

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 11.02.2021, поданное компанией «Колгейт-Палмолив Компани», корпорация штата Делавэр (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019702140 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2019702140, поданной 23.01.2019, испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 03 класса МКТУ «пасты зубные, препараты для полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях».

Согласно материалам заявки заявлено изобразительное обозначение



в цветовом сочетании: «красный, голубой».

Роспатентом 21.04.2020 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019702140 в отношении всех товаров 03 класса МКТУ. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим:

- заявленное обозначение не обладает различительной способностью и представляет собой простую геометрическую фигуру, выполненную в голубом и красном цветах;
- подобное цветовое сочетание используется различными лицами в области деятельности заявителя, например: зубная паста Pepsodent Action 1,2,3 Original (см. Интернет, <https://market.yandex.ru/product--zubnaia-pasta-pepsodent-action-1-2-3-original/362819025?glfilter=7893318%3A16338122&context=search>); DC 2080 Зубная паста "Альфа защита, с витамином Е" (см. Интернет, <https://www.ozon.ru/context/detail/id/23433685/>); зубная паста 7 DAYS "Бережное отбеливание" (см. Интернет, <https://so32.ru/catalog/bytovaya-khimiya-i-sredstva-gigieny/ukhod-za-zubami-i-polostyu-rta/pasty-opolaskivateli/zubnaya-pasta-7-days-berezhnoe-otbelivanie-100ml/>); зубная паста Blend-a-med Анти-кариес Мята (см. Интернет, <https://market.yandex.ru/product--zubnaia-pasta-blend-a-med-anti-karies-miata/1730363645?track=tabs>); зубная паста Lion White&White (см. Интернет, <https://goods.ru/catalog/details/zubnaya-pasta-lion-whiteandwhite-150-g-100022801246/>); Голубой жемчуг зубная паста 170 г. Отбеливающая с солью лимонной кислоты (см. Интернет, <http://www.regionsale.ru/katalog/product/g1562855163>);
- представленные материалы не подтверждают приобретенную различительную способность заявленного обозначения.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 11.02.2021 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 21.04.2020. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное цветовое обозначение не просто комбинация красного и синего цветов, а оригинальное сочетание двух геометрических фигур: красного прямоугольника с вырезанным слева полуовальным сегментом и синего полуовала справа;
- заявленное обозначение было зарегистрировано в качестве товарного знака в Азербайджане, Грузии, Республике Казахстан, Республике Узбекистан, Республике Таджикистан. Вариант товарного знака  заявителя зарегистрирован в отношении идентичных товаров 03 класса МКТУ по свидетельству № 726902;
- заявленное цветовое сочетание и комбинация геометрических фигур используются заявителем на упаковке паст зубных, препаратов для полоскания рта, в том числе в

рекламе (вывески, стойки, печатная продукция, на магазинных полках и т.д.) и поэтому хорошо известны потребителям: например, «Colgate»;

- заявитель носит свое название с 1953 года, основан в 1806 году, является мировым лидером в производстве косметических и гигиенических средств для персонального ухода, моющих и чистящих средств и т.п.;

- на российском рынке заявитель работает 20 лет, бренды компании хорошо известны потребителям («Colgate», «Palmolive», «Lady Speed Stick» и т.д.);

- как видно из приложений, сочетание красного и синего цветов, а также сочетание красного прямоугольника с вырезанным полуовальным сегментом и синего полуовала используются заявителем в различных комбинациях в составе своих товарных знаков давно, и данные сочетания являются охраняемыми элементами зарегистрированных на территории Российской Федерации товарных знаков;

- представленные материалы доказывают, что заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате использования до даты подачи заявки № 2019702140.

В возражении изложена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров 03 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем были представлены:

- распечатки из сети Интернет с информацией о заявителе и с изображениями продукции заявителя – [1];

- копии публикаций на товарные знаки заявителя – [2];

- копии свидетельств на товарные знаки заявителя, зарегистрированные в других странах – [3].

Изучив материалы дела, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, поступившего 11.02.2021, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (23.01.2019) заявки № 2019702140 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 Минэкономразвития России от 20.07.2015 г. № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 г., рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар и т.д.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса (см. п. 35. Правил).

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение  представляет собой прямоугольник, разделенный косой линией на две цветовые части. Регистрация заявленного обозначения [1] испрашивается в отношении товаров 03 класса МКТУ «пасты зубные, препараты для полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях» в цветовом сочетании: «красный, голубой».

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В отношении довода экспертизы, что подобное цветовое сочетание используется различными лицами в области деятельности заявителя [зубная паста Pepsodent Action 1,2,3 Original (см. Интернет, <https://market.yandex.ru/product--zubnaia-pasta-pepsodent-action-1-2-3-original/362819025?glfilter=7893318%3A16338122&context=search>); DC 2080 Зубная паста "Альфа защита, с витамином Е" (см. Интернет,

<https://www.ozon.ru/context/detail/id/23433685/>); зубная паста 7 DAYS "Бережное отбеливание" (см. Интернет, <https://so32.ru/catalog/bytovaya-khimiya-i-sredstva-gigieny/ukhod-za-zubami-i-polostyu-rta/pasty-opolaskivateli/zubnaya-pasta-7-days-berezhnoe-otbelivanie-100ml/>); зубная паста Blend-a-med Анти-кариес Мята (см. Интернет, <https://market.yandex.ru/product--zubnaia-pasta-blend-a-med-anti-karies-miata/1730363645?track=tabs>); зубная паста Lion White&White (см. Интернет, <https://goods.ru/catalog/details/zubnaya-pasta-lion-whiteandwhite-150-g-100022801246/>); Голубой жемчуг зубная паста 170 г. Отбеливающая с солью лимонной кислоты (см. Интернет, <http://www.regionsale.ru/katalog/product/g1562855163>], коллегия отмечает следующее. Анализ сайтов показал, что упаковки паст различных производителей помимо заявленного цветового сочетания содержат и другие цвета (белый, синий и т.п.), а также дополнительные индивидуализирующие словесные элементы: «Blend-a-med», «Pepsodent», «Lion», «7 DAYS», «Lion», «Жемчуг». Таким образом, не представляется возможным установить, что красно-голубое цветовое сочетание заявленного обозначения в том виде, как заявлено на регистрацию в качестве товарного знака, на дату подачи заявки утратило различительную способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении однородных товаров 03 класса МКТУ.

Заявленное обозначение не обладает различительной способностью, поскольку представляет собой изображение простой фигуры прямоугольника в красно-голубом цветовом сочетании. При этом деление прямоугольника на две части не придает обозначению оригинальности и запоминаемости, позволяющих потребителю индивидуализировать товары производителя. Анализируемое обозначение воспринимается как фон упаковки или тары, на котором, как правило, не заостряется внимание потребителя при его восприятии.

Указанное свидетельствует о том, что, заявленное обозначение, в том виде как оно заявлено, не обладает различительной способностью, т.е. в нем отсутствуют признаки, необходимые и достаточные для запоминания его потребителями.

Законодательством допускается регистрация в качестве товарного знака такого рода обозначений при условии приобретения обозначением различительной способности в результате его использования (абзац 7 пункта 1 статьи 1483 Кодекса).

Заявитель полагает, что заявленное обозначение обладает различительной способностью. В этой связи им представлены документы в отношении использования заявленного обозначения в качестве средства индивидуализации товаров 03 класса МКТУ.

Анализ представленных документов [1-3] показал следующее. Распечатки из сети Интернет с информацией о заявителе и с изображениями продукции [1] датированы позже (17.03.2020) даты подачи (23.01.2019) заявки и содержат информацию о товарах заявителя, маркируемых разными обозначениями с разными цветовыми сочетаниями (красно-бело-голубое, красно-белое, красно-бело-зелено-голубое, красно-бело-зелено-желто-фиолетовое, красно-сиренево-бело-розово-зеленое, красно-сине-бело-розово-зелено-голубое), при этом содержащих дополнительные индивидуализирующие словесные элементы: «Colgate», «Colgate Total», «Colgate Древние секреты», «Colgate Доктор Заяц» и т.д.:



Копии публикаций на товарные знаки заявителя [2] сами по себе не свидетельствуют о приобретенной различительной способности заявленного обозначения в качестве товарного знака. При этом делопроизводство по каждой заявке ведется независимо, исходя из обстоятельств каждого конкретного дела.

Наличие прав у заявителя на товарные знаки заявителя, зарегистрированные в других странах [3] не дает оснований для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака на территории Российской Федерации. В соответствии с пунктом 1 статьи 6 «Парижской конвенции по охране промышленной собственности»

от 20.03.1883 «условия подачи заявки и регистрации товарных знаков определяются в каждой стране Союза ее национальным законодательством».

Вместе с тем, в материалах возражения отсутствуют фактические данные о длительности, интенсивности использования заявленного 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, в том числе на дату подачи заявки.

Таким образом, из материалов возражения не усматривается, что заявленное обозначение, в том виде как заявлено в качестве товарного знака, приобрело различительную способность в качестве средства индивидуализации заявленных товаров 03 класса МКТУ заявителя.

В связи с чем, вывод, указанный в решении Роспатента, о несоответствии заявленного обозначения в отношении заявленных товаров 03 класса МКТУ требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Таким образом, у коллегии отсутствуют правовые основания для отмены решения Роспатента от 21.04.2020.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 11.02.2021, оставить в силе решение Роспатента от 21.04.2020.