

ДЕРЖАВНА СЛУЖБА ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ УКРАЇНИ
АПЕЛЯЦІЙНА ПАЛАТА

вул. Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680, МСП, Україна
Тел.: (044) 494 06 06 Факс: (044) 494 06 67

Р І Ш Е Н Н Я

7 листопада 2016 р.

Колегія Апеляційної палати Державної служби інтелектуальної власності України, затверджена розпорядженням заступника голови Апеляційної палати Шатової І.О. від 09.10.2015 № 103 у складі головуючого Шатової І.О. та членів колегії Жмурко О.В., Кулик О.С., розглянула заперечення Мельничука Сергія Петровича проти рішення Державної служби інтелектуальної власності України (далі – ДСІВ) від 28.07.2015 про відмову в реєстрації знака для товарів і послуг “АЙДАР, зобр.” за заявкою № т 2014 13075.

Представник апелянта – Картушин Д.М.

Під час розгляду заперечення до уваги були взяті такі документи:

- заперечення вх. № 14469 від 06.10.2015;
- копії матеріалів заявки № т 2014 13075;
- доповнення до заперечення вх. № 9146 від 07.06.2016.

Аргументація сторін

На підставі висновку закладу експертизи 28.07.2015 ДСІВ прийнято рішення про відмову в реєстрації знака “АЙДАР, зобр.” за заявкою № т 2014 13075 на тій підставі, що заявлене комбіноване позначення є таким, що суперечить публічному порядку, може ввести громадськість в оману, бо набуло певної репутації відносно іншої особи, ніж заявник.

Позначення являє собою зображення шеврону штурмової частини батальйону “Айдар” (його домінуючої частини).

“Батальйон “Айдар” (повна назва: 24-й окремий штурмовий батальйон “Айдар” Сухопутних військ Збройних Сил України, попередня назва 24-й батальйон територіальної оборони “Айдар”) – добровольче збройне формування, офіційно підпорядковане Міністерству оборони України, що діє на Луганщині у складі підрозділів АТО, виконуючи завдання із захисту територіальної цілісності України. Свою назву отримав на честь річки Айдар, на берегах якої відбувся перший бій формування.

Батальйон складається з добровольців різних областей України. До складу батальйону увійшло багато активістів Самооборони Майдану. Завданнями батальйону є патрулювання доріг Луганщини, операції з виводу цивільного населення з окупованих територій, розвідка, коректування вогню та інші окремі

завдання, звільнення населених пунктів від бойовиків у взаємодії з підрозділами Збройних Сил України”.

“В связи с необходимостью законодательного регулирования существования добровольческих батальонов, а также с предотвращением противоправных действий некоторых представителей добровольческих формирований Генштабом было принято решение о формировании на базе добровольческих батальонов боевых подразделений Вооруженных Сил. В результате на основе добровольческого батальона “Айдар” сформирован 24-й отдельный штурмовой батальон сухопутных войск, находящийся в подчинении военной части А-1314”.

Реєстрація заявленого позначення з метою подальшого маркування ним певних товарів і надання послуг з його використанням, ніяким чином не пов'язаних з діяльністю вищезазначеної особи, тобто виключно в комерційних цілях, може викликати негативну реакцію в суспільстві, зачіпати інтереси громадськості та суперечити інтересам держави.

Закон України “Про охорону прав на знаки для товарів і послуг” (далі – Закон) (пункт 1 статті 5);

<http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%90%...>;

<http://fakty.ua/196292-ajdar-prevratilsya-v-shturmovoj-batalon-minoborony>;

<http://comments.ua/politics/509116-aydar-bolshe-dobrovolcheskiy-batalon.html>.

Апелянт – Мельничук Сергій Петрович заперечує проти рішення ДСІВ від 28.07.2015 про відмову в реєстрації знака для товарів і послуг “АЙДАР, зобр.” за заявкою № т 2014 13075 та наводить такі доводи.

Публічний порядок – це урегульована моральними і правовими нормами система суспільних відносин, що має на меті гарантування громадської безпеки і спокою, захисту честі і гідності громадян, нормальних умов для діяльності державних та громадських організацій.

Оскільки сам батальйон “Айдар” має за мету захищати Україну і гарантувати безпеку громадян, реєстрація знака для товарів та послуг “АЙДАР, зобр.” теж напряду пов'язана з основною діяльністю Батальйону “Айдар” і зокрема його командира Мельничука С.П. і навпаки спрямована на посилення захисту публічного порядку громадян.

Апелянт зазначає, що він є ініціатором створення, засновником та першим командиром батальйону “Айдар”. Ця інформація є у вільному доступі і кожен може ознайомитись з її змістом. Відповідно, пересічний громадянин скоріше за все буде асоціювати батальйон “Айдар” з особою апелянта як ініціатора створення батальйону. Апелянт є також визначним командиром батальйону “Айдар”, що вказує на значимість його особи в діяльності батальйону.

Таким чином, реєстрація заявленого позначення на ім'я апелянта не може бути оманливою.

Мельничук С.П. подав заявку на знак для товарів і послуг “АЙДАР, зобр.” від свого імені як командира батальйону і реєстрація зазначеного знака необхідна для діяльності батальйону загалом і не здійснюється в особистих чи комерційних

цілях, а також не може зачіпати інтереси громадськості та суперечити інтересам держави.

Крім того, за твердженням апелянта, батальйон “Айдар” не входив до підрозділів Збройних Сил України, а також не підпорядковувався Міністерству Внутрішніх Справ. На момент формування та активності командиром батальйону “Айдар” був апелянт.

Станом на сьогодні на базі добровольчого батальйону “Айдар” був сформований 24-й окремий штурмовий батальйон Сухопутних Військ Збройних Сил України, що знаходиться в підпорядкуванні військової частини А1314.

Відповідно, зі зміною назви, незважаючи на будь-які подальші переформування в батальйоні, саме назва “Батальйон “Айдар”, на думку апелянта, завжди асоціюватиметься з особою його командира Мельничука Сергія Петровича.

Ураховуючи наведене, апелянт просить відмінити рішення ДСІВ від 28.07.2015 про відмову в реєстрації знака для товарів і послуг “АЙДАР, зобр.” за заявкою № т 2014 13075 та зареєструвати заявлене позначення для наступного переліку товарів і послуг:

16 клас МКТП: “печатки; альбоми; альманахи/календарі-довідники; бланки; брошури; буклети; вітальні листівки; газети; герби (паперові печатки); графічні зображення; графічні репродукції; графічні роботи друкові (друковані); друкарська продукція; друковані видання; журнали (періодичні видання); закладки книжкові; записники; записники канцелярські; інформаційні бюлетені; календарі; картини обрамовані або необрамовані; картинки (малюнки); картонні вироби; каталоги; книги; навчальні матеріали. крім приладів, апаратів; періодичні видання друкові (друковані); пісенники; плакати; портрети; поштові листівки; поштові марки; прапорці паперові; фотогравюри; фотографії (друковані)”;

35 клас МКТП: “визначання громадської думки; збирання інформації до комп’ютерних баз даних; збирання статистичних даних; керування комп’ютерними файлами; комплектування штату працівників; консультування щодо керування справами; машинописні роботи; множення документів; оброблення текстів; оновлювання та ведення даних у комп’ютерних базах даних; послуги щодо зв’язків з громадськістю; психологічне випробовування (тестування) для відбирання працівників; упорядкування (систематизування) інформації комп’ютерних баз даних; шукання відомостей (інформації, даних) в комп’ютерних файлах для інших”;

39 клас МКТП: “завантажувально-розвантажувальні роботи; зберігання товарів; зберігання товарів на складах; логістика транспортна; наймання (орендування) складів; наймання (орендування) укритих стоянок для транспортних засобів; наймання (прокат) транспортних засобів; перевезіння; перевезіння броньованим транспортом; перевезіння вантажними автомобілями; рятувальні операції (перевезіння); супроводжування подорожувальників; фізичне зберігання даних чи документів на електронних носіях”;

45 клас МКТП: влаштування зустрічей; консультування щодо безпеки; медіація (посередництво) (врегулювання конфліктів); нічна охорона; оглядання

промислових підприємств для цілей безпеки; особиста охорона; охорона цивільна; супроводжування в громадських місцях (ескорт);

Колегія Апеляційної палати вивчила і проаналізувала аргументацію сторін, що міститься в матеріалах справи і яку було наведено під час розгляду заперечення в апеляційному засіданні.

Відповідно до пункту 1 статті 5 Закону правова охорона надається знаку, який не суперечить публічному порядку, принципам гуманності і моралі та на які не поширюються підстави для відмови в наданні правової охорони, встановлені Законом.

Згідно з пунктом 4.3.1.1 Правил складання, подання та розгляду заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг, затверджених наказом Державного патентного відомства України від 28 липня 1995 р. № 116, в редакції наказу Державного патентного відомства України від 20.08.1997 № 72 (далі – Правила) під час перевірки позначення, заявленого на реєстрацію як знак, щодо наявності підстав для відмови у наданні правової охорони, відповідно до пункту 1 статті 5 Закону, встановлюється: чи не належить заявлений знак до позначень порнографічного характеру, чи не містить антидержавних расистських лозунгів, емблем та найменувань екстремістських організацій, нецензурних слів та виразів тощо.

На сьогодні визначення терміну “публічний порядок” законодавством України не встановлено. Однак статтею 228 Цивільного кодексу України (далі – ЦКУ) встановлено, що правочин вважається таким, що порушує публічний порядок, якщо він був спрямований на порушення конституційних прав і свобод людини і громадянина, знищення, пошкодження майна фізичної або юридичної особи, держави, Автономної Республіки Крим, територіальної громади, незаконне заволодіння ним.

Подання заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг є дією заявника, спрямованою на набуття цивільних прав, а саме права інтелектуальної власності на знак для товарів і послуг. Відповідно до частини першої статті 202 ЦКУ така дія є правочином.



Заявлене за заявкою № т 2014 13075 позначення виконано у вигляді нарукавного шеврону із зображенням сови з розправленими крилами та словесним елементом “АЙДАР”, розташованим вгорі шеврону. Позначення подано на реєстрацію без зазначення кольорів.

З метою визначення правомірності застосування підстави для відмови в реєстрації знака колегія Апеляційної палати звернулася до доступних інформаційних джерел та встановила наступне.

Слово “АЙДАР” та зображувальний елемент у вигляді сови з розправленими крилами (у різних графічних виконаннях) використовується на шевронах батальйону “АЙДАР”.

“24-й окремий штурмовий батальйон “Айдар” (24 ОШБ, в/ч) - штурмовий батальйон 10-ї окремої гірсько-штурмової бригади Сухопутних військ Збройних сил України. Батальйон був створений у травні 2014 року як 24-й батальйон територіальної оборони “Айдар” – добровольче збройне формування, підпорядковане Міністерству оборони України. Діяв на Луганщині у складі підрозділів АТО, виконуючи завдання із захисту територіальної цілісності України. Свою назву отримав на честь річки Айдар, на берегах якої відбувся перший бій формування.

Ініціатор створення і перший комбат “Айдару” — сотник Самооборони Євромайдану, підполковник Сергій Петрович Мельничук.

Батальйон зарекомендував себе як бойовий підрозділ в ході російсько-української війни 2014 року перед усім у боях за північні і центральні райони Луганщини. Серед помітних подій, “Айдар” брав активну участь у визволенні міста Щастя від сепаратистів. За участі батальйону 14 червня 2014 року місто перейшло під повний контроль української влади. Під час звільнення Щастя, за даними батальйону “Айдар”, було ліквідовано 58 бойовиків.

У вересні 2014 24-й БТрО був переформатований у 24-й окремий штурмовий батальйон «Айдар» Сухопутних військ Збройних Сил України. У жовтні, після обрання Сергія Мельничука народним депутатом України, наказом Оперативного командування ЗСУ “Південь” в.о. комбата був призначений Сергій Федорченко” (<https://uk.wikipedia.org/>).

Діяльність батальйону “АЙДАР” щодо захисту територіальної цілісності України в зоні АТО широко висвітлювалась у ЗМІ та відома у суспільстві.

Таким чином, позначення “АЙДАР, зобр.” асоціюватиметься у суспільстві саме з добровольчим збройним формуванням “АЙДАР”, яке на сьогодні входить до 10-ї окремої гірсько-штурмової бригади Сухопутних військ Збройних сил України та підпорядковуються Міністерству оборони України.

Відповідно до статті 1 Закону України “Про оборону України” військово формування – створена відповідно до законодавства України сукупність військових з’єднань і частин та органів управління ними, які комплектуються військовослужбовцями і призначені для оборони України, захисту її суверенітету, державної незалежності і національних інтересів, територіальної цілісності і недоторканності у разі збройної агресії, збройного конфлікту чи загрози нападу шляхом безпосереднього ведення воєнних (бойових) дій.

З огляду на зазначене вище, колегія Апеляційної палати вважає, що реєстрація заявленого позначення “АЙДАР, зобр.” навіть для скороченого апелянтом переліку товарів і послуг з метою подальшого його використання у комерційних цілях шляхом маркування ним товарів і надання послуг з його використанням може викликати негативну реакцію в суспільстві, ображати патріотичні почуття, зачіпати інтереси громадськості та держави.

Твердження апелянта про реєстрацію заявленого позначення в інтересах батальйону та відповідно його некомерційне використання є безпідставним, оскільки, апелянт починаючи з жовтня 2014 року не являється командиром батальйону “Айдар”, який в свою чергу підпорядковується Міністерству оборони України.

Дослідивши матеріали апеляційної справи в межах мотивів заперечення, колегія Апеляційної палати дійшла висновку, що підстави для відмови в наданні правової охорони позначенню за заявкою № т 2014 13075, зазначені в пункті 1 статті 5 Закону, були застосовані у висновку закладу експертизи та відповідно у рішенні ДСІВ правомірно і вмотивовано.

За результатами розгляду заперечення, керуючись Законом України “Про охорону прав на знаки для товарів і послуг”, Регламентом Апеляційної палати Державної служби інтелектуальної власності України, затвердженим наказом Міністерства освіти і науки України від 15.09.2003 № 622, колегія Апеляційної палати

в и р і ш и л а :

1. Відмовити Мельничуку С.П. у задоволенні заперечення.
2. Рішення ДСІВ від 28.07.2015 про відмову в реєстрації знака “АЙДАР, зобр.” за заявкою № т 2014 13075 залишити чинним.

Рішення набирає чинності з дати його затвердження наказом ДСІВ.

Головуючий колегії

І.О.Шатова

Члени колегії

О.В.Жмурко

О.С.Кулик