

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 28.04.2021, поданное ИП Войтенковым Георгием Александровичем, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020725545 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2020725545 подано на регистрацию 21.05.2020 на имя заявителя в отношении товаров 21, 31 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется словесное

**АВОКАДО
БАЗА**

обозначение « », выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита в две строки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 25.03.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020725545 для всех заявленных товаров 21, 31 классов МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что включенные в состав заявленного обозначения словесные элементы «АВОКАДО ВАЗА» (Авокадо - Тропическое вечнозеленое дерево семейства лавровых со съедобными плодами овальной формы см. Словарь синонимов АСИС.В.Н. Тришин.2013; Ваза - сосуды из обожж. глины, изготавливш. в больших кол-вах как бытовая посуда и др.) в целом не обладают различительной способностью, поскольку могут быть восприняты как указание на вид и назначение заявленных товаров 21, 31 классов МКТУ, и в целом не обладает различительной способностью, в связи с чем, не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 28.04.2021 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- общая совокупность словесных элементов «АВОКАДО ВАЗА» не содержит прямой ссылки на материал, из которого изготовлен товар, и вызывает в глазах потребителя сложные логические домыслы и догадки. Из-за отсутствия определенности, о чем именно идет речь, потребитель, воспринимая обозначение, не может дать точный ответ;

- в рассматриваемой спорной ситуации в составе заявленного обозначения должен был присутствовать только один словесный элемент – «Ваза» (для 21-го класса МКТУ), по мнению заявителя, словесный элемент «Авокадо» в принципе не способен указывать на назначение товара, что для 21-го, что для 31-го классов МКТУ;

- совокупность двух словесных элементов, фраза «АВОКАДО ВАЗА» не содержит в себе прямого указания на область применения товара, его функции, круга потребителей и т.д.;

- совокупность фантазийного характера словесных элементов заявленного обозначения, а также окончания первого слова на гласную букву и начала второго слова на согласную букву, с высокой степенью вероятности приводят к восприятию элементов в качестве одного единственного слова – «АВОКАДОВАЗА», с ударением на вторую букву «А»;

- потребители, как правило, воспринимают товарный знак целиком, без разделения его на отдельные элементы (в особенности, когда используется сочетание несочетаемых на первый взгляд слов). В спорной ситуации должно рассматриваться все заявленное обозначение именно в своей совокупности;

- заявитель полагает очевидным понимание потребителя, что речь идет не о простой вазе и тем более не об авокадо как плодовоовощной культуре;

- для формирования описательной характеристики товаров, в отношении которых заявленное обозначение заявлено на регистрацию, от потребителя требуются рассуждения, домысливания и выстраивание ассоциативных рядов - в связи с чем правовая охрана заявленному обозначению может быть предоставлена.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020725545 в отношении товаров 21 класса МКТУ «вазы; горшки для цветов; опрыскиватели для цветов и растений» и товаров 31 класса МКТУ «рассада; растения; цветы живые».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (31.07.2019) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного 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 Министерства

экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, 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.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 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.

Документов, свидетельствующих о приобретении заявленным обозначением различительной способности до даты подачи заявки на регистрацию товарного знака, в возражении не представлено.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.04.2021, оставить в силе решение Роспатента от 25.03.2021.