

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 28.06.2021, поданное Индивидуальным предпринимателем Журиной Александрой Валерьевной, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) по заявке № 2020738330, при этом установлено следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2020738330, поданной 21.07.2020, испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 25, услуг 35, 40 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено

1377

изобразительное обозначение в цветовом сочетании: «белый, красный».

Роспатентом 30.03.2021 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020738330 в отношении всех товаров 25, услуг 35, 40 классов МКТУ, указанных в перечне заявки. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что в отношении всех товаров и услуг, приведенных в перечне заявки, заявленное обозначение не может быть

зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим:

- входящие в состав заявленного обозначения цифры и числа "1377", "13", "77", являются неохранными на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, как простые цифры, не имеющие характерного графического исполнения;
- сочетание цифр не образует композицию, дающую качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия отдельных входящих в него элементов.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 28.06.2021, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака от 30.03.2021.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- вывод об отсутствии различительной способности нецелесообразно обосновывать исключительно общим количеством букв и / или цифр в обозначении или их неудобным произношением;
- например, может быть предоставлена правовая охрана обозначениям, представляющим собой характерное запоминающееся чередование букв и / или цифр, а также их пространственное расположение в обозначении;
- различительная способность обозначений, включающих буквы и / или цифры, усиливается использованием стилизованного шрифта и / или включением в обозначение изображений;
- заявленное изобразительное обозначение представляет собой стилизованное изображение цифр «1», «3», «7», «7». Цифра «1» расположена с зазором над подставкой, в центре которой изображено число «13», цифра «3» состоит из трех частей, отделенных друг от друга вертикальным промежутком, при этом в центре самой большей части цифры изображено число «77», цифры «7» состоят из двух частей, горизонтальной и наклонной, между которыми имеется зазор, при этом в центре горизонтальной части первой цифры «7» расположено число «13», а в центре горизонтальной части второй цифры «7» расположено число «77»;

- заявитель имеет товарный знак по свидетельству № 720203 с приоритетом от 13.08.2018 (**ТРИНАДЦАТЬСЕМЬДЕСЯТСЕМЬ**), в котором указанные цифры написаны буквами: «ТРИНАДЦАТЬСЕМЬДЕСЯТСЕМЬ»;
- заявитель полагает, что чередование цифр, а точнее чисел в последовательно «13» и «77» легко произносится. При этом их пространственное расположение в обозначении, цифры меньшего размера на цифрах большего размера, является необычным и легко запоминаемым;
- цифра также имеют определенную стилизацию: создается ощущение, что они выполнены путем напыления красной краски через трафарет на белую поверхность;
- заявитель просил исключить из первичных материалов заявки требование о том, что цифры и числа являются неохраняемыми элементами.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Изучив материалы дела, выслушав присутствующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (21.07.2020) поступления заявки № 2020738330 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый 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 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 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

- общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

- условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

- общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности 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

1377

обозначение является изобразительным. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 25, услуг 35, 40 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, в цветовом сочетании: «белый, красный».

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

Заявитель считает, что заявленное обозначение является оригинальным и изначально обладает различительной способностью.

Вместе с тем, заявленное обозначение состоит из числа «1377», а также расположенных на нем цифр «13» и «77» следующим образом: «13» на «1», «77» на «3», «13» на «7» и «77» на «7». Расположение данных цифр и числа в пространстве обозначения не придает ему достаточных отличительных признаков. Все элементы легко визуализируются, не имеют характерной графики и не позволяют воспринимать заявленное обозначение в качестве запоминающейся, оригинальной композиции, вызывающей какие-либо ассоциации, отличные по уровню восприятия от сочетания указанных цифр и числа. Указанные заявителем промежутки и зазоры, трафаретное исполнение, использованные в заявленном обозначении, не приводят к качественно иному его восприятию, отличному от восприятия отдельных входящих в него элементов.

Следовательно, довод, изложенный в заключении по результатам экспертизы, о том, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью в силу отсутствия характерного графического исполнения, является обоснованным.

Выводы коллегии основаны на отсутствии различительной способности заявленного обозначения. В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса обозначению, не обладающему различительной способностью, может быть предоставлена правовая охрана при условии, если заявителем будут представлены материалы, способные подтвердить, что обозначение приобрело различительную способность в результате его длительного и интенсивного использования до даты

подачи заявки. Каких-либо документов, свидетельствующих о приобретенной различительной способности заявленного обозначения, заявителем не представлено.

В силу независимого делопроизводства по каждой заявке пример товарного знака по свидетельству № 720203 с приоритетом от 13.08.2018 (**ТРИНАДЦАТЬ СЕМЬДЕСЯТ СЕМЬ**), исключительное право на который принадлежит заявителю, не может служить аргументом в пользу регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. Кроме того, товарный знак по свидетельству № 720203 является комбинированным, содержит индивидуализирующий словесный элемент и отличается от заявленного обозначения.

В связи с чем, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения в отношении заявленных товаров и услуг требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания для отмены решения Роспатента от 30.03.2021.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.06.2021, оставить в силе решение Роспатента от 30.03.2021.