

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 29.06.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Платформа Больших Данных", Москва, (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021751693, при этом установила следующее.

Заявка №2021751693 на регистрацию изобразительного обозначения



«» была подана на имя заявителя 16.08.2021 в отношении товаров 09 класса МКТУ и услуг 35, 36, 38, 42, 45 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 01.03.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021751693 в отношении всех заявленных товаров и услуг ввиду несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не обладает различительной способностью, поскольку состоит из неохраноспособных элементов в целом: буквы «р», оранжевого прямоугольника

(простая геометрическая фигура) и фона темно-синего цвета, что противоречит требованиям 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 29.06.2023 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого, сводятся к тому, что комбинация элементов заявленного обозначения за счет оригинального расположения фигур, использования трех цветов, их сочетания создает качественно иной уровень восприятия обозначения в целом, отличный от восприятия входящих в его состав элементов

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

Изучив материалы дела, коллегией было установлено следующее.

С учетом даты подачи (16.08.2021) заявки № 2021751693 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры и линии.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- приобрели различительную способность в результате их использования;
- состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

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 обозначение «  » по заявке №2021751693

является изобразительным, представляет собой темно-синий квадрат, на фоне которого расположена буква «р», выполненная буквами латинского или русского алфавитов и прямоугольник оранжевого цвета. Предоставление прав охраняемого товарного знака испрашивается в отношении товаров 09 класса МКТУ и услуг 35, 36, 38, 42, 45 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям, изложенным в пункте 1 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

По смыслу статьи 1477 Кодекса основная функция товарного знака – индивидуализация товаров/услуг юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Анализ заявленного обозначения показал, что оно не включает словесные элементы и является изобразительным, основными элементами которого являются простая буква «р», выполненная стандартным шрифтом и не имеющая графической проработки, прямоугольник оранжевого цвета, который представляет собой простую геометрическую фигуру. Вышеперечисленные элементы имеют традиционное расположение.

Коллегия отмечает, что обозначение, состоящее из всего двух элементов, а именно: простой буквы и простой геометрической фигуры не могут образовать оригинальную комбинацию. При этом, следует отметить, что темно-синий квадрат служит фоном для вышеуказанных элементов, что само по себе не может быть признано запоминающимся элементом, поскольку представляет собой просто цвет – характеристику.

Заявленное обозначение не создает запоминающийся в сознании потребителя образ, а следовательно, не имеет индивидуализирующей функции.

Учитывая вышеизложенное коллегия приходит к выводу об отсутствии различительной способности заявленного обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса является неохраняемым.

Следует отметить, что Кодексом предусмотрена возможность регистрации обозначений, признанных несоответствующими пункту 1 статьи 1483 Кодекса в

случае, если такие обозначения приобрели различительную способность в результате их использования.

Коллегия поясняет, что для приобретения обозначением различительной способности обозначение не только должно использоваться заявителем, но и выполнять функцию средства индивидуализации. При этом такое использование обозначения должно быть достаточно интенсивным и широким, чтобы средний российский потребитель имел возможность ознакомиться с продукцией/услугой, маркированной обозначением, закрепить в сознании образ, связанный с этим обозначением как используемым заявителем. В материалы возражения не представлено сведений об использовании заявленного обозначения заявителем по отношению к каждой заявленной в перечне позиции. Также отсутствуют сведения об информированности потребителей о заявленном обозначении и лице, оказывающем услуги/производящем товары, включая результаты социологических опросов.

Таким образом, в распоряжение коллегии не представлено доказательств того, что заявленное обозначение само по себе ассоциируется с товарами и услугами именно заявителя и может выполнять индивидуализирующую функцию. Следовательно, основания для предоставления правовой охраны данному обозначению отсутствуют.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.06.2023, оставить в силе решение Роспатента от 01.03.2023.**