

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 29.06.2021, поданное компанией «Amazonen-Werke H. Dreyer GmbH & Co. KG», Германия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации № 1461516 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Правовая охрана на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации № 1461516, произведенной Международным Бюро ВОИС 08.02.2019 на имя заявителя, испрашивается в отношении товаров 07 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Знак по международной регистрации № 1461516 представляет собой



обозначение в цветовом сочетании: «зеленый, оранжевый».

Решение Роспатента от 11.06.2020 об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации № 1461516 было основано на предварительном отказе от 16.10.2019. При этом было установлено следующее:

- знак по международной регистрации № 1461516 не обладает различительной способностью, не отвечает требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, представляет собой простой прямоугольник, состоящий из двух простых, часто используемых цветов: зеленого и оранжевого. Такие цвета являются типичными для области деятельности заявителя. Кроме того, в знаке отсутствуют какие-либо графические элементы, позволяющие отличить продукцию заявителя от товаров других производителей;
- обозначение, состоящее из неохраноспособных элементов, не отвечает требованиям, предъявленным к товарным знакам российским законодательством и не способно служить для индивидуализации товаров заявителя;
- представленные документы не свидетельствуют о приобретенной различительной способности, при этом присутствует использование иного обозначения, содержащего словесные элементы в виде фирменного наименования заявителя.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 29.06.2021 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 11.06.2020. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель основан в 1883 году, с тех пор находится в семейной собственности семьи «Драйер». Компания занимается производством сельскохозяйственных машин и инструментов различного назначения, производит технику за уходом за парками и зелеными насаждениями, технику для зимних работ и т.д. Продукция заявителя широко представлена во всем мире;
- вся продукция заявителя окрашена только в зеленый и оранжевый цвета, то есть именно в те цвета, которые заявлены на регистрацию;
- в каталогах продукции присутствуют, в том числе товары, перечисленные в заявленном перечне, а именно, «полевые опрыскиватели различного вида и назначения»;
- в возмражении заявитель указывает на приобретенную различительную способность заявленного знака и прикладывает соответствующие документы (распечатки из сети Интернет, сведения из СМИ, данные продаж за 1997, 2005, 2008 и т.д., данные о

поставках, истории создания заявителя, фотографии, данные по участию в выставках и т.п.);

- известность заявителя и заявленного обозначения на территории Российской Федерации подтверждается средствами массовой информации;
- заявитель обращает внимание на то, что предоставление правовой охраны знаку по международной регистрации № 1461516 испрашивается не в отношении фигуры, а в отношении сочетания цветов: «зеленый и оранжевый»;
- испрашиваемое цветовое сочетание используется и в оформлении сайтов заявителя в разных доменных зонах, и в документации, и на всех товарах. Сочетание цветов имеет стратегическое значение для заявителя, такое же решающее, как для Сбербанка – зеленый цвет в отношении услуг 36 класса МКТУ, для телефонного и Интернет-провайдера МТС – красный и т.д.

В возражении изложена просьба об отмене решения Роспатента и предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации № 1461516 в отношении всех товаров 07 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем были представлены следующие материалы:

- информация о деятельности заявителя - [1];
- распечатки страниц сайтов www.amazone.de и www.amazone.ru - [2];
- информация о заявленных товарах - [3];
- каталоги заявленных товаров - [4];
- рекламные листовки - [5];
- таможенные декларации - [6];
- информация о дилерской сети заявителя на территории Российской Федерации - [7];
- товарные накладные - [8];
- информация об участии в выставках - [9];
- публикации в интернет-журналах «АГРОБИЗНЕС» (2016 г.), «AGROREPORT» (2018 г.), «Новое сельское хозяйство» (2017 г., 2018 г.), «Рынок АПК» (2017 г.) - [10];
- объявления о продаже заявленных товаров - [11].

Изучив материалы дела, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, поступившего 29.06.2021, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (08.02.2019) знака по международной регистрации № 1461516 правовая база для оценки охраноспособности знака 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 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.



Знак по международной регистрации № 1461516 состоит из нескольких цветов, а именно, представляет собой равновеликие части зеленого и оранжевого цвета. Предоставление правовой охраны знаку на территории Российской Федерации испрашивается в отношении товаров 07 класса МКТУ «agricultural machines and implements, namely field sprayers» (сельскохозяйственные машины и инструменты, а именно, полевые опрыскиватели).

Анализ соответствия знака по международной регистрации № 1461516 требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Знак по международной регистрации № 1461516 не обладает различительной способностью, поскольку представляет собой изображение равновеликих частей зеленого и оранжевого цвета. При этом изображение двух цветов не придает знаку оригинальности и запоминаемости, позволяющих потребителю индивидуализировать товары производителя. Анализируемый знак воспринимается скорее как фон, на котором, как правило, не заостряется внимание потребителя при его восприятии.

Указанное свидетельствует о том, что, знак по международной регистрации № 1461516, в том виде как он представлен, не обладает различительной способностью, т.е. в нем отсутствуют признаки, необходимые и достаточные для

запоминания его потребителями. При этом коллегией принято во внимание, что заявленные зеленый и оранжевый цвета являются часто используемыми в спецтехнике, что заявителем в возражении не отрицается.

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 знак по международной регистрации № 1461516 приобрел в отношении заявленных товаров 07 класса МКТУ различительную способность до 08.02.2019.

Анализ имеющихся в деле документов [1-11] показал следующее.

В документах [1,2] указано, что заявитель занимается производством разбрасывателей минеральных удобрений, сеялок, агрегатов активной (ротаторные культиваторы и ротационные бороны) и пассивной (дисковые культиваторы и бороны) обработки почвы, сеялок точного посева и опрыскивателей для защиты растений. Кроме этого, заявитель предлагает надежную технику для ухода за парками и зелеными насаждениями, а также технику для зимних работ.

В таможенных декларациях [6], в товарных накладных [8] присутствует информация о заявителе, как производителе товаров, а также данные о поставляемых на территорию Российской Федерации товарах заявителя (полевые опрыскиватели и другая техника), в том числе до даты приоритета знака по международной регистрации № 1461516. Вместе с тем, в качестве товарного знака в имеющихся декларациях упоминается словесное обозначение «AMAZONE», а не испрашиваемое цветовое сочетание. Экспортером в представленных декларациях и накладных упоминается ООО «Амазоне», договорные отношения с которым заявителем не подтверждены. В товарных накладных [8] уполномоченный экспортер ООО «Амазоне» в качестве поставщика реализовывало полевые опрыскиватели ООО «Технодом», Орловская область, ООО «Агроком-Урал», г. Екатеринбург, ООО «Юпитер 9», Курская область, ООО «АгроУспех», г. Ростов-на-Дону» в 2017 и 2018 годах. За другой период времени товарные накладные не представлены. Кроме того, сведений о фактических поставках сельскохозяйственной техники, в том числе

заявленных товаров, в другие города и области Российской Федерации в материалы дела не представлено.

Упоминание в товарных накладных [8] испрашиваемого цветового сочетания знака по международной регистрации № 1461516, список дилерской сети заявителя на территории Российской Федерации [7] в отсутствие иных фактических доказательств использования исследуемого обозначения, не приводят к преодолению требований пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Документы о деятельности заявителя [1], распечатки страниц сайтов www.amazone.de и www.amazone.ru [2], информация о заявленных товарах [3], каталоги заявленных товаров [4], рекламные листовки [5], информация об участии в выставках [9], публикации в интернет-журналах «АГРОБИЗНЕС» (2016 г.), «AGROREPORT» (2018 г.), «Новое сельское хозяйство» (2017 г., 2018 г.), «Рынок АПК» (2017 г.) [10], объявления о продаже заявленных товаров [11] касаются использования заявленного сочетания цветов на самой технике

сельскохозяйственного назначения (например,



), в том числе с дополнительными

индивидуализирующими элементами («AMAZONE»,



). При этом особо следует отметить, что в имеющихся

документах изображена сама техника оранжево-зеленого цвета, а не заявленное обозначение в том виде, как оно представлено на регистрацию в качестве товарного знака.

Кроме того, из материалов дела не усматривается, где и каким образом происходило распространение каталогов заявленных товаров [4], рекламных материалов [5]. Объявления о продажах заявленных товаров [11] за различные годы выпуска (1997, 2005, 2008 и т.д.) не свидетельствуют о том, что товары заявителя (полевые опрыскиватели) в действительности были приобретены покупателями.

Сведений об интенсивности использования знака по международной регистрации № 1461516, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном знаке и изготовителе товаров, объемах произведенной и реализованной на территории Российской Федерации товарах, маркируемых заявленным знаком, включая результаты социологических опросов в материалы возражения не представлено.

Приведенные заявителем примеры используемых цветовых сочетаний разными организациями (Сбербанк – зеленый цвет в отношении услуг 36 класса МКТУ, МТС – красный для связи и Интернет-провайдеров и т.д.) не являются основанием для отмены решения Роспатента в отношении знака по международной регистрации № 1461516 как не соответствующего требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Делопроизводство по каждой заявке ведется независимо, исходя из обстоятельств каждого конкретного дела.

В связи с указанным выше, вывод, указанный в решении Роспатента, о несоответствии знака по международной регистрации № 1461516 в отношении заявленных товаров 07 класса МКТУ требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Таким образом, у коллегии отсутствуют правовые основания для отмены решения Роспатента от 11.06.2020.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.06.2021, оставить в силе решение Роспатента от 11.06.2020.