объемные, могут быть зарегистрированы в качестве промышленных образцов или товарных знаков. При этом приводят примеры зарегистрированных в качестве плоскостных промышленных образцов и изобразительных или комбинированных товарных знаков этикеток различных бутылок и других упаковок, а также в качестве объемных промышленных образцов и объемных товарных знаков внешний вид самих бутылок, флаконов, банок и упаковок товаров.

Этот же вопрос возникает и у разработчиков решений внешнего вида (дизайнерских решений) плоскостных или объемных изделий (обозначений): на регистрацию какого объекта интеллектуальной собственности следует подавать заявку в Роспатент в том или ином случае? А может, не подавать заявку, а воспользоваться автоматически возникающим авторским правом на произведения искусства?

Кроме сходства внешнего вида объектов регистрации в качестве промышленного образца и товарного знака сложность выбора вида правовой охраны усугубляют нормы законодательства, которые при определении новизны и оригинальности заявленного промышленного образца требуют учитывать заявленные товарные знаки с более ранним приоритетом (п. 4 ст. 1352 ГК РФ<sup>1</sup>), а при регистрации товарного знака — учитывать тождественные промышленные образцы, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака (подп. 3 п. 9 ст. 1483 ГК РФ).

Сходство промышленного образца, товарного знака и произведения искусства заключается в том, что визуально их дизайнерские решения могут быть тождественны. Однако, несмотря на визуальную тождественность, эти объекты интеллектуальной собственности относятся к совершенно различным группам (объекты патентного права и объекты авторского права, являющиеся результатами интеллектуальной деятельности, и приравненные к ним средства индивидуализации), имеют разные назначения, предоставляемые объемы правовой охраны и сроки правовой охраны. В связи с этим представляется необходимым привести сравнительно-правовую характеристику товарного знака и промышленного образца, а также

объектов авторского права в виде произведений искусства для правовой охраны дизайнерских решений.

Общим в товарных знаках, промышленных образцах и произведениях искусства является возможность представить дизайнерские решения объемных и плоскостных изделий (обозначений) в цветовом (колористическом) решении.

Что касается оснований, по которым может быть отказано в регистрации товарного знака и промышленного образца, то здесь тоже есть ряд общих требований. Как товарные знаки, так и промышленные образцы для получения правовой охраны не должны противоречить общественным интересам, принципам гуманности и морали (п. 3 ст. 1483 и подп. 4 п. 4 ст. 1349 ГК РФ). Оба рассматриваемых вида объектов интеллектуальной собственности могут включать в себя официальные символы, наименования и отличительные знаки, их узнаваемые части или имитации в качестве неохраняемого элемента, только если на это имеется согласие соответствующего компетентного государственного органа, органа международной или межправительственной организации (ст. 1231.1 ГК РФ).

Также в соответствии с подп. 2 п. 5 ст. 1352 ГК РФ не предоставляется правовая охрана в качестве промышленных образцов решениям, а в качестве товарных знаков в соответствии с п. 3 ст. 1483 ГК РФ обозначениям, способным ввести в заблуждение потребителя изделия (товара), в том числе в отношении производителя изделия, места производства изделия или товара, для которого изделие служит тарой, упаковкой, этикеткой, в частности решениям, идентичным объектам, указанным в п. 4–10 ст. 1483 ГК РФ, либо производящим такое же общее впечатление, либо включающим указанные объекты, если права на указанные объекты возникли ранее даты приоритета промышленного образца, за исключением случаев, если правовая охрана промышленного образца испрашивается лицом, имеющим исключительное право на такой объект. Указанные выше п. 4–10 ст. 1483 ГК РФ относятся к товарным знакам (§ 2 гл. 76 ГК РФ) и представляют собой основания для отказа в государственной регистрации товарных знаков и промышленных образцов.

Для регистрации товарного знака и промышленного образца необходимо подать заявку в Роспатент, который в соответствии с п. 1 ст. 1391 ГК РФ по заявке на промышленный образец проводит формальную экспертизу и экспертизу по существу, а по заявке на товарный знак, согласно п. 1 ст. 1497 ГК РФ, — формальную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения. Данное положение также подтверждает сходство двух объектов интеллектуальной

1 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 (с изм. и доп., вступ. в силу с 17.01.2021) // СПС «КонсультантПлюс».

собственности — товарного знака и промышленного образца — в части процедуры экспертизы заявки.

Исключительные права на промышленный образец, товарный знак и произведение искусства идентичны. Так, патентообладатель промышленного образца и правообладатели товарного знака и произведения искусства имеют право использовать свой объект интеллектуальной собственности, а также могут распоряжаться своим правом путем его отчуждения и предоставления права его использования другим лицам.

Имеются и различия. Промышленный образец отличается от товарного знака тем, что он воплощается в изделии, т.е. фактически является его неотъемлемой составляющей — формой, конфигурацией, т.е. является решением внешнего вида изделия, а также объектом патентного права. Дизайнерское решение произведения искусства также воплощается в форме, конфигурации, характеризуется колористическим решением, но относится к объектам авторского права.

Напротив, товарный знак является средством индивидуализации, т.е. это обозначение, которое предназначено для индивидуализации товаров и/или услуг юридического лица либо индивидуального предпринимателя. Товарный знак проставляется на товаре для его маркировки, в частности на изделии конкретного производителя или на упаковке этого товара, и не является неотъемлемой составляющей этого товара. Важным отличием товарного знака от промышленного образца и произведения искусства является возможность обозначать одним товарным знаком разные товары и услуги одного и того же производителя в соответствии с тем перечнем товаров и услуг, в отношении которого зарегистрирован данный товарный знак.

Объемные товарные знаки очень близки к объемным промышленным образцам и объемным произведениям искусства, поскольку они в дополнение к своему индивидуализирующему назначению нередко сами являются неотъемлемой частью товара — его формой, т.е. определяют его внешний вид. То же самое относится к изобразительным и комбинированным товарным знакам, обозначения которых очень близки к изображениям плоскостных промышленных образцов. Принципиальное отличие объемного товарного знака от объемного промышленного образца и объемного произведения искусства состоит в том, что объемный товарный знак, как и любой другой товарный знак, должен обладать различительной способностью. Это одно из требований, предъявляемых к товарным знакам (п. 1 ст. 1483 ГК РФ).

К промышленным образцам и произведениям искусства такое требование не предъявляется, но к ним

предъявляются другие требования. Так, промышленный образец должен быть новым и оригинальным (п. 1 ст. 1352 ГК РФ). Товарный знак может быть и новым, и неоригинальным, такие требования к нему не предъявляются нормативными документами, поскольку обозначение, зарегистрированное в качестве товарного знака в отношении заявленного перечня товаров и услуг, может быть зарегистрировано другим лицом в качестве другого товарного знака в отношении неоднородных товаров и услуг при условии, что такой товарный знак не будет вводить потребителя в заблуждение. Также правовая охрана товарного знака может быть прекращена по истечении срока его действия или по волеизъявлению правообладателя, и это обозначение может быть зарегистрировано другим лицом в качестве товарного знака в отношении однородных или неоднородных товаров и услуг.

Что касается произведения искусства, то, как отмечено в учебнике «Право интеллектуальной собственности» коллектива авторов под редакцией И.А. Близнаца: «Предоставление авторско-правовой охраны не зависит от назначения и достоинства произведения, т.е. автор не обязан доказывать качество произведения, его практическую значимость, идейное значение, соответствие каким-либо требованиям»<sup>2</sup>. И это можно считать в некотором роде преимуществом авторского права перед патентным правом и правом на средства индивидуализации.

Как известно, обозначения товарных знаков могут быть световыми, звуковыми, позиционными, обонятельными и другими, а среди промышленных образцов такие виды отсутствуют. И это определяется функциональным назначением промышленного образца, поскольку он отражает внешний вид изделия.

В соответствии с п. 1 ст. 1352 ГК РФ существенными признаками промышленного образца являются признаки, определяющие эстетические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов. К товарному знаку не предъявляются требования в отношении эстетичности и оригинальности, он должен обладать индивидуализирующей функцией, т.е. иметь различительную способность.

Необходимо подчеркнуть еще одну важную особенность в различии товарного знака и промышленного образца. Товарные знаки индивидуализируют товары и услуги лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, и достаточно одного товарного знака, чтобы индивидуализировать раз-

2 Право интеллектуальной собственности: Учебник / под ред. И.А. Близнаца. Изд. 2-е, перераб. доп. М: Проспект, 2016. С. 5.

личные товары и услуги одного и того же лица. Промышленный образец предназначен охранять решение внешнего вида конкретного изделия, поэтому производителю различных изделий желательно иметь зарегистрированный промышленный образец для каждого вида изделия. Например, ООО «Художественные мастерские Гжель» является правообладателем одного товарного знака по свидетельству № 215783 (рис. 1) и патентообладателем 33 промышленных образцов<sup>3</sup>. На рис. 2–4 представлены три промышленных образца этого производителя.

Преимущество охраны товарного знака заключается в том, что она действует десять лет с даты подачи заявки на государственную регистрацию и может продлеваться неограниченное число раз после подачи каждый раз правообладателем заявления и уплаты соответствующей пошлины, в то время как охрана



Рис. 1. Товарный знак № 215783



Рис. 2. Фруктовница многоярусная. Промышленный образец № 55151

Автор — Г.И. Селивёрстова



Рис. 3. Фруктовница. Промышленный образец № 55154

Авторы — Г.И. Селивёрстова, В.М. Логинов



Рис. 4. Ваза. Промышленный образец № 55205

в качестве промышленного образца действует в течение определенного законодательством времени [пять лет с даты подачи заявки на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности или в случае выделения заявки — с даты подачи первоначальной заявки (п. 1 ст. 1363 ГК РФ)] и может продлеваться по заявлению патентообладателя на срок пять лет, суммарно до двадцати пяти лет.

Однако правовая охрана внешнего вида изделий, относящихся к произведениям авторского права, в соответствии с российским законодательством об авторском праве действует параллельно патентной правовой охране и после прекращения патентной охраны продолжает действовать в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора или последнего из соавторов (п. 1 ст. 1281 ГК РФ).

К объектам авторского права, указанным в п. 1 ст. 1259 ГК РФ и совпадающим с объектами, охраняемыми патентным правом в части промышленных образцов, можно отнести: произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде изображений и макетов.

<sup>3</sup> Китайский В.Е. Правовая охрана народных промыслов и традиционных продуктов России: Монография. М.: Российский государственный институт интеллектуальной собственности (РГИИС), 2006. С. 97–98.



К преимуществам таких объектов авторского права, продолжающих действие правовой охраны прекративших правовую охрану промышленных образцов, относится документально зарегистрированный в Государственном реестре промышленных образцов и указанный в патенте на промышленный образец приоритет соответствующего решения внешнего вида изделия. Поэтому при необходимости защиты нарушенных прав правообладателя авторского права не возникнет проблем в доказательстве авторства, правообладания и приоритета нарушенных прав, как это часто бывает при защите авторских прав без их официальной регистрации.

На основании проведенного сравнения можно сделать следующие выводы.

Свойства таких объектов интеллектуальной собственности, как товарный знак или знак обслуживания, промышленные образцы и произведения искусства, часто переплетаются и являются предметом многочисленных споров. Отношения, возникающие в связи с приобретением и осуществлением прав собственности на промышленные образцы, товарные знаки и произведения искусства, регулируются ГК РФ. Товарный знак является средством, индивидуализирующим товары определенного производителя, он позволяет отличать их от однородных товаров других производителей. В свою очередь, промышленный образец и произведение искусства представляют внешний вид конкретного изделия (форма, конфигурация, колористическое решение), являются их дизайнерским решением. Визуально эти объекты интеллектуальной собственности могут иметь сходство. И все же, несмотря на визуальную идентичность, эти объекты интеллектуальной собственности имеют абсолютно разное назначение и разный предоставляемый объем правовой охраны, а также разную стоимость получения и продления действия правовой охраны.

Основное назначение промышленного образца — выражение эстетичности (декоративности) изделия. Патент на промышленный образец представляет охрану внешнему виду изделия, обладающего эстетическими особенностями (в частности, его форме, конфигурации, орнаменту, сочетанию цветов, линий, контурам изделия, текстуре или фактуре материала изделия). В целях маркировки товара используется другой объект интеллектуальной собственности — товарный знак. Основная функция товарного знака — обеспечить возможность отличать товары и/или услуги одного производителя от однородных товаров и/или услуг другого производителя. Иными словами, товарный знак — это индивидуализирующее обозначение, в то время как промышленный образец — решение внешнего вида конкретного

изделия, его дизайн, и во многом он сходен с произведением искусства.

Объем правовой охраны промышленного образца определяется совокупностью существенных признаков, отображенных в комплекте его изображений. Объем правовой охраны товарного знака определяется его обозначением в совокупности с перечнем товаров и услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак. Объемы правовой охраны промышленных образцов и перечисленных объектов авторского права практически совпадают.

Еще одним отличием промышленного образца от товарного знака является возможность коллективного правообладания промышленным образцом, т.е. заявку на выдачу патента на промышленный образец, как и на другие объекты патентного права, может подать коллектив заявителей (физических и юридических лиц). При этом коллективу заявителей будет выдан один патент. Правообладателем товарного знака по общему правилу может быть только одно юридическое лицо или один индивидуальный предприниматель.

Исключением является коллективный знак, правообладателем которого может быть объединение производителей одного и того же товара или одной и той же услуги с условием соблюдения единых характеристик качества или иных общих характеристик (п. 1 ст. 1510 ГК РФ). Однако право на коллективный знак не может быть отчуждено и не может быть предметом лицензионного договора (п. 2 ст. 1510 ГК РФ). Кроме того, коллективные знаки регистрируются в тысячи раз реже, чем индивидуальные (обычные) товарные знаки, и в настоящее время в Российской Федерации насчитывается всего несколько десятков регистраций.

Кроме отмеченного выше немаловажную роль в выборе объекта товарного знака и промышленного образца играет и финансовая сторона получения интеллектуальных прав на эти объекты. По подсчетам автора, при действующих размерах пошлины среднегодовой стоимость правовой охраны промышленного образца в минимальном случае, т.е. за один промышленный образец, с учетом расходов на получение патента и пошлины за поддержание его действия за 25-летний срок составляет 10 776 рублей. Для товарного знака в минимальном случае, т.е. до 6 классов МКТУ и за первые 20 лет действия исключительного права, среднегодовая стоимость правовой охраны составляет 2560 рублей, что почти в 4 раза меньше, чем для промышленного образца. Авторское право без регистрации предоставляется бесплатно.

Как уже было упомянуто, дизайнерские решения изделий (обозначений), которые можно отне-

сти к произведениям изобразительного искусства, декоративно-прикладного искусства, архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, охраняются в Российской Федерации также в качестве объектов авторского права. Правовая охрана распространяется на произведения, обнаруженные на территории Российской Федерации или необнаруженные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признаются за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства.

В любом случае право на выбор объекта интеллектуальной собственности — промышленный образец, товарный знак или произведение искусства — остается за самим производителем или иным лицом, имеющим право на подачу заявки, в зависимости от комплекса необходимых перечисленных свойств рассматриваемых объектов и его личных предпочтений.

#### СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

- Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая (с изм. и доп., вступ. в силу с 17.01.2021) // СПС «КонсультантПлюс».
- Право интеллектуальной собственности: Учебник / И.А. Близнец, Э.П. Гаврилов, О.В. Добрынин и др.; под ред. И.А. Близнеца. Изд. 2-е, перераб. доп. М.: Проспект, 2016. 896 с.
- Китайский В.Е. Правовая охрана народных промыслов и традиционных продуктов России: Монография. М.: Российский государственный институт интеллектуальной собственности (РГИИС), 2006. 256 с.

#### REFERENCES

- Civil Code of the Russian Federation. Part four (as amended and supplemented, entered into force on 01/17/2021) // RLS «ConsultantPlus».
- Intellectual Property Law: textbook / ed. I.A. Bliznets. Ed. 2nd, rev. add. M.: Prospect, 2016.
- Kitayskiy V.E. Legal protection of folk crafts and traditional products of Russia. Monograph. — M.: Russian State Institute of Intellectual Property (RSIIP), 2006. 256 p.