

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 № 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 подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 14.04.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «АГРАРНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ», г. Иркутск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018748645 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2018748645, поданной 06.11.2018, испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 01 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки на регистрацию в качестве товарного знака



заявлено комбинированное обозначение , включающее словесный элемент «ГУМАТ», выполненные буквами русского алфавита оригинальным шрифтом, знак «+», цифру «7» и изобразительный элемент в виде изогнутой линии.

Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: зеленый, темно-зеленый, светло-зеленый.

Роспатентом 19.12.2019 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018748645. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение состоит из изобразительного элемента, выполненного в виде простой дугообразной линии, словесного элемента «Гумат» (соль гуминовой кислоты. Водорастворимые натриевые и калийные гуматы применяются в растениеводстве и животноводстве как стимуляторы роста и развития растений и животных / см. Интернет-словари <https://dic.academic.ru>) и символа и цифры «+7», не имеющие характерного графического исполнения, которые являются неохраноспособными элементами в отношении всех заявленных товаров, так как в целом не обладают различительной способностью, указывают на вид и состав товаров, представляют собой общепринятые символы и простые линии (основание пункта 1 статьи 1483 Кодекса).

В Роспатент 14.04.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 19.12.2019.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение используется заявителем в отношении продукции, имеющей отношение к тематическим праздникам - Пасха (пищевые красители для яиц, наборы для декорирования яиц, бумажные формы для куличей и т.п.) и Новый год (новогодние наборы для детского творчества). Данная продукция приобрела известность у потребителя, в подтверждение заявителем были представлены документы, содержащие сведения об объемах производств и продаж, территориях реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о публикации в открытой печати информации рекламного характера о товарах, маркированных заявленным обозначением, об объемах затрат на рекламу, об экспонировании на выставке в Российской Федерации товаров, маркированных заявленным обозначением и т.д.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 19.12.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2018748645 в отношении всех заявленных товаров 01 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем были представлены следующие материалы:

1. Сведения, касающиеся делопроизводства по рассматриваемой заявке;
2. Договор поставки № 11-05/16 от 11.05.2016 с ТОО «ALMAGREENFIELDS» (Казахстан);
3. Контракт № 12-04/2016 от 12.04.2016 с ИП Важбедом Бочоришвили (Республика Грузия);
4. Контракт № 25-12/2015 от 25.12.2015 с ООО Суйфэньхэйская торгово-экономическая компания «ЮаньВэй» (КНР);
5. Контракт №1-4/2015 от 08.04.2015 с ООО «Альянс «Эко» (Украина);
6. Дилерский контракт № 01-12/15 от 25.12.2015 с «Nano Tech» Ltd (Республика Грузия);
7. Контракт №12/AL/2013 от 10.12.2013 с LION INNOVATION INC (США);
8. Фотография упаковки удобрения;
9. Договор поставки № 2-03/12 от 07.03.2012 с ИП Голомб Е. В. (Иркутская область);
10. Договор поставки №1-06/15 от 03.06.2015 с ТОО «СемЕХ Engineering» (Казахстан);
11. Контракт № 01/AL/2014 от 16.01.2014 с LION INNOVATION INC (США);
12. Контракт № 02/USV/2016 от 14.01.2016 с LION INNOVATION INC (США);
13. Список участников выставки «ДАЧА САД ЛАНДШАФТ. Малая механизация. 2008» XII специализированная выставка-ярмарка;
14. Сведения из сети Интернет об удобрении Гумат+7;
15. Фотографии с выставок;
16. Договор поставки № 01-08/16 от 01.08.2016 с ООО «Фирма Зеленая Аптека Садовода» (г. Москва);
17. Договоры поставки, заключенные с ООО «Фирма Зеленая Аптека Садовода», Москва (№ АТ-164/18 от 01.09.2018; № П1-202/17 от 31.08.2017);

19. Товарные накладные № 59 от 14.02.2019, № 463 от 13.09.2018, № 216 от 17.04.2019, № 109 от 13.03.2019, № 653 от 20.12.2017, № 502 от 15.11.2018, № 546 от 24.12.2018, № 471 от 04.09.2019, № 627 от 22.11.2017, № 246 от 23.04.2018, № 150 от 21.03.2018, № АТТ00000007 от 15.03.2017, № 19 от 20.01.2017, № 256 от 19.04.2017, № 255 от 19.04.2017, № 434 от 23.08.2016, № 459 от 23.09.2016, № 478 от 14.10.2016, № 483 от 20.10.2016, № 501 от 02.11.2016, № 539 от 23.12.2016, № 85 от 21.02.2017;

20. Платежные поручения № 438 от 12.05.2017, № 711 от 21.09.2017, № 929 от 19.12.2017; № 503 от 18.11.2016 (ООО «Успешные технологии», г. Омск);

21. Статья «Влияние стимуляторов на рост сеянцев кедра сибирского» Р. С. Хамитова в журнале «Агрономия и лесное хозяйство»;

22. Статья Зиминной Ж. А. и Шахмедова И. Ш. «Влияние некорневой подкормки растений кукурузы микроэлементами и комплексным органоминеральным микроудобрением Гумат+7 на урожай зерна» (Астраханский государственный университет);

23. Отчет об эффективности применения гуматов производства ООО «АГРОТЕХ ГУМАТ» от 13.11.2017;

24. Опыт применения органо-минерального удобрения Гумат+7 производства иркутского ООО «Агро Тех Гумат» в Волгоградской области. 2016-2017 гг.;

25. Договор поставки № П1-28/19 от 07.02.2019 с ООО «Биотехагро» (Краснодарский край);

25. Договор подряда на выполнение работ в сфере компьютерных технологий № 434 от 22.11.2018 с ООО «Магистерия» (г. Иркутск);

26. Контракт № 08/AL/2017 от 18.12.2017 г. с LION INNOVATION INC (США);

27. Дилерский контракт № АТ-112/17 от 23.03.2017 с ЗАО «ГРЕЙФЕРИС» (Литва);

28. Контракт № АГ-42/17 от 30.01.2017 с ООО «АЛЬЯНС ЭКО «АГРОГУМАТ» (Украина);

29. Договор поставки № 27-01/16 от 27.01.2016 с Федеральным государственным бюджетным учреждением «Российский сельскохозяйственный центр» (Ленинградская обл.);

30. Договор поставки № 01/01-11/16 от 01.11.2016 с ООО «Успешные технологии» (г. Омск);
31. Договор поставки № АТ-169/19 от 15.08.2019 с ООО «Фирма Зеленая Аптека Садовода» (г. Москва);
32. Договор № 623 на участие в выставке «Сибпродовольствие – 2018 г.» от 13.04.2018 г. с ОАО «Сибэкспоцентр» (г. Иркутск), фото, подтверждающие участие в выставке;
33. Заключение по токсиколого-гигиенической оценке – «Иркутские гуматы» 2015 г. (Серпухов);
34. Договор поставки № 20-09/16 от 26.09.2016 с ООО «Грин Тайм» (Краснодарский край);
35. Договор № 11/67/0211 от 31.05.2019 с ООО «Юг-ресурс» об участии в выставке «Всероссийский день поля – 2019 г.» (г. Санкт-Петербург);
36. Контракт об оказании услуг FAU18 №AGR-1 от 28.06.2018 г. с ООО «EXPO POSITION» об участии в выставке «AgriTek Uzbekistan 2018» (Республика Узбекистан);
37. Договор возмездного оказания услуг № 00238 от 13.06.2018 г. с ООО «ЭкспоФорум-Интернэшнл» об участии в выставках (г. Санкт-Петербург);
38. Договор № 1147 от 11.04.2019 г. на участие в выставке с ЗАО «Минэкспо» (Республика Беларусь);
39. Договор № 164 от 14.06.2018 г. с ОГУП «Липецкагроземсервис» об участии в выставке (г. Липецк);
40. Договор № 54-С от 15.08.2018 г. с ООО «Инновационный центр при ВНИИ агрохимии» об участии в выставке (г. Москва);
41. Распечатки страниц журнала «Амурский садовод»;
42. Статья в журнале «Хит сезона» № 04 (113) Май 2019 г.;
43. Договор поставки № П1-130/18 от 25.05.2018 с ООО «Мерси трейд» (Приморский край);
44. Контракт № АТ-19/18 от 02.03.2018 с АО «АГРОТЕХ ГУМАТ ВЬЕТНАМ» (Вьетнам);

45. Контракт № АТ-87/18 от 09.04.2018 с ХХК «БУТЛИЙН УНДРАГА» (Монголия);
46. Договор поставки № Ф1-184/18 от 10.12.2018 г. с ЗАО «Белнефтесорб» (Республика Беларусь);
47. Дилерский договор поставки №04/10 от 20.05.2010 г. с КФХ «Посталатьева» (Брянская область);
48. Договор № 003 от 01.01.2011 с ИП Коробовой Л. В. (г. Иркутск);
49. Договор №8/11-239 об оказании услуг от 07.09.2011;
50. Договоры поставки с ООО «Фирма «Зеленая аптека садовода» (№23-08/2010 от 23.08.2010; №15-08/11 от 15.08.2011; №21-08/12 от 21.08.2012; №06-09/13 от 06.08.2013);
51. Договор поставки №01-10/11 от 04.10.2011 г. с ЗАО Фирма «Август» (г. Троицк);
52. Свидетельство о государственной регистрации пестицида и (или) агрохимиката № 0346 от 15.06.2006;
53. Агентский договор от 15.08.2011 с ООО «Фирма «Зеленая аптека садовода» (г. Москва);
54. Дилерский договор поставки №01-04/12 от 02.04.2012 с ИП Резниковой Е.Н. (г. Волгоград);
55. Договор поставки № 01/01-12 от 10.01.2012 с ИП Черновым И. Г. (г. Хабаровск);
56. Договор поставки №2/09-12 от 17.09.2012 с ООО «НПО ЭКОЭМ» (г. Улан-Удэ);
57. Договор № 004 от 01.01.2012 г. с ИП Коробовой Л. В. (г. Иркутск);
58. Договор поставки № 25/11-13 от 25.11.2013 с ИП Главой КФХ Пеньшиным С. А. (Рязанская обл.);
59. Дилерский договор поставки № 01-02/13 от 01.02.2013 с ИП Деремян М. Р. (г. Ростов-на-Дону);
60. Договор посреднических услуг от 30.10.2012 с ЗАО Фирма «Август» (г. Троицк);

61. Договор поставки с ЗАО Фирма «Август» (г. Троицк) (№01-10/12 от 30.10.2012; №01-09/13 от 01.09.2013);

62. Агентский договор от 23.08.2012 с ООО «Фирма «Зеленая аптека садовода» (г. Москва);

63. Дилерский договор поставки № 06-11/12 от 23.11.2012 с ООО «Агро-40» (г. Калуга);

64. Сводная таблица продаж по регионам России за 2017-2020 гг.

Изучив материалы дела, выслушав лиц, присутствующих при рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (06.11.2018) 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 неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

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; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования и т.д.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

В соответствии с пунктом 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 обозначение по заявке № 2018748645 – (1) представляет собой



комбинированное обозначение , включающее словесный элемент «ГУМАТ», выполненные буквами русского алфавита оригинальным шрифтом, знак «+», цифру «7» и изобразительный элемент в виде изогнутой линии. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: зеленый, темно-зеленый, светло-зеленый.

Регистрация обозначения (1) в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров 01 класса МКТУ *«вещества, предохраняющие цветы от увядания; вещества, способствующие сохранению семян; гумус; компост; почва для выращивания растений; препараты для регулирования роста растений; препараты для удобрения; препараты с микроэлементами для растений; препараты химические для защиты винограда от болезней; препараты химические для защиты злаков от головни; препараты химические для защиты винограда от милдью; препараты, препятствующие прорастанию семян овощных культур; смесь почвенная для горшочных культур; соли [удобрения]; соли [химические препараты]; соли натрия [химические соединения]; торф [удобрение]; удобрения; удобрения азотные; фосфаты [удобрения]; химикаты для лесного хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для садоводства и огородничества, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для сельского хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для удобрения почвы».*

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

Рассматриваемое обозначение включает словесный элемент «ГУМАТ», который с учетом семантики (гумат – соль гуминовой кислоты. Водорастворимые натриевые и калийные гуматы применяются в растениеводстве и животноводстве как стимуляторы роста и развития растений и животных см. Интернет-словари <https://dic.academic.ru>), применительно к заявленным товарам 01 класса МКТУ не обладает различительной способностью, указывает на вид, состав и свойства товаров.

Что касается входящих в состав заявленного обозначения изобразительного элемента, выполненного в виде волнистой линии, знака «+» и цифры «7», то следует отметить, что данные элементы имеют художественную проработку. Так, волнистая

линия выполнена с утолщением в центральной части и сужением на концах, обозначение «+7» исполнено с окантовкой, в связи с чем, по мнению коллегии, данные элементы обладают различительной способностью.

Коллегия также отмечает, что указанные выше элементы вместе со словесным элементом «ГУМАТ», который выполнен в оригинальной графике, в целом создают единую графическую композицию, имеющую определенный художественный замысел, достигаемый за счет их оригинального взаимного расположения, общей цветовой гаммы, в связи с чем словесный элемент «ГУМАТ» не занимает в заявленном обозначении доминирующее положение и может быть включен в качестве неохраняемого элемента на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса неохраняемому обозначению может быть предоставлена правовая охрана в случае, если это обозначение приобрело различительную способность в результате его длительного и интенсивного использования до даты подачи заявки.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены в соответствующих документах фактические сведения: объемы производств и продаж товаров, маркированных заявленным обозначением; территории реализации товаров, маркированных заявленным обозначением; длительность и интенсивность использования заявленного обозначения для маркировки товаров (услуг), указанных в заявке; объемы затрат на рекламу товаров (услуг), маркированных обозначением; сведения о степени информированности потребителей об обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, маркированных обозначением; сведения об экспонировании на выставках в Российской Федерации и за ее пределами товаров, маркированных обозначением и иные сведения.

Анализ материалов, представленных заявителем с возражением и в ответ на уведомление экспертизы (которые повторяют материалы возражения) показал следующее.

Как было указано выше, дата подачи заявки № 2018748645 - 06.11.2018. Представленные материалы [25, 31, 35, 38, 42], часть товарных накладных [19]

датированы 2019г., 22.11.2018, 10.12.2018, т.е. относятся к периоду после даты подачи заявки, в связи с чем не могут быть приняты во внимание.

Из представленных фотографий упаковки [8], фотографий с выставки [15], распечаток из СМИ [41, 42], сведений из сети Интернет [14] следует, что заявитель в своей деятельности использует комбинированные обозначения, выполненные в виде этикеток, включающие различные изобразительные, словесные буквенные и цифровые элементы, которые значительно отличаются от заявленного обозначения. В этой связи не представляется возможным соотнести выпускаемую продукцию, указанную в представленных договорах, в справке по продаже продукции [64], товарных накладных [19], как продукцию, маркированную именно заявленным обозначением.

При этом следует отметить, что сведения о продаже продукции [64] носят декларативный характер, поскольку не подтверждены фактическими документами (например, договорами и материалами, подтверждающими их исполнение); представленные договоры и контракты [16, 17, 27, 29, 30, 34, 43] и товарные накладные [19], платежные поручения [20] датированы, начиная с 2016 года т.е. незадолго до даты (06.11.2018) подачи заявки; договоры [47-51, 53-63] не подтверждены фактическими документами, свидетельствующими об их исполнении.

Следует также отметить, что правовая охрана знака по рассматриваемой заявке испрашивается в отношении указанного выше перечня товаров 01 класса МКТУ, в этой связи различительная способность заявленного обозначения оценивается по отношению к каждому товару.

Вместе с тем, из представленных материалов следует, что заявитель, производит только часть товаров заявленного перечня. Так, отсутствуют сведения о производстве товаров, например, препараты химические для защиты злаков от головни, препараты химические для защиты винограда от милдью, смесь почвенная для горшочных культур, торф [удобрение] и др.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия считает, что нет оснований полагать, что заявленное обозначение до даты подачи заявки приобрело различительную способность в результате его длительного и интенсивного использования в отношении всех товаров 01 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки,

следовательно, словесный элемент «ГУМАТ» может быть включен в заявленное обозначение только в качестве неохраняемого элемента на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается довода заявителя о наличии зарегистрированных на его имя товарных знаков по свидетельствам №№ 471750, 486776, 480879, то следует отметить, что они представляют собой другие обозначения, при этом словесный элемент «ГУМАТ», входящий в состав данных знаков, является неохраняемым элементом, в связи с чем не могут повлиять на вывод коллегии.

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

удовлетворить возражение, поступившее 14.04.2020, отменить решение Роспатента от 19.12.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2018748645.